**Конспект лекції з навчальної дисципліни**

**ТЕОРІЯ НОТАРІАЛЬНОГО ПРОЦЕСУ**

**на тему**

**Стадії нотаріального процесу**

1. Поняття і система стадій нотаріального процесу
2. Зміст стадій нотаріального процесу
3. Нотаріальні акти - документи

Стадійність – це ознака нотаріального процесу, що визначає його динаміку, послідовність здійснення процесуальної діяльності. Стадія нотаріального процесу як його складова частина утворюється сукупністю нотаріальних процесуальних дій, спрямованих до однієї найближчої процесуальної мети, і характеризується просторово-часовими межами, специфічним колом суб'єктів, що володіють певними правами й обов'язками, властивими їм саме в цій стадії та процесуальними документами, що видаються нотаріусом у даній стадії.

 З урахуванням запропонованого визначення в нотаріальному процесі можливо виділити наступні обов'язкові стадії:

 – порушення нотаріального провадження;

 – підготовка до вчинення нотаріальної дії;

 – розгляд нотаріальної справи по суті та прийняття нотаріального акту.

 Стадія порушення нотаріального провадження складається з подачі заяви і прийняття її посадовою особою, що вчиняє нотаріальну дію. Прийняттю заяви передує перевірка передумов на вчинення тієї чи іншої нотаріальної дії й умов реалізації цього права. Стадія порушення нотаріального провадження починається в момент звернення заінтересованої у вчиненні нотаріальної дії особи до нотаріуса або прирівняної до нього особи і закінчується прийняттям рішення про вчинення нотаріальної дії чи про відмову в її вчиненні.

 Підстави до відмови у порушенні нотаріального провадження вичерпно закріплені в законодавстві. Так, ст. 49 Закону, гл. 13 розд. 1 Порядку вчинення нотаріальних дій нотаріусами України, затвердженого наказом Міністерства юстиції України від 22 лютого 2012 р.[[1]](#footnote-1), передбачають, що нотаріус чи інша посадова особа, що вчиняє нотаріальні дії, відмовляє в здійсненні нотаріальної дії, якщо:

* вчинення такої дії суперечить законодавству України;
* не подані відомості (інформація) та документи, необхідні для вчинення нотаріальної дії;

 – дії підлягають вчиненню іншим нотаріусом або посадововю особою, що вчинює нотаріальні дії;

 - є сумніви у тому, що фізична особа, яка звернулася за
вчиненням нотаріальної дії, усвідомлює значення, зміст, правові
наслідки цієї дії або ця особа діє під впливом насильства;

 – з проханням про вчинення нотаріальної дії звернулася особа, що у встановленому порядку визнана недієздатною, або представник, що не має необхідних повноважень;

 – правочин, що укладається від імені юридичної особи, суперечить цілям, зазначеним у їх статуті чи положенні, або виходить за межі їх діяльності;

 - особа, яка звернулася з проханням про вчинення
нотаріальної дії, не внесла плату за її вчинення;

 - особа, яка звернулася з проханням про вчинення
нотаріальної дії, не внесла встановлені законодавством платежі, пов'язані з її вчиненням;

 - особа, яка звернулася з проханням про вчинення
нотаріальної дії щодо відчуження належного їй майна, внесена до
Єдиного реєстру боржників, зокрема за виконавчими провадженнями
про стягнення аліментів за наявності заборгованості з відповідних
платежів понад три місяці;

 - в інших випадках, передбачених законом.

 Нотаріус або прирівняна до нього особа не приймає для вчинення нотаріальних дій документи, якщо вони не відповідають вимогам законодавства або містять відомості, що порочать честь і гідність людини.

 За своїм характером підстави до відмови в порушенні нотаріального провадження можуть бути розподілені на дві групи. До першої відносяться випадки, коли в заінтересованої особи відсутнє право на звернення в органи нотаріату (вчинення дій, про які просить заінтересована особа, суперечить закону; правочин, що укладається від імені юридичної особи, не відповідає цілям, зазначеним у її статуті і т.п.). До другої відносяться випадки, коли заінтересованою особою не дотримуються необхідні умови вчинення права на звернення в нотаріальні органи (дії підлягають здійсненню іншим нотаріусом чи посадовою особою; із проханням про вчинення нотаріальної дії звернулася недієздатна особа чи представник, що не має необхідних повноважень, і ін.).

 У стадії порушення нотаріального процесу нотаріусом здійснюються також дії, спрямовані на встановлення особи, що звернувся за вчиненням нотаріальної дії (ст. 43 Закону) і визначення обсягу цивільної дієздатності фізичних осіб і перевірку цивільної правоздатності та дієздатності юридичних осіб, перевірку повноважень представника фізичної чи юридичної особи (ст. 44 Закону).

