**МІНІСТРЕСТВО ОСВІТИ І НАУКИ УКРАЇНИ**

**Національний авіаційний університет**

**Навчально-науковий Юридичний інститут**

**Кафедра кримінального права і процесу**

**НОТАРІАЛЬНИЙ ПРОЦЕС**

Методичні рекомендації для самостійної підготовки

для занять студентів напряму підготовки

7.03040101 «Правознавство»

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

Укладач: ст. викладач Марініченко О.С.

КИЇВ – 2015

**ЗМІСТ**

Стор

**ВСТУП** 3

**Модуль 1. Загальні засади нотаріального процесу в Україні** 4

Тема 1.1. Поняття, предмет і методи нотаріального процесу 4

Тема 1.2. Стадії нотаріального процесу 6

Тема 1.3. Умови вчинення нотаріального провадження та ускладнення

в нотаріальному процесі 9

Тема 1.4. Об’єднання кількох проваджень в один нотаріальний процес

або їх роз’єднання 19

Тема 1.5. Нотаріальні процесуальні правовідносини 21

Тема 1.6. Нотаріальне процесуальне представництво 25

Тема 1.7. Нотаріально-адміністративні правовідносини 29

Тема 1.8. Нотаріус як суб’єкт нотаріальних правовідносин, його права

та обов’язки 33

Тема 1.9. Загальні правила вчинення нотаріального процесу 40

**Модуль 2. Особливості окремих процесуальних проваджень** 50

Тема 2.1. Правила вчинення деяких нотаріальних проваджень,

об’єднаних за характерними ознаками 50

Тема 2.2. Спеціальні правила вчинення окремих нотаріальних

проваджень 52

Тема 2.3. Нотаріальне засвідчення безспірних фактів 57

Тема 2.4. Надання виконавчої сили борговим і платіжним документам 60

Тема 2.5. Застосування нотаріусами норм іноземного права 67

**Список джерел** 70

**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.

**МОДУЛЬ 1. Загальні засади нотаріального процесу в Україні**

**Тема 1.1. Поняття, предмет і методи нотаріального процесу**

**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 1.2. Стадії нотаріального процесу**

**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 1.3. Умови вчинення нотаріального провадження та ускладнення в нотаріальному процесі**

**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 1.4. Об’єднання кількох проваджень в один нотаріальний процес або їх роз’єднання**

**План**

1. Умови вчинення таких дій, коли вони стосуються однієї групи осіб.

**Методичні рекомендації**

Для більш детального розуміння даної теми студенту необхідно

згадати основні поняття законодавства про нотаріат щодо класифікації нотаріальних проваджень та умов їх вчинення.

# На практиці кількість нотаріальних проваджень не обмежується, кожне може мати свої етапи, які складаються із стадій, а ті в свою чергу із певної кількості процесуальних дій нотаріуса та осіб, які беруть участь у вчиненні нотаріальної дії, що й зумовлює складність нотаріального провадження.

Умовами об'єднання різних нотаріальних проваджень в один нотаріальний процес можуть бути:

а) провадження, що випливають із одного правовідношення;

б) стосуються однієї групи осіб;

в) пов'язані за змістом;

г) їх сумісне вчинення є доцільним та зумовлене економією процесуальних засобів.

Підставами для роз'єднання проваджень слід вважати умови, які ускладнюють або затримують вчинення нотаріального процесу, але при цьому необхідно враховувати процесуальні аспекти можливості такого роз'єднання.

Як випливає зі змісту й логіки вчинення нотаріальних проваджень, та запропонованої моделі нотаріального процесу, нотаріальні провадження можуть вчинятися як незалежно, так і сумісно або у певній послідовності. Для більш глибокого розуміння сутності та значення інституту об'єднання та роз'єднання нотаріальних проваджень додатково проілюструємо застосування відповідної теоретичної моделі на такому прикладі. Так, у п.п. 2.1 п, 2 глави 11 Порядку вчинення нотаріальних дій нотаріусами України передбачено, що у разі смерті одного з подружжя свідоцтво про право власності на частку в їх спільному майні видається нотаріусом на підставі письмової заяви другого із подружжя з наступним повідомленням спадкоємців померлого, які прийняли спадщину. Отже, це можна трактувати так: по-перше, інший із подружжя має переважне право, оскільки йому видається свідоцтво без урахування прав та можливих заперечень спадкоємців, бо вони тільки повідомляються; по-друге, йдеться лише про спадкоємців, які прийняли спадщину, але не зазначається, яку частку чи навіть всю спадщину, не передбачено існування випадку, коли спадкоємців ще не визначено або вони не прийняли спадщину. З цього положення неможливо зробити висновок, коли видається свідоцтво про право на спадщину іншому із подружжя і чи є можливість таке звернення пов'язувати з відкриттям спадщини взагалі. Але головним тут є положення про те, що існування заповіту взагалі не береться до уваги, тобто з останнім волевиявленням спадкодавця, який був співвласником майна, не передбачено рахуватися. Так само не береться до уваги можливе існування шлюбного договору. В цьому випадку вбачається можливість іншого із подружжя вказувати у заяві те майно, яке він вважає своїм на підставі права, що виникає через більшу тривалість його життя.

"Право" спадкоємців за законом і заповітом у майбутньому звертатися до суду, як це передбачено Порядком, слід розцінювати як можливість усунення правопорушення, яке виникло внаслідок чинного порядку видачі свідоцтва про право власності на частку в спільному майні подружжя, а не як рівне право.

Так, при зверненні особи за видачею свідоцтва про право власності на частку в спільному майні подружжя у разі смерті одного з них, яке пов'язане з розподілом їх спільного майна, слід говорити не тільки про право іншого із подружжя на майно, його виділ в окрему частку, а одночасно про ту частку, яка залишається подружжю, який пережив, як спадкове майно. З цим правовим моментом можна пов'язувати як відкриття спадщини, так і момент, з якого слід вживати заходів до її охорони. Якщо ми говоримо лише про виділ частки після смерті спадкодавця, то це є правовою обставиною, яку неможливо розглядати окремо і яка тягне за собою визначення спадкового майна в натурі і, як не важко передбачити, виникнення можливих у майбутньому спірних правовідносин. Таким чином спадкові відносини виникають одночасно із виділом частки в спільному майні подружжя, якщо розподіл їх спільного майна проходить після смерті одного із його співвласників. Тому в даному разі слід говорити про доцільність об'єднання такого нотаріального провадження, як видача свідоцтва про право власності на частку в спільному майні подружжя у разі смерті одного із них, із провадженням про видачу свідоцтва про право на спадщину.

Таким чином, особа, яка є подружжям, а також спадкоємцем особи, що померла, отримує у нотаріуса два правовстановлювальні документи на майно:

як власник і як спадкоємець.

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

**Запитання для самоперевірки:**

1. Перелити умови об’єднання нотаріальних проваджень в один

нотаріальний процес.

1. Які підстави для роз’єднання нотаріальних проваджень можна назвати.

**Тема 1.5. Нотаріальні процесуальні правовідносини**

**План**

1. Елементи нотаріальних процесуальних правовідносин: суб’єкт, зміст

та об’єкт.

**Методичні рекомендації**

За результатами вивчення даної теми студент має засвоїти питання щодо питання та ознак нотаріально-процесуальних правовідносин, їх класифікацію, а також розуміти зміст елементів нотаріальних процесуальних правовідносин.

Для виникнення нотаріальних процесуальних правовідносин необхідні певні підстави: наявність певних юридичних фактів; норми законодавства про нотаріат.

Юридичні факти - обставини, з наявністю яких нотаріальний процесуальний закон пов'язує виникнення, зміну або припинення нотаріальних процесуальних правовідносин. Як правило, цивільні процесуальні відносини виникають на підставі не одного, а декількох юридичних фактів. Такими юридичними фактами є події, дії, або стан.

Так, юридичний факт - це дія, яка може визначати початок та розвиток нотаріальних процесуальних правовідносин на певних стадіях нотаріального процесу. За загальним правилом, підставою для виникнення нотаріальних процесуальних правовідносин та порушення нотаріального процесу є усна або письмова заява заінтересованої особи на вчинення нотаріальної дії та відповідна оплата, передбачена статтями 42, 19, 31 Закону.

Щодо такого юридичного факту, як подія, то до нього можна віднести факт смерті особи (оголошення померлою), який є підставою для відкриття спадщини як стадії нотаріального провадження щодо видачі свідоцтва про право на спадщину.

Стан особи має безпосередній зв'язок з можливістю нотаріуса розпочинати нотаріальне провадження, а також можливістю особи стати суб'єктом нотаріальних процесуальних правовідносин, визначає необхідність участі у провадженні органів опіки та піклування або представників. Наприклад, стан недієздатності суб'єкта нотаріальних процесуальних відносин слід пов'язувати з відмовою у вчиненні нотаріального провадження (ст. 49 Закону).

Оскільки суспільні відносини, що складаються між нотаріусом та особами, які звернулися за вчиненням нотаріальних проваджень, врегульовані нормами нотаріальної процедури, важливою передумовою виникнення, зміни або припинення нотаріальних процесуальних правовідносин є волевиявлення зацікавленої особи і відсутність норми закону, яка б заперечувала можливість вчинення нотаріального провадження. За відсутності конкретної норми, що визначає права та обов'язки суб'єктів нотаріальних процесуальних відносин та їх можливі процесуальні дії, ці правовідносини можуть встановлюватися за аналогією із законом та правом.

Норми нотаріальної процедури мають визначати не тільки права й обов'язки суб'єктів нотаріального процесу, а й встановлювати шляхи та засоби правильного, швидкого, єдиного порядку вчинення нотаріальних проваджень.

До елементів нотаріальних процесуальних правовідносин належать суб'єкти, зміст та об'єкт.

#### Суб'єкти нотаріальних процесуальних відносин та їх загальна класифікація.

Всі учасники нотаріального процесу є суб'єктами нотаріальних процесуальних правовідносин. За певними ознаками, характером заінтересованості, їх процесуальним становищем, роллю у процесі суб'єкти нотаріального процесу виконують різні функції, переслідують певну мету. Всі ці ознаки створюють передумови для їх класифікації, яка має велике наукове, практичне та правотворче значення.

Залежно від функцій та цілей деякі українські вчені відносять до суб'єктів нотаріального процесу: нотаріальні органи; юридично заінтересованих осіб; осіб, не зацікавлених у результатах нотаріальної справи, але які також беруть участь у нотаріальному процесі.

Щодо даної класифікації, то вона має деякі неточності. Так, нотаріальні органи не є безпосередніми суб'єктами нотаріальних процесуальних відносин, оскільки нотаріальні дії має право вчиняти лише нотаріус чи особа, уповноважена на вчинення нотаріальної дії, наприклад, особи, зазначені у статті 40 Закону. Але особи, які зазначені у статті 40 Закону, а також уповноважені на вчинення нотаріальних дій особи органів місцевого самоврядування, посадові особи консульських установ та дипломатичних представництв в силу своєї компетенції не є нотаріальними органами.

Юридично заінтересованих осіб, а також осіб, не зацікавлених у результатах нотаріальної справи, але які також беруть участь у нотаріальному процесі можна поділити на такі групи: 1) сторони нотаріальної дії; 2) особи, чиї права та законні інтереси зачіпаються вчиненням нотаріальної дії; 3) особи, які сприяють вчиненню нотаріальної дії, але не мають у ній власного матеріально-правового інтересу.

Крім того, з урахуванням різних думок учених щодо суб'єктного складу нотаріальних процесуальних відносин можна запропонувати і таку класифікацію.

##### Загальна класифікація суб'єктів нотаріальних процесуальних правовідносин:

До першої групи належать особи, які вчиняють нотаріальні провадження:

- державні нотаріуси;

- приватні нотаріуси;

- уповноважені на вчинення нотаріальних проваджень посадові особи органів місцевого самоврядування;

- посадові особи, вказані у статті 40 Закону;

- посадові особи консульських установ та дипломатичних представництв України за кордоном.

До другої групи належать особи, які беруть участь у нотаріальному провадженні.

У даній групі необхідно виділити дві підгрупи.

До першої підгрупи слід віднести осіб, які звернулися за вчиненням нотаріального провадження з метою охорони своїх прав та інтересів або вступають у вже розпочате провадження, відповідно: заявники (фізичні та юридичні особи) та заінтересовані особи, які можуть вступити у нотаріальний процес за власною ініціативою, оскільки їхні права та законні інтереси зачіпаються вчинюваною нотаріальною дією.

