

Мы делаем  
юридические знания  
и осведомленность  
в правовой сфере  
доступными широкому  
кругу лиц ради  
общественного  
блага



2021 \* ДЕКАБРЬ

## Интеллектуальная собственность и авторское право в законодательстве Украины

Интеллектуальная собственность - это особая сфера прав, ныне позволяющая получить колоссальные сверхприбыли за короткий срок, причем часто - с минимальными или практически отсутствующими инвестициями. Вот почему авторское право так часто подпадает под недобросовестное посягательство со стороны физических или юридических лиц во всём мире. Не исключение и Украина. Интеллектуальная собственность - это большой список категорий. Нарботки в любой из них предвещают иногда существенные сдвиги в науке, культуре, живописи, шоу-бизнесе или разработке программного обеспечения. Поэтому защита авторского права, содействие защите создателей и изобретателей, как и предотвращение недобросовестного присвоения объектов интеллектуальной собственности, является одной из первоочередных задач для современной юриспруденции.

Владельцем авторского права является лицо, которое своим творческим трудом, своим интеллектом создало соответствующий продукт, произведение или его наследники, а объект интеллектуальной собственности - это и есть сам продукт или само произведение, изобретение, наследие. Всю интеллектуальную собственность можно разделить на три больших группы, каждая из которых содержит перечень видов произведений и изобретений. К интеллектуальной собственности, которая защищается ЗУ «О защите авторского права и смежных прав», а также Гражданским кодексом Украины (далее ГК), международными договорами и другими регулирующими документами, принадлежат объекты, которые можно сгруппировать по своим характеристикам в три общих класса:

1. Объекты авторского права и смежных прав (ИТ-программы и мобильные приложения, пение, танец, актерская игра, художественное творчество, поэзия и проза, музыкальная фонограмма). Эти категории чаще всего являются объектами пиратства.

2. Достижения научно-технической деятельности (изобретения, полезные модели, дизайн в виде промышленных образцов, новые уникальные сорта растений, коммерческая тайна, изображения интегральных микросхем). Здесь часто случается незаконное использование творческого наследия без согласия автора.

3. Коммерческие обозначения (торговые марки, коммерческие названия и имена, в этой сфере распространена недобросовестная конкуренция - преимущественно с целью обогащения и захвата части рынка.

Все указанные выше объекты подпадают под действие соответствующих законов и подзаконных актов. Также значительная часть вопросов урегулирования отношений в сфере интеллектуальной собственности прописана в Гражданском кодексе Украины.

**Право интеллектуальной собственности** - это право лица на результат интеллектуальной, творческой деятельности или на другой объект права интеллектуальной собственности, определенный ГК (ст.418) и другими законодательными актами.

Право интеллектуальной собственности составляют личные неимущественные права интеллектуальной собственности и (или) имущественные права интеллектуальной собственности, содержание которых в отношении определенных объектов права интеллектуальной собственности определяется Гражданским кодексом Украины, Законами Украины

«О защите от недобросовестной конкуренции», «Об авторском праве и смежных правах», «Об охране прав на изобретения и полезные модели», «Об охране прав на промышленные образцы», «Об охране прав на знаки для товаров и услуг», «Об охране прав на сорта растений» и другими законодательными актами.

Право интеллектуальной собственности должно быть незыблемо. Никто не может быть лишен права интеллектуальной собственности или ограничен в его осуществлении, за исключением случаев, предусмотренных законодательством.

**Интеллектуальная собственность** - собирательное понятие, означающее совокупность исключительных прав на результаты творческой деятельности и средства индивидуализации. Охватывает права, относящиеся к литературным, художественным и научным произведениям, исполнительской деятельности артистов, звукозаписи, радио- и телепередачам, изобретениям, промышленным образцам, товарным знакам, фирменным наименованиям и т.п.

### Формы защиты авторского права и интеллектуального права собственности

Закон Украины «Об авторском праве и смежных правах», ГК и некоторые нормативные акты предусматривают урегулирование споров относительно нарушения авторского права в двух формах: действия с привлечением правовых органов, представление исков в контролирующие гражданские или корпоративные права инстанции, суды; комплекс действий, которые лицо может осуществлять самостоятельно, как правило, даже без привлечения юриста, адвоката или консультанта по вопросам защиты авторского права и смежных прав.

Последний способ наиболее распространен, поскольку считается более доступным (часто - ничего не стоит пострадавшей стороне). Впрочем, в конечном итоге он обходится дороже, ведь неграмотная защита интеллектуальной собственности приводит к потере авторского права на использование произведений искусства, науки и техники, программ и открытий в коммерческих целях и для собственного самовыражения, развития и получения признания. Поэтому при возникновении нарушения авторского права следует все же найти возможности, чтобы воспользоваться услугами адвоката или правового консультанта.

Фактически почти любая проблема в области сохранения прав на интеллектуальную собственность может быть обжалована. Поэтому, даже после потери авторского права и получения официальных охраняющих документов третьим лицом или организацией, реальный автор может и должен отстаивать собственное авторское право на интеллектуальную собственность, обжалуя такие документы и открыто претендуя на результаты своей творческой деятельности.

### Защита авторского права в зависимости от вида собственности

Украинским законодательством предусмотрено существование большого спектра видов собственности. От них зависит процедура и перспективы оперативной защиты любой интеллектуальной собственности и возможность передачи авторского права потомкам или третьим лицам в коммерческих или других целях.

#### Законом предусмотрено существование следующих видов собственности:

1. Государственная собственность - в том числе и собственность государства на определенные виды интеллектуальной собственности (как народное творчество, официальные обозначения типа гербов, названий и т.п.)

2. Совместная собственность - собственность, в том числе и интеллектуальная, принадлежащая совместно нескольким лицам, которая может быть общей совместной и общей долевой.

3. Частная собственность - наиболее распространенный вид собственности на объекты авторского права, таких как литературное произведение, в том числе электронный блог, художественные произведения в различных формах исполнения, компьютерные программы или базы данных, научные открытия, изобретения, полезные модели, рационализаторские предложения и т.д.

Этот вид собственности на интеллектуальные наработки и произведения также наиболее распространен в мире. Сюда относятся авторское право на кинофильмы, сериалы, информационные электронные, видео- и печатные ресурсы, спектакли, изобретения, искусственный отбор и вывод новых сортов растений, масштабные базы данных, сложные разработки в различных отраслях науки и техники, ИТ-индустрии и т.д.

4. Смешанная собственность - сложный тип отношений (например, государственно-частная собственность), где процесс и механизм регулирования авторского права часто является проблематичным и непрозрачным из-за отсутствия юридически определенных понятий и принципов.

Разнообразие видов собственности и недостаточная юридическая основа для четкого регулирования отношений в сфере авторского права в сложных формах собственности часто предполагает долгий процесс рассмотрения дела и подтверждение права на интеллектуальную собственность у тех, кому оно принадлежит.

Вопрос высокоэффективной защиты интеллектуальной собственности становится более острым в условиях растущей коммерциализации искусства и творчества, глобализации торговли и культуры, масштабного производства подделок и копий. Очевидно, вопросы качественной и надежной защиты авторского права и смежных прав будут сохранять и наращивать свою актуальность в ближайшие десятилетия.

## Виды ответственности за нарушение прав интеллектуальной собственности

### Уголовная ответственность:

Согласно ст.176 Уголовного кодекса Украины (УК), к уголовной ответственности привлекаются лица, виновные в таком нарушении авторского права и смежных прав, как незаконное воспроизведение, распространение произведений науки, литературы и искусства, компьютерных программ и баз данных, а так же незаконное воспроизведение, распространение исполнений, фонограмм, видеограмм и программ вещания, их незаконное тиражирование и распространение на аудио- и видеокассетах, дискетах, других носителях информации или другое умышленное нарушение авторского права и смежных прав, если это причинило материальный ущерб в большом размере.

Ст.177 УК признает уголовно наказуемым нарушение прав на изобретение, полезную модель, промышленный образец, топографию интегральной микросхемы, сорт растений, рационализаторское предложение, если это причинило материальный ущерб в большом размере.