 Стадія підготовки як самостійна стадія нотаріального процесу має своєю метою створити необхідні умови для правильного вчинення нотаріальної дії і прийняття нотаріального акту. Зміст стадії підготовки складають дії, зв'язані з:

 1) встановленням кола фактів, що мають значення для даної справи;

 2) визначенням кола доказів, необхідних для підтвердження цих фактів;

 3) вирішенням питання про склад осіб, що мають взяти участь у вчиненні даної нотаріальної дії;

 4) забезпеченням представлення всіх потрібних доказів і доведення до відома осіб, заінтересованих у справі, тієї інформації, одержання якої ними від нотаріуса передбачено законодавством;

 5) роз'ясненням особам, що звернулися за вчиненням нотаріальних дій, їх змісту і значення з зазначенням можливих правових наслідків.

 Вирішення питання, пов'язаного із встановленням кола фактів, що мають значення для даної справи, здійснюється з урахуванням норми матеріального права, яка регулює ті відносини, що стануть предметом нотаріальної діяльності.

 Саме коло фактів, які підлягають встановленню у конкретній нотаріальній справі, зумовлює вимоги нотаріуса про надання документів, що підтверджують ці факти. Наприклад, відповідно до п.п. 1.2 п. 1 гл. 2 розд. П Порядку документами-доказами, здатними підтвердити право власності на майно, можуть бути:

нотаріально посвідчені договори купівлі-продажу, пожертви, довічного утримання (догляду), ренти, дарування, міни, спадковий договір;

свідоцтво про придбання арештованого нерухомого майна з публічних торгів (аукціонів);

свідоцтво про придбання заставленого майна на аукціоні (публічних торгах);

свідоцтво про право власності на будинок тощо.

У стадії підготовки справи нотаріус зобов'язаний з'ясувати питання про наявність одного з перелічених документів.

Визначивши коло фактів і доказів, що їх підтверджують, нотаріус має з'ясувати коло суб'єктів процесу по даній справі. У першу чергу це заінтересовані особи і їх представники. У випадках, передбачених законом, це можуть бути також особи, що підписують правочин замість заінтересованих осіб, що самі цього зробити не можуть. Визначення інших суб'єктів обумовлюється матеріально-правовими особливостями конкретної нотаріальної справи. Так, при укладенні шлюбного договору необхідна присутність обох з подружжя. Найбільш широким колом суб'єктів характеризуються спадкові справи. Суб'єктами нотаріального процесу по таких справах можуть бути:

 – спадкоємці;

 – хранителі, опікуни й інші особи, яким передано на збереження спадкове майно;

* відповідні фінансові органи, коли успадковує держава;
* експерти, оцінщики майна;

 – свідки, присутність яких необхідна при складанні опису спадкового майна, і ін.

 З'ясувавши коло суб'єктів, нотаріус зобов'язаний вжити заходів до їхнього оповіщення. Так, у відповідності до ст. 63 Закону нотаріус може зробити виклик спадкоємців шляхом публічного оголошення чи повідомлення про це в пресі.

 Відповідно до ч. 3 ст. 5 Закону нотаріус зобов'язаний роз'яснити заінтересованим особам їх права та обов'язки, зміст і значення представлених ними проектів правочинів. Приміром, при посвідченні правочинів про перехід права власності на житловий будинок, будівлю або споруду сторонам роз'ясняється зміст ст. 377 ЦК щодо переходу пава власності або права користування на земельну ділянку, на якій вони розміщені, без зміни її цільового призначення (п.п.3.4. п. 3 гл. 2 розд. П Порядку). Відповідно до п.п. 1.10 п. 1 гл. 3 розд. П Порядку при посвідченні заповіту нотаріус роз'ясняє заповідачу зміст статті 1241ЦК про право на обов’язкову частку у спадщині та зміст статті 1307 ЦК щодо нікчемності запоіту на майно, яке є предметом спадкового договору.

 Деякі вчені дії по роз'ясненню правового значення і змісту вчинюваних дій відносять до змісту стадії розгляду справи по суті і вчинення нотаріальної дії. Представляється, що така точка зору є необґрунтованою і не сприяє вдосконалюванню нотаріальної практики. Подібне роз'яснення має на меті надання допомоги заінтересованим особам у реалізації своїх матеріальних і процесуальних прав. Тому інформацію про них ці особи мають одержати якомога раніше після початку процесу, тобто в стадії підготовки, тому що вже з моменту виникнення процесу вони повинні знати свої процесуальні права й обов'язки, щоб мати можливість повноцінно використовувати їх для досягнення своїх цілей.

 Здійснивши всі підготовчі дії, нотаріус переходить до розгляду справи по суті і здійсненню нотаріального акта, що закінчується винесенням відповідного процесуального документа — видачею нотаріального свідоцтва чи вчиненням посвідчувального напису. Саме в цій стадії нотаріус зобов'язаний переконатися в тім, що зміст вчинюваних дій відповідає вимогам закону і намірам сторін.

 Предметом діяльності нотаріуса в стадії розгляду справи по суті і вчинення нотаріального акта буде аналіз представлених доказових матеріалів, їх дослідження й оцінка, на підставі чого буде зроблений висновок про застосування норм матеріального права й оформлений і виданий відповідний процесуальний документ.

 Розглянута стадія складається з декількох частин: підготовча частина; безпосереднє вчинення посвідчувального напису або видача свідоцтва; реєстрація нотаріальної дії.