До другої підгрупи належать особи, які порушують або вступають у нотаріальне провадження з метою охорони прав та інтересів інших осіб: процесуальні представники фізичних та юридичних осіб, представники, опікуни, піклувальники, органи опіки та піклування, охоронці спадкового майна, виконавець заповіту, управителі спадковим майном, яке потребує утримання, догляду, вчинення інших фактичних чи юридичних дій для підтримання його у належному стані.

До третьої групи слід віднести осіб, які сприяють нотаріусу у вчиненні нотаріального провадження: свідки, перекладачі, експерти та ін.

Питання щодо змісту та об'єкта нотаріальних процесуальних відносин є нині мало дослідженими в теорії нотаріального процесу. Але ця проблема є досить важливою як для теорії, так і практики нотаріату. У теоретичному аспекті правильне розуміння змісту цих відносин дає можливість сформулювати процесуальні права й обов'язки нотаріуса та інших суб'єктів нотаріального процесу, а також розкрити їх через комплекс дій, які ними вчиняються з метою реалізації закріплених у законі процесуальних прав та обов'язків.

Змістом нотаріальних процесуальних відносин є сукупність процесуальних прав і обов'язків суб'єктів нотаріального процесу, які визначені законом, та дій з їх реалізації. Суб'єктивні процесуальні права й обов'язки є специфічним змістом, яким характеризуються лише нотаріальні процесуальні відносини, та є їх суттю. Саме вони визначають, що можуть та зобов'язані робити суб'єкти цих відносин. Але такі процесуальні права й обов'язки суб'єкти можуть реалізувати лише шляхом вчинення певних процесуальних дій. Так, нотаріус, згідно статті 5 Закону, наділяється обов'язком відмовити у вчиненні нотаріальної дії у разі її невідповідності законодавству України або міжнародним договорам. Цей обов'язок він реалізує через вчинення комплексу дій: перевіряє відповідність умов договору вимогам закону (матеріальне право), далі документи, на підставі яких має вчинятися нотаріальна дія, на відповідність їх вимогам Закону та Порядку вчинення нотаріальних дій нотаріусами України, а також право - та дієздатність особи, яка звернулася за вчиненням нотаріальної дії. У разі встановлення невідповідності умов договору, документів вимогам закону, недієздатності особи, яка до нього звернулася, він повинен відмовити їй у вчиненні нотаріальної дії. Крім того, відмова має бути належним чином оформлена, тобто на вимогу особи нотаріус зобов'язаний винести постанову та мотивувати її, посилаючись на закон. Крім того, він має роз'яснити особі її право та порядок оскарження даної постанови до суду. Щодо осіб, які беруть участь у нотаріальному провадженні, то вони зобов'язані надати всі необхідні для вчинення нотаріальної дії документи згідно Порядку. У разі якщо таких документів у них немає, вони можуть клопотати перед нотаріусом про їх витребування.

Отже, процесуальні права та обов'язки суб'єктів нотаріального процесу тісно пов'язані з діями з їх реалізації та складають єдине ціле - зміст нотаріальних процесуальних відносин. Так, процесуальні права та обов'язки є реальними за умови їх здійснення нотаріусом, який уповноважений і зобов'язаний на вчинення дій, передбачених нотаріальною процедурою. Щодо осіб, які беруть участь у нотаріальному провадженні, то свої процесуальні права та обов'язки вони також можуть реалізувати через дії, які передбачено законом.

Щодо об'єкта нотаріальних процесуальних відносин, то традиційно ним визначають предмет, на який спрямована діяльність учасників правовідносин, що здійснюється у процесі реалізації ними їхніх процесуальних прав та обов'язків.

Загальним об'єктом нотаріальних процесуальних відносин є посвідчення безспірних прав та фактів, що мають юридичне значення, а також вчинення інших нотаріальних дій" передбачених законом з метою надання їм юридичної вірогідності. Проте слід зазначити, що окремі нотаріальні процесуальні відносини мають свій спеціальний об'єкт. Ними може бути окрема нотаріальна дія, певна умова договору, певне право чи обов'язок, а також обставина, яка підлягає засвідченню або посвідченню. Крім того, будь-яка обставина, що підлягає встановленню на підготовчій стадії нотаріального провадження, може викликати такі правові наслідки як відмову у вчиненні нотаріальної дії, тобто зміни у процесуальних правовідносинах.

Таким чином, об'єктом нотаріальних процесуальних правовідносин є процесуальні дії, але на підставі того, що вони можуть бути спрямовані на аналіз певної інформації, наприклад, про відповідність умов договору вимогам законодавства. Тому найпоширенішим об'єктом нотаріальних процесуальних відносин є також інформація, з якою пов'язується можливість вчинення нотаріальної дії. Наприклад, з наявністю в документі відомостей, що порочать честь та гідність людини, пов'язується можливість вчинення такої нотаріальної дії, як засвідчення справжності підпису на документі (стаття 78 Закону).

**Джерела**: [4]; [5]; [6]; [7]; [14] [17].

**Запитання для самоперевірки:**

1. Перелічити суб’єктів нотаріальних процесуальних правовідносин.
2. Що складає зміст нотаріальних процесуальних правовідносин.
3. Дати визначення об’єкту нотаріальних правовідносин.

**Тема 1.6. Нотаріальне процесуальне представництво**

**План**

1. Роль представника у нотаріальному процесі.

**Методичні рекомендації**

Для належного розуміння даної теми студент повинен знати положення чинного цивільного та цивільного процесуального законодавства, що регулюють питання поняття представництва, його види, підстави виникнення та зупинення.

Місце інституту представництва в нотаріальному процесі визначається такими основними факторами. По-перше, за допомогою інституту представництва суб'єкти права отримують можливість здійснювати юридичні дії в нотаріальному процесі за допомогою іншої особи, що розширює сферу їхньої правової активності. По-друге, для малолітніх, недієздатних та інших осіб представництво є єдиним способом участі у правовідносинах. По-третє, нотаріальна діяльність дозволяє не тільки реалізовувати представницькі повноваження гарантовано, а й передбачає можливість враховувати контролюючу функцію органів опіки і піклування, які уповноважені здійснювати нагляд за забезпеченням прав та інтересів тих осіб, які з тих чи інших причин не здатні адекватно висловити своє волевиявлення щодо конкретного правочину.

Отже, центральне місце в нотаріальних правовідносинах мають повноваження представника та їх оцінка нотаріусом, яка зумовлює, зокрема, і розуміння таких категорій, як воля і волевиявлення з точки зору норм права, що ускладнюється наявністю матеріально-правових відносин між представником як особою, яка безпосередньо вступає у правовідносини з нотаріусом, та особою, яка діє, для забезпечення інтересів іншої особи, що є, по суті, метою правовідносин між нотаріусом і представником. Разом з тим, при розгляді вказаних питань обов'язково слід враховувати особливості нотаріального процесу як суспільних відносин, які забезпечуються державою через спеціальну процедуру, що передбачає їх безспірний і непримусовий характер та надає їм визначеного законом змісту, встановлюючи нормативними актами межі дозволеної поведінки суб'єктів нотаріального процесу. При цьому спеціальною процедурою є сукупність визначених законом норм, які регулюють послідовність і можливі варіанти поведінки суб'єктів у нотаріальних правовідносинах, загальні і конкретні умови вчинення нотаріальних дій, а також права та обов'язки суб'єктів при вчиненні тих чи інших дій.

Оскільки представництво в нотаріальному процесі за своєю суттю є процесуальним, потрібно проаналізувати самі представницькі правовідносини.

Так, в окремих випадках, під представництвом в цивільному процесі (процесуальним) слід розуміти виконання процесуальних дій однією особою від імені та в інтересах іншої особи. Проте у цьому визначенні відсутні основні аспекти представництва, якими мають стати підстави для отримання відповідних повноважень представником для здійснення функцій представництва.

В юридичній науці поширеною е так звана концепція сприйняття представництва як правовідношення. Нерідко воно розглядається як сукупність "внутрішніх" і "зовнішніх" правовідносин. При цьому під "внутрішніми" відносинами розуміється відношення між представником і особою, яку він представляє, а під "зовнішнім" - відносини між представником і третьою особою, зокрема й нотаріусом. Однак така конструкція досі не має свого об'єктивного вираження в нотаріальному процесі, оскільки підстави нотаріального процесуального представництва можуть мати різноманітні форми та підстави, наприклад представництво батьками прав та інтересів своїх дітей. Проблемне питання полягає в тому, що тривалий час у науці представника сприймали як абсолютно незаінтересованого суб'єкта, не беручи до уваги, що він потенційно може мати власні інтереси при здійсненні представництва. Тому непоодинокими є випадки, коли представники юридичних осіб укладають договори щодо відчуження об'єктів, нерухомості, які належать юридичній особі, за явно низькими цінами, маючи власні інтереси від такого договору. Це має іноді місце і у разі відчуження об'єктів нерухомості, які належать неповнолітнім або малолітнім дітям тощо.

Це зумовлює необхідність робити акцент на змісті повноважень представника і важливості правильного їх сприйняття нотаріусом з урахуванням тих правових особливостей, які має певне провадження. Наприклад, якщо йдеться про посвідчення заповіту, то представник не вправі його посвідчувати замість заповідача, а підписання заповіту замість особи, яка з об'єктивних причин не спроможна зробити це власноручно, не можна сприймати як представництво. Так само, випадки неможливості виконання повноважень представником лише в загальних рисах сформульовані у ст. 238 ЦК, а конкретизуються вони залежно від реальних умов нотаріального провадження.

Правова природа представництва, або механізм безпосереднього переходу прав і обов'язків, полягає в тому, що представник своїм волевиявленням встановлює певну модель поведінки для особи, яку він представляє, - забезпечує для неї конкретизацію правових норм матеріального та нотаріального процесуального права у правовідношенні. Зокрема, довіритель набуває в результаті реалізації представником своїх функцій в нотаріальному процесі не тільки право оскаржити вчинений ним правочин, а й право оскарження нотаріальних дій або відмови у їх вчиненні, що випливає зі статті 50 Закону.

Але тут постає питання про повноваження, якими наділений представник. Тобто чи вправі сам представник оскаржувати до суду відмову у вчиненні нотаріальної дії або неправильно вчинену нотаріальну дію? Для звернення до суду він має бути наділений відповідним повноваженням, оскільки це випливає із цивільних процесуальних правовідносин. Хоча у статті 42 ЦПК згадується лише довіреність, але у ній має бути вказано повноваження на звернення до суду, інакше суд не прийме відповідних документів без повноважень на такі дії представника.

Тому для висвітлення природи представництва слід здійснити аналіз категорії повноваження в контексті її впливу на представництво як нотаріальне процесуальне правовідношення, оскільки ефект представництва - настання правових наслідків для особи, яку представляють в результаті здійснення відповідних дій представником, - залежить від відповідності цих дій повноваженню.

До того ж у нотаріальному процесі перевірка повноважень представника здійснюється більш ретельно, ніж у цивільному процесі і цивільних правовідносинах. Зокрема, в нотаріальному діловодстві запроваджений Єдиний реєстр довіреностей, Положення про який затверджене наказом Міністерства юстиції України від 28 грудня 2006 року.

Тобто без перевірки відомостей щодо повноважень представника за довіреністю нотаріус їх не прийме. Відтак у нотаріальному процесі не передбачено шляхів реалізації положень цивільного законодавства щодо можливості виходити із обстановки, в якій діє представник, без відповідних повноважень.

Представник не повинен виявляти свою волю при здійсненні переданих йому повноважень, а має діяти згідно з волею особи, яка його уповноважила. Ця формула прослідковується у частині третій статті 238 ЦК, оскільки, виключивши інтереси самого представника та інтереси інших осіб, ми отримаємо те, що представник має вчиняти юридично вагомі дії виключно в інтересах особи, від імені якої він вчиняє правочин. Саме тому він не стає учасником правовідносин, заснованих на такому правочині.

Отже, сутність нотаріального процесуального представництва коротко можна сформулювати як комплексні юридичні відносини, за якими одна особа (представник) на підставі повноважень, наданих їй законом, статутом, положенням або договором, виконує процесуальні дії в нотаріальному процесі, спрямовані на охорону та захист безспірних прав і охоронюваних законом інтересів іншої особи (довірителя), державних і громадських інтересів. Як наслідок у особи, яку представляють, виникає комплекс матеріальних і процесуальних прав та обов'язків.