### Административная ответственность:

Что касается административно-правовой защиты права интеллектуальной собственности, то ст.51-2 Кодекса Украины об административных правонарушениях признает административно наказуемым такое нарушение прав на объект права интеллектуальной собственности, как незаконное использование объекта права интеллектуальной собственности, присвоение авторства на такой объект или иное умышленное нарушение прав на объект права интеллектуальной собственности собственности, охраняемой законом.

### Гражданско-правовая ответственность:

Гражданско-правовая защита права интеллек-

туальной собственности, прежде всего, может быть осуществлена судом. Каждый человек имеет право обратиться в суд за защитой своего права интеллектуальной собственности. (книга 4 Гражданского кодекса Украины).

Эффективной юрисдикционной формой защиты права интеллектуальной собственности является судебная защита, осуществляемая судами общей юрисдикции в порядке гражданского или уголовного производства, административными и хозяйственными судами. Судебная защита осуществляется на территории Украины на общих принципах судопроизводства.

### Судебная защита прав интеллектуальной собственности:

Нарушением права интеллектуальной собственности признается совершение каким-либо лицом действий, нарушающих личные неимущественные права субъекта права интеллектуальной собственности и их имущественные права. Нарушением признается пиратство в сфере авторского права и (или) смежных прав - опубликование, воспроизведение, ввоз на таможенную территорию Украины, вывоз с таможенной территории Украины и распространение контрафактных экземпляров произведений (в том числе компьютерных программ и баз данных), фонограмм, видеограмм и программ вещательных организаций.

К нарушению права интеллектуальной собственности относится плагиат - обнародование (опубликование), полностью или частично, чужого произведения под именем лица, не являющегося автором этого произведения. Ввоз на таможенную территорию Украины без разрешения лиц, имеющих право интеллектуальной собственности и (или) смежных прав, экземпляров произведений (в том числе компьютерных программ), фонограмм, видеограмм, программ вещания - признается нарушением права интеллектуальной собственности.



Нарушением права интеллектуальной собственности признается также совершение действий, создающих угрозу нарушения его права; любые действия сознательного обхода технических средств защиты авторского права и (или) смежных прав, в частности - изготовления, распространения, ввоза с целью распространения и применения средств для такого обхода; подделка, изменение или изъятие информации, в частности, - в электронной форме, об управлении правами без разрешения субъектов права интеллектуальной собственности или лица, осуществляющего такое управление; распространение, ввоз на таможенную территорию Украины с целью распространения, публичное оповещение объектов авторского права и (или) смежных прав, из которых без разрешения субъектов авторского права и (или) смежных прав изъята или изменена информация об управлении правами, в частности, в электронной форме.

Нарушение права интеллектуальной собственности признается также нарушением условий договора об использовании объектов этого права.

Согласно ст.432 ГК, суд в случаях и порядке, установленных законодательством, может постановить решение, в частности, о:

1) применении немедленных мер по предотвращению нарушения права интеллектуальной собственности и сохранению соответствующих доказательств;

2) остановка пропуска через таможенную границу Украины товаров, импорт или экспорт которых осуществляется с нарушением права интеллектуальной собственности;

3) изъятие из гражданского оборота товаров, произведенных или введенных в гражданский оборот с нарушением права интеллектуальной собственности и уничтожение таких товаров;

4) изъятие из гражданского оборота материалов и орудий, которые использовались преимущественно для изготовления товаров с нарушением права интеллектуальной собственности или изъятия и уничтожения таких материалов и орудий;

5) применение разового денежного взыскания вместо возмещения ущерба за неправомерное использование объекта права интеллектуальной собственности. Размер взыскания определяется в соответствии с законом с учетом вины личности и других обстоятельств, имеющих существенное значение;

6) опубликование в средствах массовой информации сведений о нарушении права интеллектуальной собственности и содержании судебного решения по поводу такого нарушения.

Споры в сфере интеллектуальной собственности разрешаются специальным судом - Высшим судом по вопросам интеллектуальной собственности. В своей деятельности он пользуется Хозяйственным процессуальным кодексом Украины.

## Законодательство Украины по вопросам интеллектуальной собственности

### Конституция Украины:

Частью 2 ст.41 Конституции Украины пред-

усмотрено право каждого владеть, пользоваться и распоряжаться результатами своей интеллектуальной и творческой деятельности. Согласно ч.2 ст.54 Конституции, гражданам гарантирована свобода литературного, художественного, научного творчества, защита интеллектуальной собственности, их авторских прав, нравственных и материальных интересов, возникающих в связи с разными видами интеллектуальной деятельности. Каждый гражданин имеет право на результаты своей интеллектуальной, творческой деятельности; никто не может использовать или распространять их без его согласия, за исключением случаев, установленных законодательством.

### Гражданский кодекс:

Гражданский кодекс Украины определяет понятие «право интеллектуальной собственности», отражает его соотношение с правом собственности на вещь, определяются объекты, субъекты права, содержание имущественных и личных неимущественных прав интеллектуальной собственности, основания их возникновения, условия использования объектов интеллектуальной собственности и передаче прав на них, определяются последствия нарушения права интеллектуальной собственности и способы судебной защиты. Гражданский кодекс также дает список объектов права интеллектуальной собственности. Этот список не является исключительным.

Гражданский кодекс Украины посвящает вопросу защиты интеллектуальной собственности Книгу 4, главы 35-46, статьи 418-508. ГК предоставляет разъяснение таким понятиям как, интеллектуальная собственность, объекты и субъекты права интеллектуальной собственности, а также авторское право (глава 36), смежные права (глава 37), научное открытие (глава 38), изобретение, полезная модель и промышленный образец (глава 39).

**Авторское право и смежные права в законодательстве Украины представлены в Законе Украины «Об авторском праве и смежных правах»** (от 11 июля 2001 г.). Закон основан на международных нормах использования произведений, учитывает современные тенденции правового регулирования как традиционных, так и новых объектов авторского права, например, компьютерных программ, баз данных. К минимуму сведены случаи бездоговорного использования произведений. Впервые предусмотрена охрана смежных прав. Речь идет об охране прав тех, кто доносит созданное авторами публичке: исполнителей, производителей фонограмм и видеogramм, организаций телерадиовещания.

Закон состоит из шести глав. Раздел I «Общие положения» раскрывает основные понятия, использованные в законе (ст.1), о составе украинского законодательства об авторском праве и смежных правах (ст.2), определяет сферу действия закона (ст.3), полномочия учреждений в сфере охраны авторского права и смежных прав (ст.4), применение правил интернационального контракта (ст.5), также права иностранных лиц и лиц без гражданства (ст.6).

На развитие законодательства Украины об авторском праве и смежных правах, исполнение международных обязательств Украины по защите интересов лиц, имеющих эти права, защиту прав и интересов лиц, занимающихся распространением экземпляров объектов авторского права и смежных прав, и потребителей направлен Закон Украины от 23 марта 2000 г. «О распространении экземпляров аудиовизуальных произведений, фонограмм, видеogramм, компьютерных программ, баз данных», в редакции от 10 июля 2003 г.

Авторское право телерадиоорганизаций определено в ст.36 Закона Украины от 21 декабря 1993 г. «О телевидении и радиовещании». Соблюдение норм авторского права является обязанностью издателей по Закону Украины от 5 июня 1997 г. «Об издательском деле».

В соответствии с Законом Украины от 7 октября 1997 г. «О профессиональных творческих работах и творческих союзах», государство гарантирует профессиональную и социальную защиту членам творческих союзов, защиту их авторских прав. Отношения, возникающие в процессе производства и использования фильма как объекта авторского права, регулирует Закон Украины от 13 января 1998 г. «О кинематографии».

Согласно ст.489 ГК правовую охрану предоставляют коммерческому наименованию, если оно помогает выделить определенное лицо среди других и не вводит в заблуждение потребителей относительно его подлинной деятельности.

**Право интеллектуальной собственности на коммерческое наименование действует с момента первого использования этого наименования и охраняется без обязательной подачи заявки на него или регистрации, а также независимо от того, является или не является коммерческое наименование частью торговой марки.**

Сведения о коммерческом наименовании могут быть внесены в реестры, порядок ведения которых устанавливает законодательство. Лица могут иметь одинаковые коммерческие наименования, если это не вводит в заблуждение потребителей относительно товаров, которые они производят и (или) реализуют, а также предоставляемых услуг.