 Зміст підготовчої частини складають дії, пов'язані зі встановленням фактичних обставин у справі. З цією метою нотаріус перевіряє надані документи, дає їм остаточну оцінку, робить висновок про юридичні факти, про право або законний інтерес особи, що звернулась за вчиненням нотаріальної дії. Наприклад, при посвідченні заповіту нотаріус перевіряє, чи не містить заповіт розпоряджень, що суперечать чинному законодавству (п.п.2.2 п. 2 гл. 3 розд. П Порядку). Якщо в заяві другого з подружжя про згоду на відчуження спільного майна зазначено, кому персонально (прізвище, ім'я, по батькові, найменування юридичної особи) він погоджується продати, подарувати, віддати в заставу або з ким обміняти нажите майно, нотаріус при посвідченні договору зобов'язаний перевірити дотримання умов, перерахованих у такій заяві (п.пп.4.2 п. 4 гл. 1 розд. П Порядку).

 До змісту підготовчої частини відноситься також вчинення попередніх дій, що повинні передувати здійсненню нотаріального акту по деяких справах. Так, видачі свідоцтва про передачу заяви передують направлення заяви адресату й одержання відомостей про вручення.

 У рамках підготовчої частини при посвідченні правочинів і здійсненні деяких інших нотаріальних дій у випадках, передбачених законодавством, перевіряється дійсність підписів учасників угод і інших осіб, що звернулися за вчиненням нотаріальної дії (ст. 45 Закону).

 Нотаріально засвідчувані правочини, а також заяви й інші документи підписуються в присутності нотаріуса чи іншої посадової особи, що вчиняє нотаріальну дію. Якщо правочин, заява чи інший документ підписаний під час відсутності зазначених осіб, фізична особа повинна особисто підтвердити, що документ підписаний нею.

 Якщо фізична особа внаслідок фізичної вади, хвороби чи з інших поважних причин не може власноручно підписати правочин, заяву чи інший документ, за її дорученням і в її присутності й у присутності нотаріуса парвочин, заяву чи інший документ може підписати інша фізична особа. Про причини, з яких фізична особа, заінтересована у вчиненні нотаріальної дії, не мала змоги підписати документ, вказується у посвідчувальному напису. Правочин не може підписувати особа, на користь якої чи за участі якої вона засвідчується.

Вчинення нотаріального акту полягає:

 1) у видачі свідоцтв:

 – про право на спадщину;

 – про право на частку в спільному майні подружжя;

 – про передачу заяви;

 – про прийняття на збереження документів відповідно до прикладеного опису;

про посвідчення факту перебування фізичної особи в живих та у певному місці;

тощо.

 2) у видачі виконавчого напису;

 3) у здійсненні посвідчувального напису на:

 – правочинах;

 – договорах;

 – боргових документах про внесок грошей на депозит (поряд з видачею квитанції);

 – документах про час їх пред'явлення;

 – векселі про платіж;

 4) у здійсненні посвідчувального напису про:

 – засвідчення дійсності підпису на документі;

 – вірність перекладу чи копії документа;

 5) у вчиненні напису про заборону відчуження майна;

 6) у складанні акта опису спадкового майна;

 7) у вчиненні морського протесту;

 8) у складанні акта про протест векселя:

 – у неплатежі;

 – у неакцепті;

 – у недатуванні акцепту.

 Законодавство (ст. 42 Закону) передбачає можливість відкладення нотаріальної дії:

 1) у разі необхідності витребування додаткових відомостей чи документів від посадових осіб підприємств, установ і організацій;

 2) направлення документів на експертизу;

 3) якщо відповідно до закону нотаріус повинний переконатися у відсутності у заінтересованих осіб заперечень проти вчинення цієї дії.

 Строк, на який відкладається вчинення нотаріальної дії в цих випадках, не може перевищувати одного місяця.

 Вчинення нотаріальної дії може бути також зупинене за заявою заінтересованої особи, що бажає звернутися в суд для заперечування права чи факту, про посвідчення якого просить інша заінтересована особа. Якщо протягом десяти днів від суду не буде отримане повідомлення про надходження заяви, нотаріальна дія має бути вчинена. У випадку одержання від суду повідомлення про надходження заяви заінтересованої особи, що заперечує право чи факт, про посвідчення якого просить інша заінтересована особа, вчинення нотаріальної дії припиняється до вирішення справи судом (ст. 42 Закону).

 Стаття 52 Закону передбачає, що всі нотаріальні дії реєструються в реєстрах нотаріальних дій. Запис нотаріальної дії провадиться нотаріусом чи іншим працівником державної нотаріальної контори або особою, що знаходиться в трудових відносинах із приватним нотаріусом, тільки після того, як посвідчувальний напис на документі чи документ, виданий нотаріусом, ним підписані.

Запис у реєстрі є доказом вчинення нотаріальної дії.

1. Офіційний вісник України. – 2012. - № 17. – Ст. 632. Далі - Порядок [↑](#footnote-ref-1)