За загальним правилом, нотаріальні процесуальні правовідносини можуть існувати та реалізуватися за схемою нотаріус - клієнти, які в майбутньому можуть трансформуватися у схему нотаріус - представник - клієнт.

Питання віднесення представника до тієї чи іншої категорії осіб, які беруть участь у нотаріальному процесі, також не є однозначним, хоча й має велике практичне значення, оскільки від цього залежить обсяг їх прав та обов'язків у нотаріальному процесі як правовідношенні.

Особливість нотаріальних процесуальних правовідносин зумовлена тим, що перед вчиненням нотаріального провадження нотаріус роз'яснює ті правові наслідки, які виникнуть у сторін, але у випадку представництва інтересів сторони такі роз'яснення спрямовані на представника, який і має вирішувати вчиняти правочин чи ні, чи відповідатимуть наслідки його посвідчення нотаріусом інтересам особи, яка його уповноважила.

Отже, зміст процесуальних правовідносин обумовлюється специфікою діяльності нотаріусів, але також залежить від дій суб'єктів таких відносин, якщо інше не обумовлено у наданих представнику повноваженнях. Чим точніше висловлене волевиявлення при передачі повноважень, тим менше у своїх діях має свободи представник.

Точне визначення волі в нотаріальному процесі має практичне значення, оскільки може бути підставою для визнання посвідченого правочину недійсним (статті 229-233 ЦК). Відтак, враховуючи охоронну функцію нотаріату, саме на нотаріуса покладено обов'язок щодо з'ясування волі сторін при посвідченні правочину. Саме тому вважаємо, що уточненню волі особи необхідно приділяти особливу увагу при посвідченні довіреностей та інших правочинів, які зумовлюють представництво інтересів такої особи у майбутньому.

У законодавстві про нотаріат взагалі відсутні норми, які б визначали права суб'єктів нотаріальних процесуальних правовідносин, а тому в більшості випадків особи самі визначають комплекс прав, які кореспондують своєму представнику в конкретній ситуації. При цьому спеціальних повноважень для звернення до нотаріуса не вимагається.

**Джерела**: [2]; [4]; [5]; [6]; [13] [17].

**Запитання для самоперевірки:**

1. Визначити об’єм повноважень законних представників малолітніх дітей.
2. Документальне підтвердження повноважень представників юридичних

осіб.

3. Дати визначення поняття "довіреність".

**Тема 1.7. Нотаріально-адміністративні правовідносини**

**План**

1. Дисциплінарна відповідальність державного нотаріуса.
2. Відповідальність приватного нотаріуса.

**Методичні рекомендації**

За результатами вивчення даної теми студент повинен орієнтуватися в питаннях організації діяльності державних нотаріальних контор та державних нотаріальних архівів, а також в питаннях оплати праці державних нотаріусів і основних принципах організації діяльності приватного нотаріату в Україні.

Гарантією належної реалізації нотаріальної функції, в тому числі в аспекті забезпечення стабільності цивільного обігу, охорони та захисту його учасників, ознакою нотаріальної діяльності, а також елементом правового статусу є механізм відповідальності нотаріуса як форми реагування на порушення ним законодавства.

Відповідальність, як справедливо відмічається в літературі, є соціальною властивістю будь-якого суспільного організму і виступає в якості ознаки його соціальної організації. Юридична відповідальність в системі різновидів державного примусу займає специфічне місце, яке визначається метою його застосування, характером виникнення, функцій застосування, характеру наслідків, зв’язку з санкцією правової норми, порядком і часом застосування, специфічністю суб’єкта. Нотаріальна діяльність, передбачає покладення на особу, яка нею займається – нотаріуса – не тільки юридичної відповідальності перед державою за виконання покладених на нього публічних повноважень, але і моральної відповідальності за свої дії перед державою та суспільством. Нотаріус  має бути взірцем сумлінності та чесності, виконувати свої обов’язки згідно з законом і совістю, поважати права і законні інтереси членів суспільства. До речі, на цьому наголошує присяга, що приноситься ним перед початком своєї нотаріальної практики.

Відповідальність нотаріуса носить комплексний характер, оскільки будучи уповноваженим державою на реалізацію публічно-правової функції, нотаріус відповідає за правомірність своєї діяльності як перед заявниками, так і перед суспільством в цілому. При цьому, характер відповідальності визначається виходячи з характеру вчиненого делікту.

Правові засади відповідальності осіб, які мають право вчиняти нотаріальні дії, визначаються Законом і залежать від правового статусу такої особи.

Статтею 21 Закону визначається, що шкода, заподіяна особі внаслідок незаконних або недбалих дій державного нотаріуса, відшкодовується в порядку, передбаченому законодавством України. Державний нотаріус, як особа, яка перебуває в трудових відносинах із територіальним управлінням юстиції у разі вчинення протиправного діяння несе відповідальність в порядку, передбаченому Кодексом законів України про працю. Таким чином, відшкодування шкоди, завданої діями державного нотаріуса, здійснюється за рахунок відповідних статей державного бюджету, з залишенням права  регресної вимоги до винного нотаріуса (статті 1172, 1191 ЦК).  В свою чергу,  такий державний нотаріус повинен нести дисциплінарну відповідальність.

Застосування заходів правового впливу до приватних нотаріусів, які допустилися протиправного невиконання або неналежного виконання своїх професійних обов'язків, полягає в застосуванні до них відповідними територіальними управліннями юстиції таких заходів впливу, як зупинення приватної нотаріальної діяльності. Підстави зупинення нотаріальної діяльності приватного нотаріуса передбачені статтею 29-1 Закону (до прикладу: якщо приватний нотаріус при вчиненні нотаріальних дій неодноразово порушував правила нотаріального діловодства; якщо приватний нотаріус не уклав договір про страхування цивільно-правової відповідальності приватного нотаріуса або розмір страхової суми не відповідає вимогам цього Закону; у разі обрання нотаріуса на посаду, зайняття якої не сумісне із здійсненням нотаріальної діяльності). В залежності від обставин зупинення вищезазначеною статтею визначаються і строки зупинення приватної нотаріальної діяльності. За наявності підстав, визначених статтею 30 Закону діяльність приватного нотаріуса може бути припинена шляхом видання відповідним територіальним управлінням наказу про припинення нотаріальної діяльності приватного нотаріуса. Такий наказ може бути оскаржений приватним нотаріусом до суду.

Крім того, незалежно від статусу нотаріуса (державний чи приватний), за наявності підстав, передбачених статтею 12 Закону і в порядку, визначеному цією статтею, Вищою кваліфікаційною комісією нотаріату може бути прийнято рішення про анулювання свідоцтва про право на зайняття нотаріальною діяльністю наслідком якого є відповідно звільнення з посади державного нотаріуса або припинення нотаріальної діяльності приватного нотаріуса.

Стаття 27 Закону визначає правило, згідно з яким шкода, яка завдається внаслідок незаконних дій або недбалості нотаріуса, який займається приватною нотаріальною діяльністю, відшкодовується в повному обсязі. Однак нотаріус не несе відповідальності у разі, якщо особа, яка звернулася до нотаріуса за вчиненням нотаріальної дії, подала неправдиву інформацію щодо будь-якого питання, пов’язаного із вчиненням нотаріальної дії, подала недійсні та (або) підроблені документи, не заявила про відсутність або наявність осіб, прав чи інтересів яких може стосуватися нотаріальна дія, за вчиненням якої звернулася особа. Для забезпечення відшкодування заподіяної внаслідок вчиненої нотаріальної дії, здійснення функцій державного реєстратора прав на нерухоме майно відповідно до Закону України "Про державну реєстрацію речових прав на нерухоме майно та їх обтяжень" шкоди приватний нотаріус зобов’язаний до початку зайняття приватною нотаріальною діяльністю укласти договір страхування цивільно-правової відповідальності.

Держава не несе відповідальності за шкоду, заподіяну неправомірними діями приватного нотаріуса при здійсненні ним нотаріальної діяльності, функцій державного реєстратора прав на нерухоме майно. Приватний нотаріус не несе відповідальності по зобов’язаннях держави.

Мінімальний розмір страхової суми становить тисячу мінімальних розмірів заробітної плати.

Розмір відшкодування заподіяної шкоди визначається за згодою сторін або в судовому порядку. При цьому необхідно мати на увазі положення 1194 ЦК якою передбачено, що особа, яка застрахувала свою цивільну відповідальність, у разі недостатності страхової виплати (страхового відшкодування) для повного відшкодування завданої нею шкоди зобов’язана сплатити потерпілому різницю між фактичним розміром шкоди і страховою виплатою (страховим відшкодуванням)

Таким чином, в  контексті дослідження проблемних аспектів матеріальної відповідальності нотаріуса слід відмітити наступне.

Притягнення нотаріуса до матеріальної відповідальності потребує встановлення певних груп юридичних фактів, які у сукупності будуть утворювати умови такої відповідальності – вказані в законі вимоги, які характеризують підстави відповідальності і необхідні для застосування відповідних санкцій. До вказаних обставин слід віднести протиправність поведінки нотаріуса; характер психічного ставлення нотаріуса до діяння та його наслідків - вина; характер наслідків, що є результатом протиправної поведінки нотаріуса – шкода; причинний зв’язок між діянням нотаріуса і завданою шкодою. Проаналізуємо кожну з груп зазначених обставин.

По-перше, правова оцінка факту порушення нотаріусом законодавства передбачає оцінку, в першу чергу, характеру порушення з точки зору його змістовного наповнення, і ступеню його суспільної небезпечності. Незаконність або недбалість дій нотаріуса має оцінюватися виключно в контексті його професійної діяльності, тобто при вчиненні тих нотаріальних проваджень, які віднесені до його компетенції згідно з Законом. А формулюванням „дія” всі можливі варіанти протиправної поведінки нотаріуса, як видається, не охоплюються. Зокрема, слід оцінювати не тільки вчинення нотаріусом власне дій як форми активної поведінки особи, але і його бездіяльність, яка, на нашу думку, також може розцінюватися в якості умови відповідальності (наприклад, обов’язок відмовити у вчиненні провадження; попередити про наслідки вчинюваної дії; роз’яснити права та обов’язки; розмежувати обраний вид провадження з суміжними інститутами тощо). Доцільним видається у зв’язку з цим уточнення положень статей 21 і 27 Закону в аспекті заміни в них поняття „дія нотаріуса” на „діяння нотаріуса” або „поведінка нотаріуса”.

Якісна, предметна характеристика діяння нотаріуса також в повній мірі повинна враховуватися при вирішенні питання про його притягнення до матеріальної відповідальності: законодавець пропонує застосовувати для цього такі критерії як „незаконність” та „недбалість” дій нотаріуса. За допомогою граматичного тлумачення закону робимо наступний висновок. Якщо незаконність є якісною характеристикою поведінки особи, яка порушує норму права, то недбалість, як відомо, має відношення до суб’єктивного психологічного ставлення особи до вказаного порушення, тобто її вини. Використання між цими двома характеристиками слова „або” свідчить про необхідність альтернативного їх застосування: або нотаріус повинен діяти в порушення норми права, якою встановлюється порядок вчинення нотаріального провадження, або він усвідомлює характер вчинюваних дії, але легковажно розраховує на відвернення їх наслідків.

Не менш важливим видається в контексті формування складу правопорушення суб’єктивне відношення нотаріуса до вчинюваного протиправного діяння і його наслідків, тобто його вина. В контексті дослідження вини, як необхідного елемента відповідальності нотаріуса за завдану шкоду, неоднозначним видається тлумачення відповідних положень Закону у судовій практиці.

**Джерела**: [1]; [2]; [5]; [11]; [12] [17].

**Запитання для самоперевірки:**

1. Межі дисциплінарної відповідальності державного нотаріуса.
2. У яких випадках приватний нотаріус не несе цивільно-правової

відповідальності.

1. Строки укладення договору страхування цивільно-правової

відповідальності приватного нотаріуса.

1. Якій мінімальний розмір страхової суми.
2. Зупинення та припинення нотаріальної діяльності приватного нотаріуса,

їх правові наслідки.