Согласно ст.490 ГК, имущественными правами интеллектуальной собственности на коммерческое наименование являются:

- право на использование коммерческого наименования;
- право препятствовать другим лицам неправомерно использовать коммерческое наименование, в том числе запрещать такое использование;
- другие имущественные права интеллектуальной собственности, установленные законом.

**Защита прав интеллектуальной собственности:**

**Изменения в законодательстве:**

9 июня 2021 г. на очередном заседании Кабинет Министров Украины (КМУ) одобрил законопроект «Об авторском праве и смежных правах», пред-

## Центр правовых консультаций



Центр правовых консультаций создан **Общественной организацией «Объединение соотечественников «Мирные инициативы - развитие»** с целью оказания гражданам всесторонней правовой поддержки в соответствии с законодательством Украины и нормами международного права в области прав человека в случаях нарушения их прав, свобод и законных интересов.

### Основные направления деятельности Центра:

- предоставление бесплатных юридических консультаций;
- помощь в подготовке претензий, жалоб и исковых заявлений в государственные, административные и судебные органы;
- помощь беженцам и внутренним переселенцам, миграционные вопросы;
- оказание иной юридической помощи гражданам.

**Контакты:** Skype: pravcentr.kiev ▪

Тел: +38-099-31-43-777

E-mail: pravcentr.kiev@gmail.com ▪

усматривающий комплексное урегулирование отношений, связанных с приобретением, охраной и защитой авторского права. **В частности, документом предусмотрены следующие изменения:**

- упрощение для правообладателей процедуры изъятия нелегального контента на веб-сайтах в Интернете и распространение этой процедуры на все объекты авторского права и смежных прав;
- предусмотрение автоматического приобретения работодателями и заказчиками прав на компьютерные программы и базы данных, созданные как служебные произведения или в рамках исполнения договоров заказа;
- расширение случаев свободного использования объектов авторского права и смежных прав в интересах общества;
- получение права на порядок заключения лицензионных договоров на основе публичного предложения;
- усиление защиты неоригинальных баз данных, объектов, созданных с помощью искусственного интеллекта, традиционных выражений культуры.

### **Авторские права в Интернете: что является объектом и как себя защитить**

Одним из распространенных нарушений авторского права есть противоправное размещение письменного произведения автора в сети Интернет. Защищать свои права важно: отношение к таким кейсам может стать серьезнее, если они чаще будут появляться в информационном пространстве.

Автором произведения считается лицо, указанное как автор на оригинале или экземпляре произведения (презумпция авторства), при отсутствии доказательств другого. Автору принадлежит исключительное право на разрешение или запрет на использование произведения другими лицами.

**Для возникновения авторского права не требуется регистрация произведения или иное специальное оформление.** Зарегистрировать авторское право может каждый автор в соответствующих государственных реестрах. Порядок такой регистрации предусмотрен Постановлением Кабинета Министров Украины «О государственной регистрации авторского права и договоров, касающихся права автора на произведение».

Авторское право состоит из неимущественных (личных) и имущественных прав автора.

**Личные неимущественные права:** право автора на имя; признание того или иного человека творцом, то есть признание самого права авторства; право на неприкосновенность произведения и сохранение его целостности.

**Личные имущественные права автора включают в себя:** исключительное право на использование произведения; исключительное право на разрешение или запрет на использование произведения другими лицами.

Имущественные авторские права самостоятельно может осуществлять физическое лицо, достигшее 14 лет. Также они отчуждаемы и могут быть

переданы другому лицу или переходить к другим лицам в порядке наследования.

По общему правилу, срок действия имущественных авторских прав на территории Украины - вся жизнь автора и 70 лет после его смерти (в случае соавторства - после смерти последнего соавтора). Личные неимущественные права автора охраняются бессрочно.

**Произведения в области науки, литературы и искусства являются объектами, охраняемыми авторским правом, в частности:**

- литературные письменные произведения беллетристического, публицистического, научного, технического или иного характера (книги, брошюры, статьи и т.п.);
  - выступления, лекции, речи, проповеди и другие устные произведения;
  - компьютерные программы;
  - базы данных;
  - музыкальные произведения с текстом и без текста;
  - драматические, музыкально-драматические произведения, пантомимы, хореографические и другие произведения, созданные для сценического показа, и их постановки;
  - аудиовизуальные произведения;
  - произведения изобразительного искусства;
  - произведения архитектуры, градостроительства и садово-паркового искусства;
  - фотографические произведения, в том числе произведения, исполненные способами, подобными фотографии;
  - произведения прикладного искусства, в том числе произведения декоративного ткачества, керамики, резьбы, литья, из художественного стекла, ювелирные изделия и т.п.;
  - иллюстрации, карты, планы, чертежи, эскизы, пластические произведения, касающиеся географии, геологии, топографии, техники, архитектуры и других сфер деятельности;
  - сценические обработки произведений, указанных в законе, и обработки фольклора, пригодные для сценического показа;
  - сборники произведений, сборники обработок фольклора, энциклопедии и антологии, сборники обычных данных, другие составленные произведения при условии, что они являются результатом творческого труда по отбору, координации или упорядочению содержания без нарушения авторских прав на произведения, входящие в них как составные части и другие произведения.
- Если часть произведения или оригинальное название произведения используется самостоятельно, они рассматриваются как произведение и охраняются согласно законодательству.
- Важно также понимать разницу между авторским правом (например, стихотворение, написанное поэтом) и правом собственности на материальный объект, в котором воплощено произведение (например, книга, в которой это стихотворение опубликовано). Без согласия автора или другого лица, обладающего авторским правом, но с обязательным указанием

имени автора и источника заимствования, допускается воспроизведение произведений только в следующих случаях:

- уведомления о новостях дня или текущих событиях, имеющих характер обычной пресс-информации;
- свободное использование цитат в форме коротких отрывков из выступлений и произведений, включенных в фонограмму (видеограмму) или программу речи;
- использование литературных и художественных произведений в полном объеме в качестве иллюстраций в изданиях, передачах речи, звукозаписях или видеозаписях учебного характера;
- произведения народного творчества (фольклор);
- выданные органами государственной власти в пределах полномочий официальные документы политического, законодательного, административного характера (законы, указы, постановления, судебные решения, государственные стандарты и т.д.) и их официальные переводы.

Полный список случаев, когда не требуется согласие автора, определен в ст.21 Закона Украины «Об авторском праве и смежных правах».

Только с разрешения автора или другого лица, имеющего авторское право, можно размещать в сети Интернет произведения в виде, доступном для публичного использования.

#### **Ответственность за нарушение законодательства об авторских правах на фото:**

Фотография - объект охраняемого законом авторского права и использование ее без согласия автора является нарушением законодательства об авторском праве и имущественного авторского права.

#### **Наиболее распространенные ошибочные суждения по фотографиям в сети Интернет:**

- если фотоизображение выложено в сеть Интернет, автор такого изображения автоматически разрешает его свободное использование;
- если фотоизображение размещено в социальных сетях, его считают объектом, который можно использовать для любых целей и без каких-либо ограничений;
- если под фотоизображением нет информации об авторе, то на это фото не распространяется авторское право и его возможно свободно использовать;
- если вы воспользовались помощью фотографа, который сделал фото и передал вам изображение, то это передача исключительных авторских прав на эти произведения.

#### **Ответственность за нарушение авторских прав в Интернете также может быть гражданско-правовой, административной и уголовной.**

В пределах гражданско-правовой ответственности автор произведения (фото) имеет право на денежную компенсацию за неправомерное использование произведения. Автор также может рассчитывать на возмещение морального ущерба, упущенной выгоды или взыскания дохода, полученного нарушителем в результате нарушения авторских прав.

К административной ответственности нарушители могут привлекаться за незаконное использование объекта права интеллектуальной собственности, присвоение авторства на такой объект или другое умышленное нарушение прав на объект права интеллектуальной собственности. Санкция: штраф 170 - 3400 гривен с конфискацией незаконно изготовленной продукции, а также оборудования и материалов, предназначенных для ее изготовления (ст.51-2 КоАП).