**Тема 1.8. Нотаріус як суб’єкт нотаріальних правовідносин, його права та обов’язки**

**План**

1. Предметна та територіальна компетенція нотаріуса та органів і посадових

осіб, на яких покладено обов’язок вчиняти нотаріальні дії.

**Методичні рекомендації**

Вивчаючи дану тему студент повинен розуміти місце і роль нотаріуса в системі правозастосовних органів, його права та обов’язки, як особи, на яку покладено обов’язок посвідчувати права та факти, що мають юридичне значення, з метою надання їм юридичної достовірності та вірогідності, визначати межі його повноважень, а також орієнтуватися в законодавстві, що регулює питання надання повноважень іншим органам та особам на вчинення нотаріальних дій.

Державні нотаріуси державних нотаріальних контор вчиняють нотаріальні дії, передбачені статтею 34 Закону. Однак такий перелік нотаріальних дій не є вичерпним. На нотаріусів може бути покладено вчинення інших нотаріальних дій згідно із законом.

Перш за все, державні нотаріуси державних нотаріальних контор посвідчують правочини (договори, заповіти, довіреності тощо). При цьому, державні нотаріуси мають право і повноваження як по посвідченню правочинів, щодо яких цивільним законодавством встановлено письмову форму з нотаріальним посвідченням, так і по посвідченню правочинів щодо яких така вимога не встановлена, однак сторони правочину бажають посвідчити такий правочин.

Посвідчуючи правочини державні нотаріуси зобов’язані дотримуватися правил територіальної компетенції. Так, посвідчення правочинів щодо відчуження або іпотеки нерухомого майна, відчуження або застави транспортних засобів, що підлягають державній реєстрації, провадиться за місцезнаходженням (місцем реєстрації) цього майна або за місцезнаходженням (місцем реєстрації) однієї із сторін відповідного правочину. У разі посвідчення такого правочину необхідно мати на увазі, що, визначаючи місце посвідчення правочину, потрібно враховувати місце реєстрації (місце знаходження) сторони правочину, а не місце реєстрації (місце знаходження) її представника.

Крім того, державні нотаріуси посвідчують права і факти, що мають юридичне значення, з видачею про це відповідних свідоцтв: факт, що фізична чи юридична особа є виконавцем заповіту; факт, що фізична особа є живою; факт перебування фізичної особи в певному місці; час пред’явлення документів. Державними нотаріусами видаються свідоцтва про право на спадщину (як за законом так і за заповітом), свідоцтва про право власності на частку в спільному майні подружжя в разі смерті одного із подружжя, свідоцтва про придбання майна з прилюдних торгів (аукціонів).

Також державні нотаріуси, в межах провадження по спадковій справі, вживають заходів щодо охорони спадкового майна; провадять опис майна фізичної особи, яка визнана безвісті відсутньою або місце перебування якої невідоме; накладають заборону щодо відчуження нерухомого майна (майнових прав на нерухоме майно), що підлягає державній реєстрації; видають дублікати нотаріальних документів, що зберігаються у справах нотаріуса; передають заяви фізичних та юридичних осіб іншим фізичним та юридичним особам; приймають у депозит грошові суми та цінні папери; приймають на зберігання документи; вчиняють виконавчі написи, протести векселів, морські протести.

Державні нотаріуси мають також повноваження щодо засвідчення вірності перекладу документа з однієї мови на іншу (якщо нотаріус володіє мовою, якою викладено документ); засвідчення вірності копій (фотокопій) документів і виписок з них; засвідчення справжності підпису на документах. При цьому, нотаріуси засвідчують вірність копій документів, виданих підприємствами, установами та організаціями, за умови, що ці документи не суперечать законові, мають юридичне значення і засвідчення вірності їх копії не заборонено законом. Вірність копії документа, виданого громадянином, засвідчується в тих випадках, коли справжність його підпису на оригіналі цього документа, засвідчена нотаріусом, посадовою особою органу місцевого самоврядування, чи підприємством, установою, організацією за місцем роботи, навчання, проживання, лікування громадянина.

Державні нотаріуси державних нотаріальних архівів порівняно з державними нотаріусами державних нотаріальних контор та приватними нотаріусами мають значно обмежені повноваження щодо вчинення ними нотаріальних дій.

Згідно статті 35 Закону державні нотаріуси державних нотаріальних архівів видають дублікати і засвідчують вірність копій і виписок з документів, які зберігаються в справах цих архівів.

Як вбачається із вищезазначеного, такі нотаріальні дії вчиняються за умови, коли документи, дублікати яких мають бути видані або копії, з яких мають бути посвідчені, передані в установленому поряду на зберігання до державного нотаріального архіву. До передачі в державний нотаріальний архів примірників документів, посвідчених або виданих нотаріусом, а також примірників заповітів, посвідчених посадовими особами органів місцевого самоврядування, дублікат утраченого або зіпсованого документа видається нотаріусом чи посадовою особою органу місцевого самоврядування за місцем його зберігання.

Крім дублікатів з документів, переданих державними та приватними нотаріусами, а також посадовими особами місцевого самоврядування на зберігання до державного нотаріального архіву, державний нотаріус державного нотаріального архіву видає також дублікати заповітів, які надійшли на зберігання від посадових осіб, зазначених у статті 40 Закону.

Крім державних нотаріусів, які працюють в державних нотаріальних конторах та державних нотаріальних архівах, нотаріальні дії вчиняють також нотаріуси, які займаються приватною нотаріальною діяльністю (приватні нотаріуси). Об’єм повноважень щодо вчинення нотаріальних дій приватними нотаріусами повністю співпадає з об’ємом повноважень державних нотаріусів державних нотаріальних контор (стаття 34 Закону). Дії, вчинені державними і приватними нотаріусами мають однакову юридичну силу.

Необхідно зазначити, що такий об’єм повноважень щодо вчинення нотаріальних дій приватні нотаріуси отримали з 1 червня 2009 року, тобто після набрання чинності Законом України «Про внесення змін до Закону України «Про нотаріат», Прикінцевими та переходними положеннями якого було визначено, що в цілому Закон набирає чинності через місяць з дня його опублікування крім положень, що стосуються компетенції нотаріусів, які набирають чинності через шість місяців з дня набрання чинності цим Законом.

До зазначеної дати об’єм повноважень приватних нотаріусів щодо вчинення нотаріальних дій визначався Указом Президента України від 23 серпня 1998 року № 932 «Про врегулювання діяльності нотаріату в Україні», згідно якого приватні нотаріуси обмежувалися в компетенції, порівняно з державними нотаріусами, щодо оформлення спадкових прав (не мали повноважень по видачі свідоцтв про право на спадщину, видачі свідоцтв про право власності на частку в спільному майні подружжя у разі смерті одного з подружжя, вжиття заходів щодо охорони спадкового майна). Такі обмеження були пов’язані із особливостями ведення спадкових справ, необхідністю відкриття однієї спадкової справи після смерті особи за місцем відкриття спадщини (місцем проживання спадкодавця). Реєстрація по нотаріальному округу, що є місцем відкриття спадщини, приватної нотаріальної діяльності кількох приватних нотаріусів і відсутність можливості у приватного нотаріуса, до якого звернулись спадкоємці із заявою про прийняття спадщини, оперативно отримати інформацію про відкриття спадкової справи іншими приватними нотаріусами цього нотаріального округу, і зумовили ці обмеження у праві вчинення даного виду нотаріальних дій. Забезпечення належного функціонування Спадкового реєстру надало можливість внесення змін до законодавства і надання повноважень приватним нотаріусам, нарівні з державними, оформлювати спадкові права з видачею про це відповідних свідоцтв.

Посадові особи органів місцевого самоврядування вчиняють нотаріальні дії визначені статтею 37 Закону, за наступних умов:

1. відсутність у населених пунктах, на територію яких поширюється

юрисдикція органів місцевого самоврядування, нотаріусів, як державних так і приватних. Необхідно зазначити, що до набрання чинності Законом України «Про внесення змін до Закону України «Про нотаріат» (1 грудня 2008 року) посадові особи органів місцевого самоврядування вчиняли нотаріальні дії за умови, що у населених пунктах були відсутні державні нотаріуси;

1. якщо, при вчиненні нотаріальних дій посадовими особами органів

місцевого самоврядування оформляються документи, які не призначені для використання за межами державного кордону України;

1. нотаріальні дії щодо видачі дублікатів документів вчиняються лише

у разі, коли документ був посвідчений у цьому органі місцевого самоврядування;

1. секретні заповіти посадові особи органів місцевого самоврядування

не мають права посвідчувати;

1. посвідчення заповітів посадовими особами органів місцевого

самоврядування здійснюється лише у випадках звернення за вчиненням такої нотаріальної дії особисто заповідача, який має повну цивільну дієздатність та за умови його самостійного волевиявлення на укладення такого правочину;

1. вжиття заходів щодо охорони спадкового майна провадиться

посадовими особами органів місцевого самоврядування, в інтересах спадкоємців, відказоодержувачів, кредиторів або держави, як правило, на підставі доручення нотаріуса, який здійснює провадження по спадковій справі, у випадках місцезнаходження майна на території населеного пункту, на який не поширюється юрисдикція цього нотаріуса. Крім того, посадова особа органу місцевого самоврядування має право, у разі звернення безпосередньо до неї з повідомленням (заявою) громадян або представників юридичних осіб щодо вчинення такої нотаріальної дії, самостійно ініціювати вчинення такої нотаріальної дії, однак з обов’язковим наступним повідомленням про вжиті заходи нотаріуса за місцем відкриття спадщини і направленням на адресу нотаріуса примірника акта опису майна;

1. засвідчення вірності копій документів здійснюється посадовими

особами органів місцевого самоврядування за умови пред’явлення оригіналу документа, а також якщо ці документи не суперечать закону, мають юридичне значення, засвідчення вірності їх копій не заборонено законом;

1. при засвідченні справжності підпису на документах посадова особа

органу місцевого самоврядування повинна з’ясувати, чи не буде використовуватись даний документ за межами України і, відповідно, відмовити у засвідченні справжності підпису на документі, призначеному для дії за кордоном.

Посадові особи органів місцевого самоврядування мають також право на посвідчення довіреностей, які прирівнюються до нотаріально посвідчених за умови, що за таким посвідченням звертаються особи, які проживають у населених пунктах, де немає нотаріусів. При цьому за такими довіреностями не можуть передаватися повноваження на право розпорядження нерухомим майном, управління і розпорядження корпоративними правами, користування та розпорядження транспортними засобами.

Такі односторонні правочини, як заповіти та довіреності, крім нотаріусів та посадових осіб органів місцевого самоврядування, згідно чинного законодавства мають право також посвідчувати інші посадови та службові особи. Посвідчені такими службовими або посадовими особами заповіти і довіреності прирівнюються до нотаріально посвідчених. Надання повноважень щодо права посвідчення цих односторонніх правочинів зумовлюється їх терміновістю для особи, яка має намір їх вчинити, відсутністю можливості звернутися до нотаріуса або специфікою місцезнаходження такої особи.

Питання суб’єктного складу таких посадових чи службових осіб, умови та особливості посвідчення ними заповітів і довіреностей, що прирівнюються до нотаріально посвідчених, регулюються статтями 245, 1252 Цивільного кодексу України, статтею 40 Закону.

Особливостями посвідчення таких односторонніх правочинів, що прирівнюються до нотаріально посвідчених, є:

1. чітко визначений законодавством перелік осіб, які мають право

вчиняти такі дії (головні лікарі, їх заступники з медичної частини, чергові лікарі стаціонарних закладів охорони здоров’я, начальники госпіталів, директори або головні лікарі будинків для осіб похилого віку та інвалідів, капітани морських або річкових суден, начальники експедицій, командири (начальники) частин, з’єднань, установ або військово-навчальних закладів, начальники установ виконання покарань, слідчих ізоляторів). Вчинення іншими, крім зазначених осіб дій щодо посвідчення вказаних вище правочинів, не породжує ніяких правових наслідків і такий документ не буде мати юридичної сили;

1. вчинення таких дій лише від імені осіб, які перебувають у певних

умовах (на лікуванні, на військовій службі, у плаванні, у експедиції, навчаються у військово-навчальних закладах, перебувають під вартою чи в установах виконання покарань);

1. заповіти від імені вищевказаних осіб посадовими чи службовими

особами мають бути посвідчені виключно за участі не менш як двох свідків. Свідки, при яких посвідчено заповіт, зачитують його в голос та ставлять свої підписи на ньому;

1. такі посадові чи службові особи не мають права на посвідчення

секретних заповітів.