Уголовная ответственность предусмотрена за незаконное воспроизведение, распространение произведений искусства или другое преднамеренное нарушение авторского права, если оно причинило вред в значительном размере. Санкция: штраф от 3400 гривен, лишение свободы сроком до шести лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью сроком до трех лет или без такового (ст.176 Уголовного кодекса).

#### **Способы защиты авторских прав на фотоизображение в сети Интернет:**

- подача иска в суд за защитой своего права интеллектуальной собственности;
- внесудебный порядок реагирования - обращение с требованием о прекращении противоправных действий, требования по блокированию сайта.

При защите авторского права на фотографии любое фото считается объектом авторского права и подпадает под охраняемые законом объекты авторского права. Лишь в случаях, когда будет доказано, что фотография сделана автоматическими устройствами без использования творческого труда человека (например, кадры из видеозаписи камер внешнего наблюдения), суд может признать, что в таком случае фотография не является объектом авторского права.

В случае выявления нарушений авторского права эффективным может быть досудебный порядок урегулирования спора: автор имеет право обратиться с заявлением о прекращении нарушения к владельцу веб-сайта и веб-страницы, на которых размещены фотографии без согласия автора.

Владелец веб-сайта не позднее 48 часов с момента получения такого заявления обязан сделать невозможным доступ к фотоизображению, по которому подано заявление, и предоставить заявителю информацию о принятых мерах.



# Нотариат

На бытовом уровне для многих жителей Украины нет полной ясности, в чём разница между нотариусом и адвокатом, частным и государственным нотариусом и в каких вопросах компетентен помочь нотариус. Целью данного материала является помочь разобраться в этих вопросах и обезопасить читателя от недобросовестных действий недоброжелателей.

Нотариат в законодательстве Украины - это система органов и должностных лиц, на которые возложена обязанность удостоверить права, а также факты, имеющие юридическое значение, и совершать другие нотариальные действия, предусмотренные законодательством, с целью предоставления им юридической легитимности.

Основным законом, регулирующим деятельность нотариусов, является Закон Украины «О нотариате».

Совершение нотариальных действий возлагается на нотариусов, которые работают в государственных нотариальных конторах, нотариальных архивах (государственные нотариусы) или занимаются частной нотариальной деятельностью (частные нотариусы). Документы, оформленные государственными и частными нотариусами, обладают одинаковой юридической силой.

Совершение нотариальных действий за границей возлагается на консульские учреждения Украины, а в случаях, предусмотренных действующим законодательством, - на дипломатические представительства Украины.

Нотариус - это уполномоченное государством физическое лицо, осуществляющее нотариальную деятельность в государственной нотариальной конторе, государственном нотариальном архиве или независимую профессиональную нотариальную деятельность, в частности удостоверяющее права, а также факты, имеющие юридическое значение, и совершающее другие нотариальные действия, предусмотренные законодательством Украины.

Нотариусом может быть гражданин Украины, которому присуждена степень высшего юридического образования не ниже магистра, владеющего государственным языком в соответствии с уровнем, определенным Законом Украины «Об обеспечении функционирования украинского языка как государственного», имеет стаж работы в сфере права не менее шести лет, работал помощником нотариуса или консультантом государственной нотариальной конторы - не менее трех лет, сдал квалификационный экзамен и получил свидетельство о праве на занятие нотариальной деятельностью. Не может быть нотариусом лицо, имеющее судимость за совершение преступления, если такая судимость не погашена или не снята в установленном законом порядке (кроме реабилитированного лица), лицо,



дееспособность которого ограничено, или лицо, признанное недееспособным.

Нотариусу запрещается использовать свои полномочия для получения неправомерной выгоды или принятия обещания или предложения такой выгоды для себя или других лиц.

Нотариус не может заниматься предпринимательской, адвокатской деятельностью, быть учредителем адвокатских объединений, находиться на государственной службе или службе в органах местного самоуправления, в штате других юридических лиц, а также выполнять другую оплачиваемую работу, кроме преподавательской, научной и творческой деятельности, а также деятельности в профессиональном самоуправлении нотариусов.

## Нотариус имеет право:

- истребовать от физических и юридических лиц сведения и документы, необходимые для совершения нотариальных действий;
- получать плату за предоставление дополнительных услуг правового и технического характера, не связанных с совершаемыми нотариальными действиями, плату за совершение других действий, возложенных на них в соответствии с законом, а также за совершение частными нотариусами нотариальных действий;
- составлять проекты документов, производить копии документов и выписки из них, а также давать разъяснения по совершению нотариальных действий и консультации правового характера.
- действующим законодательством нотариусам могут быть предоставлены и другие права.

## Нотариус обязан:

- осуществлять свои профессиональные обязанности в соответствии с законодательством Украины и принесенной присягой, соблюдать правила профессиональной этики;
- содействовать физическим и юридическим лицам в осуществлении их прав и защите законных интересов, разъяснять права и обязанности, предупреждать о последствиях совершаемых нотариальных действий для того, чтобы юридическая неосведомленность не могла быть использована им во вред;
- хранить в секрете сведения, полученные им в связи с совершением нотариальных действий;

- отказать в совершении нотариального действия в случае его несоответствия законодательству Украины или международным договорам;

- вести нотариальное делопроизводство и архив нотариуса в соответствии с установленными правилами;

- бережно относиться к документам нотариального делопроизводства и архиву нотариуса, не допускать их повреждения или уничтожения;

- предоставлять документы, информацию и пояснения по требованию Министерства юстиции Украины, его территориальных органов при осуществлении ими полномочий по контролю за организацией деятельности и исполнением нотариусами правил нотариального делопроизводства;

- постоянно повышать свой профессиональный уровень, проходить повышение квалификации;

- выполнять другие обязанности, предусмотренные законом.

**Нотариальная тайна** - это совокупность сведений, полученных при совершении нотариального действия или обращение к нотариусу заинтересованного лица, в том числе о лице, его имуществе, личных имущественных и неимущественных правах и обязанностях и т.п. Обязанность соблюдения нотариальной тайны распространяется также на лиц, которым о совершенных нотариальных действиях стало известно в связи с выполнением ими служебных обязанностей или иной работы, лиц, привлеченных для совершения нотариальных действий в качестве свидетелей, и других лиц, которым стали известны сведения, составляющие предмет нотариальной тайны. Лица, виновные в нарушении нотариальной тайны, несут ответственность в порядке, установленном законом.

Справки о совершенных нотариальных действиях и копиях документов, хранящихся у нотариуса, выдаются нотариусом исключительно физическим и юридическим лицам, по поручению которых или по которым совершались нотариальные действия. В случае смерти лица или признания его умершим такие справки представляются наследникам умершего. В случае признания лица безвестно отсутствующим, опекун, предназначенный для охраны имущества безвестно отсутствующего, имеет право получать справки о совершенных нотариальных действиях, если это необходимо для сохранения имущества, над которым установлена опека.

Справки о совершенных нотариальных действиях и другие документы предоставляются нотариусом в течение десяти рабочих дней на обоснованное письменное требование суда, прокуратуры, органов, осуществляющих оперативно-розыскную деятельность, органов досудебного расследования в связи с уголовным производством, гражданскими, хозяйственными, административными делами, делами об административных правонарушениях, находящихся в производстве этих органов, с обязательным указанием номера дела и приложением гербовой печати соответствующего органа, а также, по обоснованному письменному требованию государственного исполнителя, частного исполнителя

по исполнительному производству с обязательным указанием номера исполнительного производства и реквизитов исполнительного документа, на основании которого осуществляется исполнительное производство, Национальному агентству по вопросам предотвращения коррупции по его письменному запросу, осуществленный с целью выполнения полномочий, определенных Законом Украины «О предотвращении коррупции».

Справки о сумме нотариально удостоверенных договоров, необходимых исключительно для установления соблюдения законодательства по вопросам налогообложения, предоставляются нотариусом в течение 10 рабочих дней на обоснованное письменное требование налогового органа, заверенное гербовой печатью такого органа.

Выписка из Наследственного реестра о наличии составленного завещания выдается только завещателю, а после смерти завещателя - любому лицу, предъявившему свидетельство о смерти или ином документе, подтверждающем факт смерти завещателя (одного из завещателей).