Перелік нотаріальних дій, вчинювані консульськими установами України визначено статтею 38 Закону. Згідно зазначеної статті Закону консулами вчиняються такі види нотаріальних дій:

1) посвідчуються правочини (договори, заповіти, довіреності тощо), крім іпотечних договорів, правочинів про відчуження та заставу жилих будинків, квартир, дач, садових будинків, гаражів, земельних ділянок, іншого нерухомого майна, що знаходиться в Україні;

2) вживаються заходи до охорони спадкового майна;

3) видаються свідоцтва про право на спадщину;

4) видаються свідоцтва про право власності на частку в спільному майні подружжя у разі смерті одного з подружжя;

5) засвідчується вірність копій документів і виписок з них;

6) засвідчується справжність підпису на документах;

7) засвідчується вірність перекладу документів з однієї мови на іншу;

8) посвідчується факт, що громадянин є живим;

9) посвідчується факт знаходження громадянина в певному місці;

10) посвідчується тотожність громадянина з особою, зображеною на фотокартці (необхідно зазначити, що вчинення такої нотаріальної дії нотаріусами не передбачено);

11) посвідчується час пред'явлення документів;

12) приймаються в депозит грошові суми і цінні папери;

13) вчиняються виконавчі написи;

14) приймаються на зберігання документи;

15) вчиняються морські протести;

16) видаються дублікати посвідчених ними документів.

Законодавством України можуть бути передбачені й інші дії, що вчиняються консульськими установами України.

Такім чином можна зробити висновок, що повноваження консульських установ України є досить широкими. Однак, той факт, що консульські установи діють на території інших держав, у деяких випадках обмежує їх компетенцію, порівняно з компетенцією державних та приватних нотаріусів.

Порівнюючи повноваження нотаріусів та консулів, можна констатувати, що консули не мають права лише щодо відчуження та застави нерухомого майна, що знаходиться в Україні, і, як наслідок, накладення заборони щодо відчуження такого нерухомого майна. Крім того консули не мають права видавати свідоцтва про придбання майна з прилюдних торгів (аукціонів) або видавати свідоцтва про придбання майна з прилюдних торгів (аукціонів) якщо вони не відбулися, а також проводити опис майна фізичної особи, яка визнана безвісно відсутньою або місце перебування якої невідомо. Такі обмеження пов’язані з тим, що вищевказані нотаріальні дії вчиняються на підставі документів, виданих чи ухвалених відповідними посадовими особами України (акту, складеного державним виконавцем, про проведені публічні торги, затвердженого начальником відповідного відділу державної виконавчої служби, рішення суду про визнання особи безвісно відсутньою). Також консули не мають повноважень посвідчувати факт про те, що фізична або юридична особа є виконавцем заповіту, передавати заяви фізичних чи юридичних осіб іншим фізичним чи юридичним особам, опротестовувати векселі.

**Джерела**: [1]; [2]; [5]; [6]; [10]; [12]; [17].

**Запитання для самоперевірки:**

1. Визначити об’єм повноважень державних нотаріальних архівів.
2. Територіальна компетенція нотаріусів щодо посвідчення правочинів по

відчуженню нерухомого майна.

1. Перерахувати умови за наявності яких право на посвідчення заповіту

мають посадови особи органів місцевого самоврядування.

1. Хто із посадових осіб і яких установ має право на посвідчення заповіту,

що прирівнюється до нотаріально посвідченого.

1. Які нотаріальні дії і чому не мають права вчиняти посадові особи

консульських установ і дипломатичних представництв.

**Тема 1.9. Загальні правила вчинення нотаріального процесу**

**План**

1. Нотаріальні акти.
2. Нотаріальне діловодство.

**Методичні рекомендації**

За результатами вивчення даної теми студент має орієнтуватися у чинному законодавстві, що регулює порядок вчинення нотаріального процесу, а також у питаннях ведення нотаріального діловодства та звітності нотаріуса.

Наслідком вчинення будь-якої нотаріальної дії є винесений нотаріусом акт, який є завершальною складовою цієї нотаріальної дії. Правові акти, які є волевиявленням нотаріуса на вчинення нотаріальних дій та фіксують їх результати, оформляються нотаріусом згідно з законом у письмовій формі шляхом вчинення або ж різного роду написів, або ж оформленням певного свідоцтва чи складанням акту тощо.

Крім того, у процесі вчинення нотаріальної дії може виникнути необхідність у прийнятті правових актів допоміжного характеру, якими вирішуються лише окремі процесуальні питання, а не вчинення нотаріальної дії по суті.

Так, прийняття допоміжного правового акту вимагається, наприклад, у разі: необхідності витребування нотаріусом доказів чи призначенні експертизи; відкладення або зупинення вчинення нотаріальних дій; відмови у вчиненні нотаріальної дії тощо. Ці та інші подібні правові питання вирішуються нотаріусом шляхом прийняття відповідних вольових рішень, а волевиявлення нотаріуса в передбачених законом випадках повинне бути оформлене письмово у вигляді постанови нотаріуса.

Постанови, різного роду написи, свідоцтва, інші правові акти нотаріуса є процесуальною формою відображення правозастосовчої діяльності нотаріуса та у своїй сукупності складають нотаріальні акти. Нотаріальні акти різняться між собою за їх завданням, підставами винесення, наслідками, що й обумовлює передбачену законом їх різну процесуальну форму.

Засвідчуючи права, а також факти, що мають юридичне значення, вчиняючи інші нотаріальні дії, передбачені законодавством, нотаріус за допомогою нотаріального акту (яким власне фіксується весь результат нотаріальної діяльності) запобігає їх порушенню з боку інших учасників правовідносин, створює правові умови для належної реалізації особами належних їм прав.

Як один з видів правозастосовчого акту нотаріальний акт, з урахуванням в кожному конкретному випадку його специфіки, має такі свої особливості.

1. Необхідність у винесенні нотаріусом нотаріального акту виникає тоді коли є: потреба в публічному встановленні юридичного факту для здійснення пов'язаного з ним права (виконання обов'язку); необхідність публічної перевірки дій адресатів норм щодо реалізації їх приписів, законності набуття прав та покладення обов'язків; юридичний конфлікт, що перешкоджає нормальній реалізації норми або вимагає застосування заходів примусового впливу до порушника норми у випадках, встановлених законом.

2. Нотаріальний акт як і будь-який інший правозастосовчий акт має юридичну силу, тобто здатність породжувати юридичні наслідки. Юридична сила винесеного нотаріального акту не залежить від того, приватним чи державним нотаріусом вчинена нотаріальна дія.

Нотаріальний акт породжує правові наслідки з моменту його вчинення. Лише скасування чи визнання недійсним нотаріального акту у передбаченому законом порядку можуть позбавити нотаріальний акт юридичної сили та правових наслідків, породжених ним. Всі суб'єкти права до скасування нотаріального акту повинні враховувати його в своїй діяльності на предмет встановлених ним фактів.

Із здатності нотаріального акту породжувати правові наслідки випливає висновок, що нотаріальний акт як акт застосування норми права завжди є юридичним фактом. Він спричиняє виникнення, зміну чи припинення юридичних прав та обов'язків суб'єктів правовідносин.

Нотаріальний акт в аспекті юридичних фактів має подвійну природу - з одного боку він може засвідчувати виникнення в учасників матеріальних правовідносин певних матеріальних прав та обов'язків та як такий є юридичним фактом матеріального права, з іншого - він завжди є юридичним фактом нотаріального процесу, тобто процесуальним за своїм змістом, який фіксує результат вчиненої нотаріальної дії.

Юридична сила нотаріального акту полягає також в тому, що ці акти розглядаються в правовій дійсності як такі, які згідно з законом підтверджують встановлені нотаріусом факти чи посвідчені права.

3. Як правозастосовчий акт нотаріальний акт ґрунтується насамперед на застосуванні норм матеріального права, та вчиняється на підставі норм нотаріального процесуального права.

Так, при вчиненні нотаріальної дії нотаріус, наприклад, застосовує ті матеріально-правові положення, які визначають коло фактів, що підлягають встановленню для посвідчення певного права, чи коло обставин, з якими пов'язується встановлення певного юридичного факту. Сама ж процедура вчинення нотаріального акту регулюється нормами нотаріального процесуального права.

4. Нотаріальний акт як і будь-який інший несудовий правозастосовчий акт може бути оскаржено до суду. Це випливає з положень ст. 124 Конституції України та ст. 50 Закону. Заінтересована особа, яка сумнівається в юридичних наслідках нотаріального акту, дотриманні процедури при його винесенні, може звернутися до суду з позовом про визнання його недійсним чи його скасування. В разі задоволення позову вважається, що нотаріальний акт не породив тих правових наслідків, на які він був спрямований.

Поряд із змістом нотаріальні акти також мають й свою зовнішню форму, яка залежно від вчинюваної нотаріальної дії набуває ознак визначеної законом процесуальної форми. Зовнішня форма нотаріального акту, як правило, є письмовою, а сам нотаріальний акт має вигляд письмового документу з визначеними законом реквізитами.

Процесуальними формами нотаріальних актів згідно з нотаріальним процесуальним законодавством є написи, свідоцтва, акти, заборони, зняття заборони, протоколи, квитанції та постанови, кожна з яких використовуються нотаріусом залежно від вчинюваної ним нотаріальної дії. Кожна процесуальна форма має свої визначені нотаріальним процесуальним законодавством реквізити та правові атрибути.

З урахуванням наведеного, нотаріальний акт це виражене в процесуальній формі правозастосовче рішення нотаріуса по окремій справі, яке містить його волевиявлення на вчинення нотаріальної дії чи вирішення окремого процесуального питання, прийняте ним на підставі норм матеріального та нотаріального процесуального права.

Для більш глибшого вивчення особливостей нотаріальних актів доцільно провести класифікацію їх на види за різними критеріями.

В основу класифікації нотаріальних актів можуть бути покладені процесуальна форма нотаріального акту (1), його правовий характер (2), його процесуальна мета (3), форма вираження нотаріального акту (4) тощо. Можна провести й класифікації окремих груп нотаріальних актів (5).

1.Відповідно до зазначених нормативних актів за наслідками вчинення нотаріальних дій нотаріус виносить такі нотаріальні акти:

1) посвідчення правочинів (договорів, заповітів, довіреностей тощо) - посвідчувальний напис;

2) вжиття заходів щодо охорони спадкового майна - акт опису майна;

3) видача свідоцтва про право на спадщину - свідоцтво про право на спадщину;

4) видача свідоцтва про право власності на частку в спільному майні подружжя в разі смерті одного з подружжя - свідоцтво про право власності;

5) видача свідоцтва про придбання майна з прилюдних торгів (аукціонів) - свідоцтво про придбання майна з прилюдних торгів (аукціонів);

6) видача свідоцтва про придбання майна з прилюдних торгів (аукціонів), якщо прилюдні торги (аукціони) не відбулися - свідоцтво про придбання майна з прилюдних торгів (аукціонів);

7) проведення опису майна фізичної особи, яка визнана безвісно відсутньою або місце перебування якої невідоме - акт опису майна;

8) видача дублікату нотаріальних документів, що зберігаються у справах нотаріуса-посвідчувальний напис на дублікаті документа;

9) накладення та зняття заборони щодо відчуження нерухомого майна (майнових прав на нерухоме майно) і транспортних засобів, що підлягають державній реєстрації - заборона відчуження майна; зняття заборони відчуження майна;

10) засвідчення вірності копій (фотокопій) документів і виписок з них - посвідчувальний напис;

11) засвідчення справжності підпису на документах - посвідчувальний напис;

12) засвідчення вірності перекладу документів з однієї мови на іншу - посвідчувальний напис;

13) посвідчення факту, що фізична чи юридична особа є виконавцем заповіту - свідоцтво, яке посвідчує повноваження виконавця заповіту;

14) посвідчення факту, що фізична особа є живою - свідоцтво;

15) посвідчення факту перебування фізичної особи в певному місці - свідоцтво;

16) посвідчення часу пред'явлення документів - посвідчу-вальний напис;

17) передача заяви фізичних та юридичних осіб іншим фізичним та юридичним особам - свідоцтво про передачу заяви;

18) прийняття у депозит грошових сум та цінних паперів - квитанція про внесок; напис про внесок;

19) вчинення виконавчих написів - виконавчий напис;

20) вчинення протесту векселів - акт про протест векселя;

21) вчинення морських протестів - акт про морський протест;

22) прийняття на зберігання документів - свідоцтво;

23) оголошення секретного заповіту - протокол про оголошення секретного заповіту.