Нотариус не имеет права давать показания в качестве свидетеля относительно сведений, составляющих нотариальную тайну, кроме случаев, когда этого требуют лица, по поручению которых или в отношении которых совершались нотариальные действия.

Нотариус на письменный запрос налоговых органов, государственного исполнителя, частного исполнителя Национального агентства по предотвращению коррупции предоставляет информацию о вступлении физического лица в права наследника с обязательным указанием полных данных о таком лице и данных об имуществе, полученном по праву наследования.

Предоставление нотариусом в установленном порядке и в случаях, предусмотренных Законом Украины «Об исполнительном производстве», информации органа государственной исполнительной службы или частному исполнителю не является нарушением нотариальной тайны.

Внесение нотариусом в случаях, предусмотренных законодательством, информации в Единый реестр доверенностей, Наследственный реестр и другие единые и государственные реестры, функционирующие в системе Министерства юстиции Украины, не является нарушением нотариальной тайны.

**Организация работы государственных нотариальных контор.** Государственные нотариальные конторы создаются и ликвидируются Министерством юстиции Украины. Их штаты утверждаются территориальными органами Минюста внутри установленной для государственных нотариальных контор штатной численности и фонда заработной платы. Государственные нотариальные конторы содержатся из государственного бюджета.

Государственная нотариальная контора является юридическим лицом, создаваемым и регистрируемым в установленном законом порядке. Возглавляет её заведующий, назначаемый из числа лиц,

имеющих свидетельство о праве на занятие нотариальной деятельностью. Назначение должности государственного нотариуса, заведующего государственной нотариальной конторой и освобождение от таких должностей осуществляются территориальными органами Министерства юстиции.

Ущерб, причиненный лицу в результате незаконных или небрежных действий государственного нотариуса, возмещается в порядке, предусмотренном законодательством.

**Организация частной нотариальной деятельности.** Регистрация частной нотариальной деятельности производится соответствующими территориальными органами Минюста на основании заявления лица, имеющего свидетельство о праве на занятие нотариальной деятельностью, и акта о сертификации соответствия рабочего места (конторы) частного нотариуса условиям, установленным законом о нотариате. В заявлении указывается название нотариального округа, где лицо будет заниматься нотариальной деятельностью.

Рабочее место (контора) частного нотариуса должно размещаться в пределах определенного для него нотариального округа. Требования к рабочему месту (конторе) частного нотариуса устанавливаются Министерством юстиции.

Регистрационное удостоверение выдается соответствующим территориальным органом Минюста в 7-дневный срок после подачи заявления. Отказ в регистрации частной нотариальной деятельности допускается в случае, если представленные документы не отвечают установленным требованиям, а также по основаниям, предусмотренному п.8-1 ч.1 ст.30 закона о нотариате. О выдаче регистрационного удостоверения территориальный орган Министерства юстиции уведомляет налоговый орган по месту жительства частного нотариуса.

В регистрационном удостоверении указываются нотариальный округ и адрес рабочего места (конторы) частного нотариуса.

Частный нотариус обязан приступить к нотариальной деятельности в течение 30 рабочих дней после выдачи регистрационного удостоверения. В случае если нотариус не приступил к работе в установленный срок без уважительных причин, его регистрационное удостоверение аннулируется по приказу соответствующего территориального органа Министерства юстиции, выдавшего регистрационное удостоверение.

Частный нотариус вправе иметь контору, заключать гражданско-правовые и трудовые договоры, открывать текущие и вкладные (депозитные) счета в банках.

Время приема физических лиц частным нотариусом должно составлять не менее пяти часов в день и пяти рабочих дней в неделю за исключением обстоятельств, при которых нотариус по независимым от него причинам не может осуществлять такой прием.

Рабочее место (контора) должно соответствовать следующим условиям:

1) обеспечивать соблюдение нотариальной тайны;

2) давать возможность каждому частному нотариусу, осуществляющему нотариальную деятельность, одновременно и независимо от другого частного нотариуса осуществлять нотариальную деятельность;

3) быть защищенным от несанкционированного проникновения;

4) быть снабженным сейфом для хранения печатей, штампов, металлическим шкафом для хранения архива нотариуса;

5) количество комнат в помещении, где находится рабочее место (контора) частного нотариуса, не может быть меньше, чем количество частных нотариусов, осуществляющих нотариальную деятельность в его пределах;

6) быть приспособленным к работе технического персонала с документами в отделенной от нотариуса комнате.

Об изменении адреса рабочего места (конторы) частный нотариус обязан в течение 3 рабочих дней уведомить соответствующий территориальный орган Министерства юстиции.

**Разница между частным и государственным нотариусом.** Самое главное, что вы должны знать: документы, оформленные государственными и частными нотариусами, обладают одинаковой юридической силой. Теперь поговорим о «разнице», «различиях».

**Стоимость нотариальных услуг.** Так, государственный нотариус взимает за совершение нотариальных действий государственную пошлину, плату за дополнительные действия правового и технического характера (тариф установленный Главным управлением юстиции в соответствующей области), стоимость бланка нотариального документа и другие фактические расходы. Частные нотариусы взимают плату по договоренности, не ниже государственной пошлины.

При этом следует понимать, что при совершении нотариальных действий государственного нотариуса все суммы уходят в бюджет и хозяйственный расчет (из этих денег закупаются канцтовары, техника и т.д. для конторы), а сам нотариус получает официальную зарплату. При этом частный нотариус в сумму, взимаемую за совершение нотариальных действий, закладывает себестоимость действия (фактические расходы - бланки, работу в электронных реестрах и т.п.), содержание офиса (соблюдение требований, предъявляемых к рабочему месту нотариуса - охранная, пожарная сигнализация, огнеупорные сейфы и двери и т.п.), коммунальные расходы, аренду помещения, зарплату помощника, свою зарплату. С взимаемой суммы, за вычетом фактических расходов, частный нотариус также уплачивает налог в размере 15-20% и единый социальный взнос (ЕСВ).

В итоге суммы, взимаемые государственным и частным нотариусом, не слишком отличаются. К тому же суммы существенно зависят от обстоятельств вашего дела, и подсчитать их можно только изучив в совокупности документы и обстоятельства.

**Метод оплаты за совершение нотариального деяния и дополнительных услуг.** В случае с государственными нотариусами оплата производится исключительно через банковские учреждения. Частные нотариусы, кроме такого способа, могут получать плату наличными.

**Режим работы.** Многие частные нотариусы работают в субботу, некоторые в воскресенье, и даже в праздничные дни. Есть нотариальные конторы, работающие почти круглосуточно. Можно с уверенностью сказать, что задавшись целью найти частного нотариуса для совершения нотариального действия в определенное время, вы, скорее всего, его найдете. В случае с государственными нотариусами ситуация несколько сложнее, поскольку график их работы устанавливается государством.

**Территория, на которую распространяются возможности нотариуса.** Так, некоторые государственные нотариальные конторы располагаются вне своего нотариального округа. Частным нотариусам это строго запрещено.

**Круг услуг, предоставляемых государственными или частными нотариусами.** Общение с клиентом с помощью средств электронной связи до совершения нотариального действия с целью экономии времени пребывания клиента у нотариуса. Услуги копирования, сканирования, прочие. Как правило, частным нотариусом предоставляется более широкий круг дополнительных услуг, чем государственным.

**Скорость совершения нотариального деяния.** До недавнего времени в нотариальных конторах существовали немалые очереди. В последнее время этого практически нет. Главная причина - предоставление частным нотариусам возможности оформлять наследственные права.