Нотаріальні акти залежно від своєї процесуальної форми поділяються на написи (посвідчувальні написи, виконавчі написи, напис про внесок), свідоцтва (свідоцтва про право на спадщину, свідоцтва про право власності, свідоцтво, яке посвідчує повноваження виконавця заповіту, свідоцтва про посвідчення певних юридичних фактів, свідоцтва про придбання майна з прилюдних торгів), акти (акт про морський протест, акти про протести векселів, акти опису майна), заборони (заборона відчуження майна), зняття заборони (зняття заборони відчуження майна), протоколи (протокол про оголошення секретного заповіту), квитанції (квитанція про внесок) та постанови (постанова про відмову у вчиненні нотаріальної дії, постанова про відкладення вчинення нотаріальної дії, постанова про зупинення нотаріальної дії, постанова про направлення документа до експертної установи, постанова про витребування доказів).

Написи - це нотаріальні акти, якими нотаріус посвідчує або ж певні встановлені ним юридичні факти, або ж які містять певне розпорядження нотаріуса. Цей нотаріальний акт видається шляхом нанесення нотаріусом на юридичні документи написів спеціального змісту.

Посвідчувальний напис є найбільш поширеним в нотаріальній практиці написом. Цим написом нотаріус засвідчує існування тих юридичних фактів, які, виходячи з їх особливостей, можуть бути засвідчені шляхом напису на документах, які підтверджують його існування. Так, посвідчувальний напис застосовується при вчиненні таких нотаріальних дій як посвідчення правочинів, засвідчення вірності копій (фотокопій) документів і виписок з них, справжності підпису на документах, вірності перекладу документів з однієї мови на іншу, при посвідченні часу пред'явлення документа, при видачі дублікатів.

Виконавчий напис - це акт нотаріуса про стягнення з боржника на користь кредитора у випадках, встановлених законом, заборгованості у безспірному порядку. Виконавчий напис вчиняється нотаріусом безпосередньо на оригіналах документів, що встановлюють заборгованість боржника (наприклад, на договорі), за наслідком вчинення однойменної нотаріальної дії - вчинення виконавчого напису.

Виконавчий напис на відміну від посвідчувального напису має розпорядчий характер. За своєю правовою природою він подібний до наказу суду. Для примусового стягнення заборгованості за виконавчим написом не потрібно звертатися до суду. Виконавчий напис є одним з виконавчих документів, які виконуються в примусовому порядку органами державної виконавчої служби.

Напис про внесок - це акт нотаріуса, яким засвідчується факт прийняття нотаріусом у депозит грошових сум або цінних паперів. Він виноситься нотаріусом за наслідком вчинення такої нотаріальної дії як прийняття у депозит грошових сум та цінних паперів. Цей акт нотаріуса є необов'язковим за наслідком вчинення зазначеної нотаріальної дії, він виноситься лише на прохання боржника, а факт прийняття у депозит грошових сум або цінних паперів може посвідчувати й квитанція, видана боржнику нотаріусом.

Напис про внесок робиться на документі, що встановлює заборгованість, або з якого випливає внесення грошових сум або цінних паперів у депозит.

Свідоцтва - це нотаріальні акти визначеного законодавством змісту, які видаються нотаріусом на підтвердження певного юридичного факту чи права. На відміну, наприклад, від посвідчувальних написів, якими засвідчується існування виключно юридичних фактів, свідоцтва засвідчують як певні юридичні факти, так і насамперед певні права.

Акти - це вид нотаріальних актів, які спрямовані або ж на забезпечення доказів існування певних юридичних фактів, що мають значення у окремих правовідносинах, або ж на забезпечення реалізації особами у майбутньому певних прав. У актах найбільш повно у порівнянні з іншими видами нотаріальних актів знаходить свій прояв забезпечувальний характер нотаріальних актів.

Акт про морський протест - це такий акт нотаріуса, яким він забезпечує докази існування в період плавання або стоянки судна певної події, що може бути приводом для пред'явлення судновласнику майнових вимог.

Акт про протест векселя - це такий акт, яким нотаріус засвідчує окремі факти вексельного права з метою надання їм характеру безспірних. Акт про протест векселя складається за наслідком вчинення такої нотаріальної дії як вчинення протесту векселя.

Акт опису майна - це такий акт, яким нотаріус засвідчує здійснену ним процедуру виявлення майна, яке внаслідок смерті його власника, визнання його безвісно відсутнім або оголошення померлим залишилося без догляду, з метою забезпечення його збереження.

Акт опису майна складається нотаріусом за наслідком вчинення ним таких нотаріальних дій як вжиття заходів щодо охорони спадкового майна та проведення опису майна фізичної особи, яка визнана безвісно відсутньою або місце перебування якої невідоме.

Заборона відчуження майна - це акт нотаріуса, яким він накладає публічну заборону відчуження особою майна, зазначеного у цьому акті.

Зняття заборони відчуження майна - це акт нотаріуса, яким він знімає раніше накладену ним заборону на відчуження зазначеного у акті майна.

Протокол - це акт нотаріуса, яким засвідчується процедура оголошення секретного заповіту та його зміст. Відповідно до ст. 1260 ЦК та п.п.4.4 п. 4 гл. З Порядку протокол складається за наслідком вчинення нотаріусом такої нотаріальної дії як оголошення секретного заповіту.

Квитанція - це акт нотаріуса, яким засвідчується факт прийняття нотаріусом у депозит грошових сум або цінних паперів (квитанція про внесок). Квитанція про внесок видається нотаріусом особі за наслідком вчинення такої нотаріальної дії як прийняття у депозит грошових сум та цінних паперів. На прохання боржника поряд в видачею квитанції про внесок нотаріус може зробити на документі, що встановлює заборгованість або з якого випливає внесення грошових сум або цінних паперів у депозит, й напис про внесок.

Постанови - це акти нотаріуса, які приймаються ним з різного роду допоміжних процесуальних питань, що виникають при вчиненні нотаріальних дій, питань, пов'язаних з рухом нотаріальної справи, а також при відмові у вчиненні нотаріальної дії. На відміну від інших нотаріальних актів, постановою не оформляється вчинення нотаріусом нотаріальної дії по суті.

2. За своїм правовим характером нотаріальні акти поділяються на акти декларативного характеру (наприклад, посвідчувальний напис, свідоцтво про право на спадщину, акт про протест векселя) та акти розпорядчого характеру (наприклад, виконавчий напис, заборона відчуження майна, постанова про витребування доказів). Акти декларативного характеру загалом лише засвідчують існування певного факту чи права, не створюючи певного правового обов'язку, що виникав би безпосереднього з цього акту. Акти ж розпорядчого характеру містять певне розпорядження нотаріуса, що або обмежує можливу поведінку особи, або ж вимагає від неї певної поведінки. З актів розпорядчого характеру виникає безпосередній обов'язок особи діяти певним чином або утриматися від вчинення певних дій. Досить часто нотаріальний акт розпорядчого характеру стосується осіб, які не є безпосередніми учасниками нотаріального процесу, а обов'язки для них створює саме цей нотаріальний акт.

3. За процесуальною метою нотаріальні акти поділяються на основні (завершальні), якими закінчується нотаріальне провадження по суті, та допоміжні, якими в нотаріальному процесі вирішуються окремі процесуальні питання.

Основними нотаріальними актами є всі завершальні акти, якими нотаріус оформлює вчинену нотаріальну дію (написи, свідоцтва, акти тощо), а також постанова про відмову у вчинення нотаріальної дії. Допоміжними нотаріальними актами є всі інші види постанов нотаріуса (про витребування доказів, зупинення вчинення нотаріальної дії, відкладення вчинення нотаріальної дії тощо), якими вирішуються окремі процесуальні питання та завданням яких є забезпечення прийняття обґрунтованого завершального акту.

4. За формою вираження нотаріальні акти можуть бути письмовими або усними.

Як правило, форма нотаріального акту є письмова. Письмова форма нотаріального акту вимагає спеціальних атрибутів нотаріального акту. Нотаріальний акт викладається у формі або ж самостійного письмового документу, або ж спеціальних написів на документах. Ці написи можуть бути зроблені нотаріусом або ж безпосередньо, або за допомогою спеціальних штампів. Письмова форма нотаріального акту вимагає також його спеціального змісту.

Нотаріальне діловодство слід визнати складовою нотаріальної процедури та інститутом нотаріального процесу. Таке його виділення надає можливість більш ґрунтовно його досліджувати, аналізувати та робити наукові прогнози щодо його вдосконалення і запроваджувати такі прогнози у законодавство про нотаріат. Тому процес вдосконалення нотаріального діловодства має супроводжуватись позитивними змінами, що будуть впливати на нотаріальний процес. Так, запровадження таких засобів оформлення нотаріального процесу як комп'ютерна база даних свідчить про необхідність по новому ставитись до нотаріального діловодства, а в майбутньому при розвитку цієї системи є можливість прогнозувати, що вона змінить докорінно процес вчинення нотаріальних дій, процес документообігу та реєстрації нотаріального процесу. Коли в обігу опинились не папери, а лише концентрований потік інформації потребуються новітні підходи до діловодства. Сьогодні вже настав час, коди комп'ютерна мережа надає можливість без паперів здійснювати обіг інформації. Але потребується спеціальний її облік для того, щоб нотаріальна діяльність не втратила юридичної вірогідності. Тому загалом можна погодитись з великим значенням комп'ютеризації нотаріальної діяльності, але при умові значних гарантій достовірності інформації та неможливості впливу на банк даних сторонніх осіб.

Хоча нотаріальне діловодство є самостійним інститутом нотаріального процесу, воно відноситься до загальнодержавної системи документації, оскільки вона охоплює всі види систем документації, що виникають та взаємодіють в державі.

Термін діловодство також можна дефініціювати як сукупність процесів, які забезпечують документування управлінської інформації та організацію роботи зі службовими документами. Розглядаючи документи як форму відображення діяльності об'єктів та їх суб'єктів, можна виявити значну кількість систем документації, взаємопов'язаних та підпорядкованих.

Щодо нотаріального діловодства, то Наказом Міністерства юстиції від 22.12.2010 року № 3253/5 для вдосконалення ведення діловодства, затверджені нові Правила ведення нотаріального діловодства (далі - Правила), які діють з 1 січня 2011 року. Але визначення нотаріального діловодства не закріплено ні в цих правилах, ні в інших нормативно-правових актах, що регулюють питання ведення нотаріального діловодства.

Законодавством України встановлені однакові вимоги щодо ведення діловодства як в державних нотаріальних конторах та державних нотаріальних архівах, так і приватними нотаріусами і за невиконання цього обов'язку до нотаріуса застосовуються санкції передбачені законодавством.

Відповідальність за організацію діловодства у державній нотаріальній конторі чи архіві несуть завідувачі. В свою чергу, завідувач контори, архіву призначає особу, відповідальну за ведення нотаріального діловодства, про що видається відповідний наказ. В односкладовій конторі відповідальним за організацію діловодства та архіву є завідувач державної нотаріальної контори.

Відповідальним за організацію діловодства та архіву при здійсненні приватним нотаріусом нотаріальної діяльності є сам нотаріус, і хоча приватний нотаріус може покласти організацію діловодства та архіву на особу, яка перебуває з ним у трудових відносинах, це не знімає з нього такої відповідальності.

Таким чином, ведення нотаріального діловодства та архіву нотаріуса є обов'язком нотаріуса, який закріплений у ст. 5 Закону.

До нотаріального діловодства в органах нотаріату України Правилами віднесено:

1. Ведення реєстрів для реєстрації нотаріальних дій відповідно до вимог порядку, установленого Мін'юстом, книг, журналів реєстрації (обліку), передбачених номенклатурою, у яких реєструються нотаріальні документи і документи, на підставі яких вчиняються нотаріальні дії.

Законодавцем визначається типова номенклатура, яка установлює типовий склад справ, що утворюються в діловодстві державних нотаріальних контор і приватних нотаріусів, і має на меті надання практичної і методичної допомоги у веденні нотаріального діловодства, організації зберігання документів і формуванні справ, а також відборі документів для знищення. Але незалежно від наявності Типової номенклатури справ кожна державна нотаріальна контора і приватний нотаріус повинні мати індивідуальну номенклатуру справ, але не допускається включення до номенклатури справ, не передбачених Типовою номенклатурою.

2. Зберігання, облік, видачу і використання нотаріальних документів і документів, на підставі яких вчинені нотаріальні дії.

На нотаріуса покладається обов'язок вести нотаріальне діловодство та архів нотаріуса відповідно до встановлених правил, дбайливо ставитися до документів нотаріального діловодства та архіву нотаріуса та не допускати їх пошкодження чи знищення.

Документи, на підставі яких вчинено нотаріальну дію, та документи або копії з них, які необхідні для вчинення нотаріальної дії, обов'язково долучаються до примірника правочину, свідоцтва тощо, які залишаються у справах нотаріуса.

Оригінали документів повертаються особам, які їх подали, а в нотаріуса залишаються копії (фотокопії).

3. Складання, оформлення, реєстрацію, облік і виконання конторою, архівом, приватним нотаріусом документів з витребування і наданню відомостей і (або) документів, необхідних для вчинення нотаріальної дії, у тому числі передбачених міжнародними договорами, у зв'язку з наданням правової допомоги.

4. Реєстрацію, облік, зберігання та передачу конторою, архівом, приватним нотаріусом довідок, документів і відомостей про вчинені нотаріальні дії, у тому числі відомостей, переданих до органів державної податкової служби про посвідчені договори, видані свідоцтва про право на спадщину тощо.

Довідки про вчинені нотаріальні дії та копії документів, що зберігаються у нотаріуса, видаються нотаріусом виключно особам, зазначеним у статті 8 Закону.

5. Розгляд звернень фізичних та юридичних осіб з питань вчинення нотаріальних дій у строки, визначені законодавством.

6. Тимчасове зберігання документів у конторі, у приватного нотаріуса та їх підготовку для передавання до державного нотаріального архіву.

Документи нотаріального діловодства та архів приватного нотаріуса є власністю держави і перебувають у володінні та користуванні приватного нотаріуса у зв'язку із здійсненням ним нотаріальної діяльності.

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

**Запитання для самоперевірки:**

1. Дати визначення поняттю "нотаріальний акт".
2. Перелічити види нотаріальних актів.
3. Яким підзаконним нормативно-правовим актом регулюється питання

ведення нотаріального діловодства.

**МОДУЛЬ 2. Особливості окремих нотаріальних проваджень**

**Тема 2.1. Правила вчинення деяких нотаріальних проваджень, об’єднаних за характерними ознаками**

**План**

1. Видача свідоцтв про придбання майна з прилюдних торгів.

**Методичні рекомендації**

# За результатами вивчення даної теми студент повинен засвоїти основні правила посвідчення правочинів, особливості укладення окремих видів правочинів, а також підстави та порядок видачі нотаріусом свідоцтв, на підставі яких виникає (підтверджується) право власності на майно.

Придбання арештованого або заставленого нерухомого майна з прилюдних торгів оформлюється нотаріусом за місцезнаходженням такого майна, шляхом видачі набувачу відповідного свідоцтва. Видача свідоцтва про придбання заставленого майна, яке складається лише з рухомого майна, здійснюється за місцем проведення аукціону.

Свідоцтво про придбання арештованого нерухомого майна з прилюдних торгів видається нотаріусом на підставі складеного державним виконавцем акта про проведені прилюдні торги, затвердженого начальником відповідного відділу державної виконавчої служби.

В акті про проведені прилюдні торги має бути зазначено:

* ким, коли і де проводилися прилюдні торги;
* коротка характеристика реалізованого майна;
* прізвище, ім’я, по батькові (назва юридичної особи), адреса кожного

покупця;

* сума, внесена переможцем торгів за придбане майно;
* прізвище, ім’я, по батькові (назва юридичної особи) боржника, його

адреса;

* дані про правовстановлюючі документи, що підтверджували право

власності боржника на майно: назва правовстановлюючого документа, ким виданий, посвідчений (для нотаріусів указувати прізвище, ім’я, по батькові, нотаріальний округ), дата видачі, посвідчення, номер за реєстром, орган реєстрації, дата і номер реєстрації.

Якщо прилюдні торги оголошено такими, що не відбулися, нотаріус видає відповідне свідоцтво про передачу майна стягувачеві в рахунок погашення боргу на підставі складеного та затвердженого в установленому порядку акта із зазначенням того, що прилюдні торги не відбулися. В акті про те, що прилюдні торги не відбулися, має бути зазначено:

* ким, коли і де проводилися прилюдні торги;
* коротка характеристика майна;
* прізвище, ім’я, по батькові (найменування юридичної особи), місце

проживання /місце знаходження кожного покупця;

* дані про правовстановлюючі документи, що підтверджували право

власності боржника на майно: назва правовстановлюючого документа, ким виданий, посвідчений (для нотаріусів указувати прізвище, ім’я, по батькові, нотаріальний округ), дата видачі, посвідчення, номер за реєстром, орган реєстрації, дата і номер реєстрації;

* підстави з яких прилюдні торги не відбулися.

Зразок свідоцтва про придбання

майна з прилюдних торгів

СВІДОЦТВО

Місто Київ, Україна

Десятого вересня дві тисячі п’ятнадцятого року

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

відповідно до статті 62 Закону України "Про виконавче провадження" та на підставі акта про проведені прилюдні торги, затвердженого начальником Голосіївського районного управління юстиції м. Києва 30 вересня 2015 року, посвідчую, що Петрову Семену Петровичу, зареєстрованому у місті Києві по вулиці Срібній, будинок 2, реєстраційний номер облікової картки платника податків 1234567890 належить право власності на майно, що складається з нежитлового приміщення площею 30 кв.м. у будинку № 5 по вулиці Героїв Космосу в місті Києві, право власності на яке підтверджується договором купівлі-продажу, посвідченого приватним нотаріусом Київського міського нотаріального округу Нікітіним В.В. 5 лютого 2010 року за реєстровим № 98, зареєстрованим у Київському міському бюро технічної інвентаризації та реєстрації прав власності 15 лютого 2010 року, реєстраційний № 234, вартістю 758 222 (сімсот п’ятдесят вісім тисяч двісті двадцять дві) гривні, яке придбане Петровим Семеном Петровичем за 800 000 (вісімсот тисяч) гривень, що раніше належало Семенову Миколі Івановичу на підставі договору купівлі-продажу, посвідченого приватним нотаріусом Київського міського нотаріального округу Нікітіним В.В. 5 лютого 2010 року за реєстровим № 98, зареєстрованим у Київському міському бюро технічної інвентаризації та реєстрації прав власності 15 лютого 2010 року, реєстраційний № 234.

Зареєстровано в реєстрі за № 1234

Стягнуто плати за домовленістю

Печатка

Приватний нотаріус підпис

**Джерела**:[5]; [6]; [7]; [12]; [13].

**Запитання для самоперевірки:**

1. Місце видачі нотаріусом свідоцтва про придбання нерухомого майна з

прилюдних торгів.

1. Ким складається і ким затверджується акт про проведені прилюдні торги.
2. Зміст акту про проведені прилюдні торги.

**Тема 2.2. Спеціальні правила вчинення окремих нотаріальних проваджень**

**План**

1. Матеріальні і процесуальні особливості посвідчення довіреностей.

**Методичні рекомендації**

Вивчаючи дану тему, студенту необхідно проаналізувати чинне законодавство про нотаріат щодо вчинення окремих нотаріальних дій і визначити та запам’ятати ті особливості (спеціальні правила) які характерні для окремих видів нотаріальних проваджень.

Виходячи із того, що нотаріальний процес є комплексною галуззю правової науки і основою вчинення будь-якого нотаріального провадження є матеріальне право, не є винятком і провадження щодо посвідчення довіреностей. Тому перед аналізом порядку посвідчення довіреностей слід зупинитися на нормах ЦК, які регламентують правову природу такого правочину, як довіреність, про що зазначають й інші автори.

Довіреністю є письмовий документ, що видається однією особою іншій особі для представництва перед третіми особами (стаття 244 ЦК). Форма довіреності повинна відповідати формі, в якій відповідно до закону має вчинятися правочин. Довіреність, що видається в порядку передоручення, підлягає нотаріальному посвідченню (стаття 245 ЦК).

Згідно статті 247 ЦК строк довіреності встановлюється у довіреності. Якщо строк довіреності не встановлений, вона зберігає чинність до припинення її дії. Строк довіреності виданої в порядку передоручення, не може перевищувати строку основної довіреності, на підставі якої вона видана. Довіреність, у якій не вказана дата її вчинення, є нікчемною.

Питання скасування довіреності, а також припинення представництва за довіреністю, урегульовано відповідно статтями 249, 248 ЦК.

Слід звернути увагу на те, що якщо представник уповноважується довіреністю на вчинення нотаріальної дії - правочину у нотаріальному порядку замість довірителя, то він має наділятися комплексом не лише матеріальних прав щодо вчинюваного правочину, наприклад посвідчення договору через представника, а й комплексом процесуальних прав як суб'єкта нотаріального процесу.

Довіреність від імені кількох осіб може бути посвідчена тільки у тому випадку, якщо дії, передбачені довіреністю, стосуються однорідних інтересів усіх осіб, які дають довіреність, а не кожного з них окремо.

Можна виділити такі довіреності:

- які підлягають обов'язковому нотаріальному посвідченню. Так, статтею 245 ЦК передбачено, що форма довіреності повинна відповідати формі у якій, відповідно до закону, має вчинятися правочин. Наприклад, довіреність на представництво інтересів продавця чи покупця при посвідченні договору купівлі-продажу нерухомого майна має обов'язково посвідчуватися у нотаріальній формі;

- які не підлягають нотаріальному посвідченню, але можуть посвідчуватися нотаріусом за бажанням заявника. Наприклад, довіреність на одержання заробітної плати, стипендій, пенсій, аліментів, інших платежів, поштової кореспонденції (поштових переказів, посилок тощо) може бути посвідчена посадовою особою організації, у якій довіритель працює, навчається, житлово-експлуатаційною організацією, перебуває на стаціонарному лікуванні або за місцем його проживання, або за бажанням заявника нотаріусом.

У тексті довіреності мають бути зазначені:

- місце і дата її складання (підписання);

- прізвище, ім'я, по батькові фізичної особи (повне найменування юридичної особи) і місце проживання особи (місцезнаходження юридичної особи), яка видає довіреність, і особи, на чиє ім'я ця довіреність видається (юридична, фізична адреса, а також посада, якщо це необхідно);

- зміст довіреності (бути представником та дії, які необхідно здійснювати);

- межі повноважень;

- певні умови (з правом передоручення або без права передоручення, можуть зазначатися обставини, за якими особа має право здійснити передоручення).

У довіреностях, що видаються на вчинення правочинів щодо розпорядження майном, також зазначається реєстраційний номер облікової картки платника податків довірителя (податковий номер).

Провадження з посвідчення довіреностей, за загальним правилом, належить до багатоетапних нотаріальних проваджень, які вчиняються у два або три етапи, залежно від того, чи має місце передоручення або скасування довіреності чи припинення довіреності у разі відмови представника від вчинення дій, передбачених довіреністю.

Перший етап, як правило, зводиться до посвідчення основної (первісної) довіреності.

Щодо другого етапу, то тут можливі два варіанти:

- перший варіант зводиться лише до скасування довіреності за ініціативи особи, яка її видала, та припинення дії довіреності у разі відмови представника від вчинення дій, що були нею визначені (п. З ч. 1 статті 248 ЦК) та з інших підстав передбачених даною нормою;

- другий варіант зводиться до посвідчення довіреності у порядку передоручення та скасування передоручення.

Кожний етап складається з трьох стадій. Стадійність першого етапу посвідчення довіреності:

1. Відкриття нотаріального провадження пов'язане з усним зверненням особи за посвідченням довіреності.

2. Підготовка до вчинення нотаріального провадження зводиться до таких дій нотаріуса:

- перевірка належності даного питання до компетенції нотаріуса;

- встановлення особи заявника - фізичної особи і перевірка її право- та дієздатності, а також представника юридичної особи.

Особливості та порядок посвідчення довіреностей від імені малолітніх, неповнолітніх, недієздатних і обмежено дієздатних мають відповідати загальним положенням представництва їхніх інтересів у нотаріальному процесі.