**Нотариусы совершают следующие нотариальные действия:**

- 1) удостоверяют сделки (договоры, завещания, доверенности, требования о нотариальном удостоверении сделки и т.п.);
- 2) принимают меры по охране наследственного имущества;
- 3) выдают свидетельства о праве на наследство;
- 4) выдают свидетельства о праве собственности на долю в общем имуществе супругов (бывших су-

пругов) на основании совместного заявления или в случае смерти одного из супругов;

5) выдают свидетельства о приобретении имущества по публичным торгам (аукционам);

6) выдают свидетельства о приобретении имущества с публичных торгов (аукционов), если публичные торги (аукционы) не состоялись;

7) производят описание имущества физического лица, признанного безвестно отсутствующим или место нахождения которого неизвестно;

8) выдают дубликаты нотариальных документов, хранящихся по делам нотариуса;

9) налагают и снимают запрет по отчуждению недвижимого имущества (имущественных прав);

9-1) налагают запрет по отчуждению денежных сумм, которые будут засчитаны заявителем требования, определенным в соответствии с ч.4 ст.65-2 Закона Украины «Об акционерных обществах», на счет условного хранения, открытый в соответствии с указанным законом;

10) удостоверяют верность копий (фотокопий) документов и выписок из них;

11) удостоверяют подлинность подписи на документах;

12) удостоверяют верность перевода документов с одного языка на другой;

13) удостоверяют факт, что физическое или юридическое лицо является исполнителем завещания;

14) удостоверяют факт, что физическое лицо живое;

15) удостоверяют факт нахождения физического лица в определенном месте;

16) удостоверяют время предъявления документов;

17) передают заявления физических и юридических лиц другим физическим и юридическим лицам;

18) принимают в депозит денежные суммы и ценные бумаги;

19) совершают исполнительные надписи;

20) совершают протесты векселей;

21) совершают морские протесты;

22) принимают на хранение документы.

На нотариусов может быть возложено совершение других нотариальных действий по закону.

**Консульские учреждения Украины совершают следующие нотариальные действия:**

1) удостоверяют сделки (договоры, завещания, доверенности и т.п.), кроме ипотечных договоров, договоров об отчуждении и залоге жилых домов, квартир, дач, садовых домов, гаражей, земельных участков, другого недвижимого имущества, находящегося на территории Украины, а также кроме договоров аренды, субаренды, эфитевзиса земельных участков сельскохозяйственного назначения;

2) принимают меры к охране наследственного имущества;

3) выдают свидетельства о праве на наследство;

4) выдают свидетельства о праве собственности на долю в общем имуществе супругов в случае смерти одного из супругов;

5) удостоверяют верность копий документов и выписок из них;



6) удостоверяют подлинность подписи на документах;

7) свидетельствуют о верности перевода документов с одного языка на другой;

8) удостоверяют факт, что физическое лицо живое;

9) удостоверяют факт нахождения физического лица в определенном месте;

10) удостоверяют тождество физического лица с лицом, изображенным на фотографии;

11) удостоверяют время предъявления документов;

12) принимают в депозит денежные суммы и ценные бумаги;

13) совершают исполнительные надписи;

14) принимают на хранение документы;

15) совершают морские протесты;

16) выдают дубликаты удостоверенных ими документов.

Законодательством Украины могут быть предусмотрены и другие действия, совершаемые консульскими учреждениями Украины.

За совершение нотариальных действий дипломатических представительств и консульских учреждений Украины взимается консульский сбор в определенных законодательством размерах.

За совершение нотариальных действий за границей по обращениям лиц, пострадавших в результате Чернобыльской катастрофы, отнесенных к категориям 1 и 2; лиц с инвалидностью I и II групп, детей с инвалидностью или законных представителей, действующих от имени лиц с инвалидностью и детей с инвалидностью; детей-сирот, детей, лишенных родительской опеки, и лиц из их числа или законных представителей, действующих от имени детей-сирот, детей, лишенных родительской опеки, консульский сбор не взимается.

**Завещания (кроме секретных) и доверенности, приравняемые к нотариально удостоверенным.** К нотариально удостоверенным завещаниям (кроме секретных) приравниваются:

1) завещания лиц, находящихся на лечении в больнице, госпитале, другом стационарном учреждении здравоохранения, а также лиц, проживающих в домах престарелых и лиц с инвалидностью, удостоверенные главными врачами, их заместителями по медицинской части или дежурными врачами этих больниц, госпиталей, других стационарных учреждений здравоохранения, а также начальниками госпиталей, директорами или главными врачами домов для пожилых людей и лиц с инвалидностью;

2) завещания лиц, находящихся при плавании на морских, речных судах, ходящих под флагом Украины, удостоверенные капитанами этих судов;

3) завещания лиц, находящихся в поисковых или других экспедициях, удостоверенные начальниками этих экспедиций;

4) завещания военнослужащих, а в пунктах дислокации воинских частей, соединений, учреждений, военно-учебных заведений, где нет нотариусов или должностных лиц органов местного самоуправления, совершающих нотариальные действия, а

также завещания работников, членов их семей и членов семей военнослужащих, удостоверенные командирами (начальниками) этих частей, соединений, учреждений или военно-учебных заведений;

5) завещания лиц, которые содержатся в учреждениях исполнения наказаний, удостоверенные начальниками таких учреждений;

6) завещания лиц, которые содержатся в следственных изоляторах, удостоверены начальниками следственных изоляторов.

**К нотариально удостоверенным доверенностям приравниваются:**

1) доверенности военнослужащих или других лиц, находящихся на лечении в госпиталях, санаториях и других военно-лечебных учреждениях, удостоверенные начальниками этих учреждений, их заместителями по медицинской части, старшими или дежурными врачами;

2) доверенности военнослужащих, а в пунктах дислокации воинской части, соединений, учреждений, военно-учебных заведений, где нет нотариуса или должностных лиц органов местного самоуправления, совершающих нотариальные действия, а также доверенности работников, членов их семей и членов семей военнослужащих, удостоверенные командирами (начальниками) этих частей, соединений, учреждений или военно-учебных заведений;

3) доверенности лиц, которые содержатся в учреждениях исполнения наказаний или следственных изоляторах, удостоверенные начальниками таких учреждений или следственных изоляторов;

4) доверенности лиц, проживающих в населенных пунктах, где нет нотариусов, удостоверены уполномоченным должностным лицом органа местного самоуправления, кроме доверенностей на право распоряжения недвижимым имуществом, доверенности на управление и распоряжение корпоративными правами и доверенностей на пользование и распоряжение транспортными средствами.

**Требования к документам, подаваемым для совершения нотариального действия.** Документы, изложенные на двух и более листах, подаваемые для совершения нотариального действия, должны быть прошиты способом, что делает невозможным их разъединение без нарушения целостности, а листы пронумерованы (кроме случаев, когда такие документы выданы (получены) с помощью единых и государственных реестров, сведения которых обязательно используются нотариусом при совершении нотариального действия).

Тексты нотариально удостоверяемых сделок, заявлений, удостоверяемых копий (фотокопий) документов и выписок из них, тексты переводов и заявлений должны быть написаны понятно и четко, даты, касающиеся содержания удостоверяемых сделок, должны быть обозначены хотя бы один раз словами, а названия юридических лиц и их идентификационный код по данным Единого государственного реестра юридических лиц, физических лиц - предпринимателей и общественных формирований - без сокращений с указанием их местонахождения. Фамилии, имена и отчества физических лиц,

их место жительства и идентификационный номер по данным Государственного реестра физических лиц налогоплательщиков, кроме уполномоченных представителей юридических лиц, должны быть написаны полностью, а в случаях, предусмотренных законами, - с указанием даты их рождения.

Для совершения нотариальных действий не принимаются документы, не соответствующие требованиям законодательства или содержащие сведения, унижающие честь, достоинство и деловую репутацию физического лица или деловую репутацию юридического лица, имеющие подчистки или дописки, зачеркнутые слова или другие неоспоримые исправления, документы, тексты которых невозможно прочесть в результате повреждения, а также документы, написанные карандашом.

**Отказ в совершении нотариальных действий.** Нотариус или должностное лицо, совершающее нотариальные действия, отказывает в совершении нотариального действия, если:

1) совершение такого действия противоречит законодательству Украины;

2) не представлены сведения (информация) и документы, необходимые для совершения нотариального действия;

3) действие подлежит совершению другим нотариусом или должностным лицом, совершающим нотариальные действия;

4) есть сомнения в том, что физическое лицо, обратившееся за совершением нотариального действия, осознает значение, содержание, правовые последствия этого действия или это лицо действует под влиянием насилия;

5) с просьбой о совершении нотариального действия обратилось лицо, которое в установленном порядке признано недееспособным, или уполномоченный представитель не имеет необходимых полномочий;

6) сделка, заключаемая от имени юридического лица, противоречит целям, указанным в их уставе или положении, или выходит за пределы их деятельности;

7) лицо, обратившееся с просьбой о совершении нотариального действия, не внесло плату за его совершение;

8) лицо, обратившееся с просьбой о совершении нотариального действия, не внесло установленные законодательством платежи, связанные с его совершением;

8-1) лицо, обратившееся с просьбой о совершении нотариального действия по отчуждению принадлежащего ему имущества, внесено в Единый реестр должников;

9) в других случаях, предусмотренных законом.