Порядок посвідчення довіреності від імені юридичної особи базується на таких правилах:

- перевіряється правоздатність юридичної особи, тобто нотаріус знайомиться зі статутом (положенням) юридичної особи;

- перевіряється, чи відповідає дія, яка вчинятиметься за цією довіреністю, правам, наданим юридичній особі її статутом чи положенням;

- перевіряються повноваження представника юридичної особи надавати таку довіреність;

- роз'яснення заявнику сутності довіреності, її матеріальної природи, його прав та обов'язків;

- складання проекту довіреності. Довіреність, крім матеріальних аспектів, тобто дій представника на укладення (вчинення) правочину з точки зору матеріального права, має також включати процесуальні права та обов'язки представника як суб'єкта нотаріальних процесуальних відносин. Так, представник при посвідченні правочину наділяється правом звернення до нотаріуса з клопотанням щодо сприяння йому у здійсненні певних процесуальних дій, зокрема витребування доказів - документів, необхідних для вчинення нотаріальної дії, додаткових роз'яснень щодо сутності, порядку вчинення правочину, проведення експертизи, оцінки, відкладення вчинення нотаріальної дії, передання заяви іншим учасникам правочину - третім особам тощо. Тому нотаріус має всі ці аспекти роз'яснити особі, яка звернулася до нього за посвідченням довіреності, узгодити та відобразити їх у довіреності;

- заявник має право передоручити надані повноваження іншій особі або заборонити таке передоручення;

- припинити дію виданої ним довіреності, тобто скасувати її (стаття 249 ЦК);

- не може посвідчувати довіреність на вчинення правочину, який відповідно до його змісту може бути вчинений лише особисто довірителем;

- у довіреності на укладення договору дарування має обов'язково зазначити ім'я обдарованого, бо у противному разі вона буде нікчемною;

- не може вчиняти правочин від імені особи, яку він представляє у своїх інтересах або в інтересах іншої особи, представником якої він одночасно є, за винятком комерційного представництва, а також щодо інших осіб, встановлених законом;

- підстави припинення довіреності (стаття 248 ЦК). Чинність довіреності припиняється при: 1) закінченні строку довіреності; 2) скасуванні довіреності особою, яка її видала; 3) відмови представника від вчинення дій, що були визначені довіреністю; 4) припиненні юридичної особи, яка видала довіреність; 5) припиненні юридичної особи, якій видана довіреність; 6) смерті особи, яка видала довіреність, оголошення її померлою, визнання її недієздатною, обмежено дієздатною, безвісно відсутньою;

- перевірка правильності справляння державного мита чи плати за вчинення нотаріальної дії приватним нотаріусом.

3. Безпосереднє вчинення нотаріального провадження з посвідчення довіреності зводиться до:

- перевірки дійсного волевиявлення на посвідчення даного правочину;

- викладення нотаріусом змісту узгодженої (остаточний текст) із заявником довіреності на спеціальному бланку нотаріального документа;

- підписання заявником;

- вчинення посвідчувального напису, зміст якого передбачений формою 50, 51, 52, 53, 54, 55, 56, 57 Додатку № 25 до Правил ведення нотаріального діловодства.

Довіреність для посвідчення подається в двох примірниках, один з яких залишається в архіві нотаріуса, інший - видається особі, від імені якої вона посвідчується.

Довіреності після їх посвідчення підлягають обов'язковій реєстрації в реєстрі для реєстрації нотаріальних дій та в Єдиному реєстрі довіреностей.

##### За загальним правилом, особа, якій видана довіреність, має особисто вчинити дії, на які вона уповноважена. Проте вона також може передовірити їх вчинення іншій особі, якщо уповноважена на це довіреністю або примушена до цього обставинами для охорони інтересів особи, яка видала довіреність.

Тому посвідчення передоручення, якщо воно має місце, фактично є другим етапом нотаріального провадження з посвідчення довіреності і складається з трьох стадій.

1. Відкриття даного нотаріального провадження пов'язане зі зверненням представника із заявою про посвідчення передоручення.

2. Підготовка до вчинення нотаріального провадження зводиться до таких дій нотаріуса:

- перевірка належності даного питання до його компетенції;

- перевірка наявності основної довіреності (паперовий та електронний реєстри), у якій застережене право на передоручення;

- або перевірка наданих доказів, які підтверджують те, що представник за основною довіреністю примушений до цього обставинами для охорони інтересів особи, яка видала довіреність;

- роз'яснення представнику його прав, обов'язків та положень матеріального права - ст. 240 ЦК.

Нотаріус має попередити особу, яка передала повноваження іншій особі, про обов'язок сповістити про це. того, хто видав довіреність, і надати йому необхідні відомості про особу, якій передані повноваження. Невиконання цього обов'язку покладає на особу, яка передала повноваження, відповідальність за дії особи, якій вона передала повноваження як свої власні. Таке повідомлення може бути передане довірителю нотаріусом як окрема нотаріальна дія. У довіреності, виданій за передорученням, мають бути вказані:

- час і місце посвідчення основної довіреності;

- прізвище, ім'я, по батькові і місце проживання особи, якій видана основна довіреність;

- прізвище, ім'я, по батькові і місце проживання особи, якій вона передовіряє свої повноваження (службове становище).

На основній довіреності робиться відмітка про передоручення. Копія її додається до примірника нової довіреності, що залишається в архіві нотаріальної контори або у приватного нотаріуса.

За посвідчення довіреностей справляється державне мито за п. "и" статті З Декрету Кабінету Міністрів "Про державне мито", а також плата за користування Єдиним реєстром довіреностей.

**Джерела**: [2]; [5]; [6]; [7]; [8]; [10]; [15].

**Запитання для самоперевірки:**

1. Дати визначення поняттю "довіреність".
2. Форма довіреності.
3. Зміст довіреності, виданої в порядку передоручення.
4. Строк довіреності.
5. Підстави припинення представництва за довіреністю.

**Тема 2.3. Нотаріальне засвідчення безспірних фактів**

**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 2.4. Надання виконавчої сили борговим і платіжним документам**

**План**

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

**Тема 2.5. Застосування нотаріусами норм іноземного права**

**План**

1. Поняття і вимоги до апостиля.

**Методичні рекомендації**

# При вивченні даної теми студент повинен ознайомитися і детально проаналізувати законодавство, що регулює питання прийняття нотаріусом документів, складених за кордоном, а також питання зносин нотаріусів з іноземними органами та межі застосування нотаріусами України норм іноземного права.

Одним із кроків на шляху до поглиблення міжнародного співробітництва України у цій сфері стало приєднання України до Гаазької Конвенції 1961 р. (відомої як Конвенція про апостиль), згода на обов’язковість якої надана Законом України від 10 січня 2002 року «Про приєднання України до Конвенції, що скасовує вимогу легалізації іноземних офіційних документів». Конвенція між Україною та іншими державами – учасницями Конвенції, що не висловили заперечень проти її приєднання, набула чинності з 22 грудня 2003 року. На сьогодні учасниками цієї Конвенції є 99 країн світу. Спочатку Бельгія та Німеччина висловили застереження щодо приєднання України до Гаазької конвенції, проте на сьогодні обидві країни заперечення зняли. Конвенція набула чинності для України, тобто 22 грудня 2003 р. Починаючи з цієї дати, документи, які мають бути представлені на території однієї з договірних держав, у відносинах з якими застосовується вказана Конвенція, звільняються від консульської легалізації як формальної процедури, що вимагала обов’язкового посвідчення документів компетентними органами України з подальшим засвідченням у консульській установі держави, на території якої документ має бути представлений.

Результатом приєднання України до Конвенцій про апостиль стало спрощення процедури легалізації документів для дії за кордоном. Єдиною формальною вимогою, яка має місце при застосуванні норм Конвенції, є поставлення апостиля компетентним органом України для представлення на території держав – учасниць Конвенції. В свою чергу, офіційні документи таких держав, що використовуються на території України, мають бути засвідчені апостилем, який проставляє компетентний орган держави, з якої походить документ. Вимоги до апостиля містяться у статтях 4 і 5 Конвенції. Апостиль – це спеціальний штамп (має форму квадрата зі стороною не менше 9 см завдовжки), який проставляється на офіційних документах, що надходять від держав – учасниць Конвенції, та засвідчує справжність підпису особи під документом й автентичність відбитка печатки або штампа, яким скріплено відповідний документ. При цьому дійсність апостиля не поширюється на зміст офіційного документа, до якого він прикріплений. Важливим моментом є прийняте Конвенцією тлумачення самої легалізаційної процедури як формальної, що здійснюється дипломатичними або консульськими агентами країни, на території якої документ буде використовуватися, для засвідчення вірності підпису, якості, у якій виступала особа, яка підписала документ, і, у разі необхідності, дійсності печатки або штампа, яким цей документ скріплений.

Конвенцією встановлений однаковий порядок проставлення апостиля для всіх країн- учасниць, але органи, уповноважені на його проставлення, можуть бути різні. Кожна держава має право визначати органи для проставлення апостиля на основі функціонального напряму діяльності конкретного органу державної влади. Це, як правило, центральні органи виконавчої або судової влади (міністерства закордонних справ, міністерства внутрішніх справ, міністерства юстиції, магістрати, реєстратори Верховного суду тощо).

Реалізуючи вимоги статей 3, 4 і 6 Конвенції, постановою Кабінету Міністрів України № 61 від 18 січня 2003 року «Про надання повноважень на проставлення апостиля, передбаченого Конвенцією, що скасовує вимогу легалізації іноземних офіційних документів» (далі – Постанова), були визначені органи, які відповідно до їх компетенції уповноважені проставляти апостиль на документах, виданих на території України: – Міністерство освіти і науки – на офіційних документах, виданих навчальними закладами, державними органами, підприємствами, установами і організаціями, що стосуються сфери освіти і науки; – Міністерство юстиції – на документах, що видаються органами юстиції та судами, а також на документах, що оформляються нотаріусами України; – Міністерство закордонних справ – на всіх інших видах документів. Постановою Кабінету Міністрів України від 20 жовтня 2011 року № 1109 були внесені зміни до Постанови і повноваження на проставлення апостиля на документах про державну реєстрацію актів цивільного стану були передані Міністерством юстиції до Державної реєстраційної служби України із внесенням відповідних змін до Положення про Державну реєстраційну службу України.

Відповідно до пункту 2 Постанови, Міністерству закордонних справ, Міністерству освіти і науки, Міністерству юстиції доручалось затвердити Правила проставлення апостиля на офіційних документах, призначених для використання на території інших держав, та за погодженням з Міністерством фінансів затвердити у місячний строк розмір та порядок оплати послуг з проставлення апостиля. На виконання Постанови спільним наказом Міністерства закордонних справ України, Міністерства юстиції України і Міністерства освіти і науки України від 05.12.2003 р. № 237/803/151/5 були затверджені Правила проставлення апостиля на офіційних документах, призначених для використання на території інших держав (далі – Правила), які регламентують порядок проставлення апостиля на офіційних документах, що виходять з України.

Правила складаються з 22 пунктів, якими визначено, на яких документах проставляється апостиль, встановлено причини відмови у проставленні апостиля, регламентовано процедуру проставлення апостиля, зазначено порядок подання документів для проставлення штампа «Апостиль», а також термін розгляду документів, поданих на проставлення апостиля, встановлено вимогу щодо ведення журналу реєстрації проставлення апостилів та наведено зразок сертифіката апостиля.

Отже, приєднання України до Гаазької Конвенції 1961 року стало значним кроком на шляху до залучення нашої країни до світових процесів у сфері уніфікації міжнародного документообігу. Хоча заміна складної і тривалої процедури консульської легалізації документів для дії за кордоном одноступеневою процедурою проставлення спеціального штампа «Апостиль» є важливим етапом забезпечення ефективної реалізації належних приватним особам прав, свобод і законних інтересів, багато процедурно-процесуальних та організаційних елементів проставлення цього штампа потребують доопрацювання для обґрунтованої імплементації у систему національного законодавства України.

**Джерела**: [5]; [6]; [13]; [16].

**Запитання для самоперевірки:**

1. Дати визначення поняття - "апостиль".
2. Які органи в Україні наділені повноваженнями на проставлення апостиля.
3. Які правові наслідки проставлення апостиля.

**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.