Нотариус или должностное лицо, совершающее нотариальные действия, не принимает для совершения нотариальных действий документы, если они не отвечают требованиям, предусмотренным ЗУ «О нотариате».

По требованию лица, которому отказано в совершении нотариального действия, нотариус или должностное лицо, совершающее нотариальные

действия, обязаны изложить причины отказа в письменной форме и разъяснить порядок его обжалования. Об отказе в совершении нотариального действия нотариус в течение 3 рабочих дней выносит соответствующее постановление.

Нотариальное действие или отказ в его совершении нотариальный акт обжалуются в суд. Право на обжалование нотариального действия или отказа в его совершении имеет лицо, права и интересы которого касаются таких действий.

**Что необходимо делать в случае отказа нотариуса совершать нотариальное действие или как обжаловать уже совершенное нотариусом действие?**

Согласно ст.55 и ст.124 Конституции Украины каждый человек имеет право на судебную защиту своих прав и законных интересов, юрисдикция судов распространяется на все правоотношения, возникающие в государстве. Исходя из содержания ч.2 ст.16 ГК, каждый человек имеет право обратиться в суд за защитой своего личного неимущественного или имущественного права и интереса. Способы защиты гражданских прав и интересов могут быть: признание права; признание сделки недействительной; прекращение действия, нарушающего право; восстановление положения, существовавшего до нарушения; принудительное исполнение долга в натуре; изменение правоотношения; прекращение правоотношения; возмещение ущерба и другие способы возмещения имущественного вреда; возмещение морального (неимущественного) ущерба и т.д.

Согласно ст.50 ЗУ «О нотариате» нотариальное действие, или отказ в его совершении, нотариальный акт обжалуются в суд. Право на обжалование нотариального действия или отказа в его совершении, нотариального акта имеет лицо, прав и интересов которого касаются такие действия или акты. Таким образом, может происходить обжалование: нотариального действия; отказы в совершении нотариального действия; нотариального акта. Обжалование нотариального действия возможно, если лицо считает, что это действие было совершено неправомерно. Обжалование же отказа в таком совершении будет иметь место в случае, если лицо считает, что нотариус неправомерно отказал в совершении нотариального действия.

На практике существует проблема подведомственности данной категории дел судам разной юрисдикции. В соответствии с Постановлением Пленума ВСУ от 31 января 1992 г. №2 «О судебной практике по делам по жалобам на нотариальные действия или отказ в их совершении» дела об обжаловании нотариального действия или отказе в его совершении рассматриваются в порядке гражданского судопроизводства. Правда, Гражданский процессуальный кодекс Украины вообще не содержит положений, касающихся особенностей рассмотрения таких исковых заявлений.

Спор по поводу совершения или отказе в совершении нотариального действия имеет гражданско-правовой характер и рассматривается в поряд-

ке искового производства, путем подачи искового заявления в районный (городской, горрайонный) суд по рассмотрению гражданских и уголовных дел по местонахождению государственной нотариальной конторы, государственного нотариального архива или месту работы частного нотариуса.

В законодательстве отсутствует специальный срок исковой давности на обжалование нотариальных действия, поэтому следует руководствоваться общим сроком исковой давности, что согласно ГК составляет 3 года.

Важно помнить, что при обжаловании отказа в совершении нотариального действия к исковому заявлению следует обязательно прикрепить Постановление нотариуса об отказе в совершении нотариального действия. Согласно ст.49 ЗУ «О нотариате» по требованию лица, которому отказано в совершении нотариального действия, нотариус или должностное лицо, совершающее нотариальные действия, обязаны изложить причины отказа в письменной форме и разъяснить порядок его обжалования. Об отказе в совершении нотариального действия нотариус в течение трех рабочих дней выносит соответствующее постановление. В противном случае суд откажет в открытии производства, мотивируя это тем, что доказательства отказа нотариуса в совершении нотариального действия отсутствуют.

**Удостоверение договоров об отчуждении и залоге имущества.** Договоры об отчуждении и залоге имущества, подлежащего регистрации, кроме случаев, установленных ст.38 ЗУ «Об ипотеке», удостоверяются при условии представления документов, подтверждающих право собственности на отчуждаемое или заставляемое имущество, или при наличии государственной регистрации права собственности на такое имущество в Государственном реестре прав на недвижимое имущество. В случае залога будущего имущества или создания обеспечительного обременения в будущем имуществе нотариусу предоставляются документы, подтверждающие наличие прав на приобретение такого имущества в будущем.

При удостоверении договоров об отчуждении или залоге жилого дома, квартиры, дачи, садового дома, гаража, земельного участка, другого недвижимого имущества, транспортных средств, проверяется отсутствие какого-либо запрета отчуждения или ареста имущества. В случае наличия запрета дого-

вор об отчуждении имущества, обремененного долгом, удостоверяется только при согласии кредитора и приобретателя на заключение такого договора.

Удостоверение договоров по отчуждению, ипотеке жилого дома, квартиры, дачи, садового дома, гаража, земельного участка, другого недвижимого имущества осуществляется по местонахождению такого имущества или по местонахождению юридического лица, или по зарегистрированному месту жительства физического лица - одной из сторон соответствующего договора. Удостоверение договоров по отчуждению, залогоу транспортных средств, подлежащих государственной регистрации, осуществляется по местонахождению юридического лица или по зарегистрированному месту жительства физического лица - одной из сторон соответствующего договора.

Ипотечные договоры, предметом ипотеки по которым является недвижимость, которая принадлежит третьим лицам и станет собственностью ипотекодателя после заключения такого договора, удостоверяются до момента оформления установленного законодательством документа о праве собственности ипотекодателя на недвижимость. После оформления установленного законодательством документа о праве собственности ипотекодателя на недвижимость, являющегося предметом ипотеки, ипотекодержатель регистрирует в установленном законом порядке обременение прав собственника на недвижимость. Если ипотечным договором предусмотрено наложение запрета на отчуждение недвижимого имущества, являющегося предметом ипотеки, нотариус налагает такой запрет по сообщению ипотекодержателя.

При удостоверении соглашения об отчуждении земельного участка сельскохозяйственного назначения проверяется соблюдение установленных Земельным кодексом Украины требований к приобретателям права собственности на земельные участки сельскохозяйственного назначения, в том числе ограничения общей площади земельных участков сельскохозяйственного назначения, которые вправе приобретать в собственность одно лицо. Такая проверка осуществляется с использованием сведений Государственного реестра прав на недвижимое имущество, Государственного земельного кадастра и Единого государственного реестра юридических лиц, физических лиц - предпринимателей и общественных формирований. Если по результатам проверки обнаружено несоответствие таким требованиям, нотариус отказывает в удостоверении соглашения.

**Удостоверение завещаний.** Нотариусы или должностные лица, совершающие нотариальные действия, удостоверяют завещания дееспособных физических лиц, составленные в соответствии с требованиями законодательства Украины и лично представленные ими нотариусу или должностному лицу, совершающему нотариальные действия, а также обеспечивают государственную регистрацию завещаний в Наследственном реестре в соответ-



ствии с порядком, установленным КМУ. Удостоверение завещания через представителя, а также одного завещания в лице нескольких лиц не допускается.

При удостоверении завещания от завещателя не требуется представление доказательств, подтверждающих его право на завещаемое имущество.

**Порядок изменения и отмены завещаний.** Нотариус, заведующий государственным нотариальным архивом, должностное лицо органа местного самоуправления при получении заявления об отмене или изменении завещания, а также при наличии нового завещания, отменяющего или изменяющего ранее составленное завещание, делают об этом отметку на экземпляре завещания, хранящейся в государственной нотариальной конторе, у частного нотариуса, в государственном нотариальном архиве, или в исполнительном комитете органа местного самоуправления, и в реестре для регистрации нотариальных действий и обеспечивают государственную регистрацию нового завещания, изменений в завещание, отмену завещания в Наследственном реестре в соответствии с порядком, утвержденным КМУ. Подлинность подписи на заявлении об отмене или изменении завещания должна быть нотариально удостоверена.

Нотариус, должностное лицо органа местного самоуправления, которым в ходе удостоверения завещания стало известно о наличии ранее составленного завещания, сообщают о совершенном нотариальном действии государственный нотариальный архив или нотариуса, исполнительный комитет органа местного самоуправления, где хранится экземпляр ранее заверенного завещания.

**Удостоверение доверенностей и прекращение их действия.** Нотариусы или должностные лица, совершающие нотариальные действия, удостоверяют доверенность, выдаваемую одним лицом другому лицу для представительства перед третьими лицами. Срок, который может быть выдан на доверенность, определяется гражданским законодательством.

Доверенность, выданная в порядке передоверия, подлежит нотариальному удостоверению после представления основной доверенности, в которой оговорено право на передоверие, или после предоставления доказательств того, что представитель по основной доверенности принужден к этому обстоятельствами для охраны интересов лица, выдавшего доверенность. Доверенность, выданная в порядке передоверия, не может включать в себя больший объем прав, чем они переданы по основной доверенности. Срок действия доверенности, выданной в порядке передоверия, не может превышать срока основной доверенности, по которой она выдана. Прекращение действия доверенности производится в порядке, предусмотренном законом.

**Свидетельство о праве на наследство и сроки его выдачи.** На имущество, переходящее по праву наследования к наследникам или государству, нотариусом или в сельских населенных пунктах - должностным лицом органа местного самоуправ-

ления, совершающим нотариальные действия, по месту открытия наследства выдается свидетельство о праве на наследство.

**Порядок выдачи свидетельства о праве на наследство.** Свидетельство о праве на наследство выдается по письменному заявлению наследников, принявших наследство в порядке, установленном гражданским законодательством, по имени всех наследников или по их желанию - каждому из них отдельно.

Наследники, пропустившие срок для принятия наследства, могут быть с согласия всех других наследников, принявших наследство, включены в свидетельство о праве на наследство как принявшие наследство. Такое согласие наследников должно быть изложено в письменной форме и подано нотариусу или в сельских населенных пунктах - уполномоченному на это должностному лицу соответствующего органа местного самоуправления до выдачи свидетельства о праве на наследство.

О выдаче свидетельства о праве на наследство на имя несовершеннолетнего или недееспособного наследника нотариус или уполномоченное на это должностное лицо соответствующего органа местного самоуправления уведомляет органы опеки и попечительства по месту жительства наследника для охраны его имущественных интересов. Свидетельство о праве на наследство на земельную долю (пай) после смерти физических лиц может быть выдано уполномоченным должностным лицом соответствующего органа местного самоуправления наследникам первой и второй очереди по закону (как в случае наследования ими по закону, так и в случае наследования ими по завещанию) и по праву представления на основании сертификата на право на земельную долю (пай) или договоров купли-продажи, дарения, мены или свидетельства о праве на наследство или решения суда о признании права на земельную долю (пай).

Свидетельство о праве на наследство на земельный участок может быть выдано уполномоченным на это должностным лицом соответствующего органа местного самоуправления наследникам первой и второй очереди по закону (как в случае наследования ими по закону, так и в случае наследования ими по завещанию) и по праву представления на основании правоустанавливающих документов.

Свидетельство о праве на наследство на имущество, подлежащее регистрации, может быть выдано уполномоченным на это должностным лицом соответствующего органа местного самоуправления наследникам первой и второй очереди по закону (как в случае наследования ими по закону, так и в случае наследования по завещанию) и по праву представления из правоустанавливающих документов.

Свидетельство о праве на наследство на недвижимое имущество, подлежащее регистрации (кроме земельного участка), может быть выдано уполномоченным на это должностным лицом соответствующего органа местного самоуправления наследникам первой и второй очереди по закону (как в случае наследования по закону, так и в слу-

чае наследование по завещанию) и по праву представления на основании правоустанавливающих документов и справки указанного органа местного самоуправления с изложением характеристики здания, на которое выдается свидетельство.

Свидетельство о праве на наследство на денежный вклад, по которому вкладчик сделал распоряжение банку (финансовому учреждению), а также на денежный вклад, по которому нет завещательного распоряжения, после смерти вкладчика может быть выдано уполномоченным на это должностным лицом соответствующего органа местного самоуправления наследникам первой и второй очереди по закону (как в случае наследования по закону, так и в случае наследования по завещанию) и по праву представления на общих основаниях. Свидетельство о праве на наследство выдается по истечении 6 месяцев со дня открытия наследства, а в случаях, предусмотренных ч.2 ст.1270 и ст.1276 ГК, не ранее указанных в этих статьях сроков.

Выдача свидетельства о праве на наследство наследникам, принявшим наследство, сроком не ограничена. При переходе наследственного имущества к государству свидетельство о праве на наследство выдается соответствующему финансовому органу.

**Выдача свидетельства о праве на наследство по закону** Нотариус или в сельских населенных пунктах - должностное лицо соответствующего органа местного самоуправления, уполномоченное на совершение нотариальных действий, при выдаче свидетельства о праве на наследство по закону проверяет факт смерти наследодателя, время и место открытия наследства, наличие оснований для призыва к наследованию по закону лиц, подавших заявление о выдаче свидетельства, и состав наследственного имущества.

Наследники по закону, которые лишены возможности подать документы, подтверждающие наличие оснований для призыва к наследованию, по письменному согласию всех других наследников, принявших наследство и подавших доказательства родственных, брачных или других отношений с наследодателем, могут быть включены в свидетельство о праве на наследство.

**Выдача свидетельства о праве на наследство по завещанию.** Нотариус или в сельских населенных пунктах - должностное лицо соответствующего органа местного самоуправления, уполномоченное на совершение нотариальных действий, при выдаче свидетельства о праве на наследство по завещанию проверяет факт смерти наследодателя, наличие завещания, время и место открытия наследства, состав наследственного имущества. Нотариус или должностное лицо соответствующего органа местного самоуправления, уполномоченное на совершение нотариальных действий, также проверяет круг лиц, имеющих право на обязательную долю по наследству.

**При каких условиях может быть выезд нотариуса домой, в больницу или другое помещение?** Напомним, что по общему правилу нота-

риальные действия совершаются в помещении государственной нотариальной конторы, в государственном нотариальном архиве, помещении, являющемся рабочим местом (конторой) частного нотариуса. В отдельных случаях, когда физическое лицо не может явиться в указанное помещение, а также когда того требуют особенности удостоверяемой сделки, такие нотариальные действия могут быть совершены вне указанных помещений, но в пределах нотариального округа.

Следует знать, что согласно ст.13-1 ЗУ «О нотариате», нотариальный округ - территориальная единица, в пределах которой нотариус осуществляет нотариальную деятельность и в пределах которой находится государственная нотариальная контора, в которой работает государственный нотариус, или рабочее место (контора) частного нотариуса. Нотариус не вправе осуществлять нотариальную деятельность за пределами своего нотариального округа, за исключением замещения других нотариусов в предусмотренных законом случаях.

Учитывая вышеизложенное, гражданам необходимо обращаться к нотариусу своего территориального округа и заказать нотариальное действие по вызову.

Как видим, право на совершение нотариальных действий вне помещения, которое является рабочим местом нотариуса, облегчает возможность пользования нотариальными услугами и делает нотариат доступным для всех категорий населения, в том числе и для тех, кто по определенным причинам не может выходить за пределы своего дома, находится ли на лечении в учреждениях здравоохранения.

Закон не определяет, какие именно причины можно расценивать как исключющие появление лица к нотариусу, и при наличии которых нотариальное действие может быть совершено нотариусом по вызову.

На практике нотариусы наиболее часто встречаются с такими причинами, как состояние здоровья гражданина (болезни, травмы); ослабленное состояние, обусловленное пожилым возрастом; пребывание в больнице; нахождение в учреждении исполнения наказаний и т.п.

