МІНІСТЕРСТВО ВНУТРІШНІХ СПРАВ УКРАЇНИ

ДНІПРОПЕТРОВСЬКИЙ ДЕРЖАВНИЙ УНІВЕРСИТЕТ

ВНУТРІШНІХ СПРАВ

ЮРИДИЧНИЙ ФАКУЛЬТЕТ

Кафедра цивільно-правових дисциплін

КОНСПЕКТ лекціЙ

з дисципліни «Цивільний процес»

Для здобувачів вищої освіти юридичного факультету

Дніпро – 2019

Конспект лекцій підготувала Поліщук М.Г. – к.ю.н.,доцент кафедри цивільно-правових дисциплін Дніпропетровського державного університету внутрішніх справ

РЕЦЕНЗЕНТИ:

Пугач А. В. - адвокат

Свистун Л. Я. - доцент кафедри цивільного, господарського та екологічного права Університету митної справи та фінансів, к.ю.н., доцент

Конспект лекцій обговорений та схвалений на засіданні кафедри цивільно-правових дисциплін юридичного факультету

“\_\_” \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ 2019 р.,

протокол № \_\_\_\_

**ТЕМА 1. Наказне провадження**

**(2 години)**

ПЛАН ЛЕКЦІЇ:

* Поняття та особливості наказного провадження.
* Розгляд справ у порядку наказного провадження.
* Судовий наказ

РЕКОМЕНДОВАНА ЛітературА:

1. Основні нормативні акти:

1.1. Конституція України. Прийнята на V сесії Верховної Ради України 28 червня 1996 року // Відомості ВРУ. – 1996. - № 30. – Ст. 141 (із змінами).

1.3. Закони:

1.3.1. Цивільний процесуальний кодекс України від 18 березня 2004 р. (зі змінами від 24.02.2018 р.) //[Електорнний ресурс]. - Режим доступу: <http://zakon5.rada.gov.ua/laws/show/1618-15>

1.3.2. Господарський процесуальний кодекс України вiд 6 листопада 1991 р Редакція від 07.01.2018 //[Електорнний ресурс]. - Режим доступу: <http://zakon0.rada.gov.ua/laws/show/1798-12>

1.3.3. Про судоустрій та статус суддів. Закон України від 30 09. 2016 року Електронний ресурс]. – Режим доступу: <http://nbuv.gov.ua/j-pdf/FP_index.htm_2016_1_42.pdf>

1.3.4. Про судовий збір. Закон України вiд 8 липня 2011 р. № 3674-VI // [Офіційне джерело]: http://zakon1.rada.gov.ua. 1.3.9. Про Конституційний Суд України. Закон України від 16 жовтня 1996 р. № 422/96-ВР // ВВР. – 1996. - № 49. – Ст. 272.

1.3.5. Про безоплатну правову допомогу. Закон України від 8 липня 2011 р. [Електорнний ресурс]. - Режим доступу: <http://zakon.rada.gov.ua/laws/show/3460-17>

1.3.6.Про адвокатуру та адвокатську діяльність. Закон України від 5 липня 2012 р. № 5076-VI // [Офіційне джерело]: [http://zakon1.rada.gov.ua](http://zakon1.rada.gov.ua/).

1.3.7. Про третейські суди. Закон України № 1701-ІV від 11 травня 2004 року // Офіційний вісник України. – 2004. - № 23. – Ст. 1540.

Підручники:

Ізарова І. О., Ханик-Посполітак Р. Ю. І–32 Цивільний процес України /І. О. Ізарова, Р. Ю. Ханик-Посполітак. – Київ : ВД «Дакор», 2018.

2.2. Масюк В. В. Виконавче провадження у схемах і таблицях : навч. посіб. /В. В. Масюк, М. Ю. Акулова. – Харків : Право, 2017. – 126 с.

2.3. Виконавче провадження : навч. посіб. для здобувачів вищ. освіти/ уклад.: К. В. Гусаров, М. Є. Червинська, Л. М. Мазур та ін. – Х.: Право, 2017. – 186 с.

2.4. Актуальні питання цивільного судочинства в світлі судової реформи в Україні: монографія /[С.В. Ківалов, Н.Ю. Голубєва, І.В. Андронов та ін.]; за заг. ред. Н.Ю. Голубєвої; НУ ОЮА. – Одеса: Юридична література, 2017 – 212 с.

2. Допоміжна:

Андрушко А.В. Принцип диспозитивності цивільного процесуального права України : Монографія / А. В. Андрушко ; рец.: О. О. Підопригора, И. И. Штефан ; Хмельницький інститут регіонального управління та права. - Харків : Консум, 2014 (Харків). - 172 с.

Боєва О.С. Доцільність застосування аналогії права при розгляді трудових спорів / О. С. Боєва // Судова апеляція : ТОВ "Видавництво "Юридична думка". - 2014. - № 2. - C. 103-109

Буркацький Л.К. Захист цивільного права та інтересу: Методика складання документів, коментарі, позовні та інші заяви: Навч. посібник. – К.: Юрінком Інтер, 2015.

Гетманцев М. Джерела формування речових доказів / М. Гетманцев // Підприємництво, господарство і право. - 2013. - № 4. - C. 134-137.

Грабовська, Оксана Олександрівна. Правосуб’єктність органів опіки та піклування в процедурі усиновлення / О. О. Грабовська // Держава і право : Збірник наукових праць. - 2014. - Вип. 45. - C. 291-296

Ліснича Т.В. Правові наслідки появи особи, яку було оголошено померлою: виявлення і шляхи вирішення проблемних питань / Т. В. Ліснича // Право і безпека. - Харків, 2012. - № 4 (41). - C. 196-200.

Масюк В.В. Презумпції та преюдиції в цивільному судочинстві : монографія / В. В. Масюк ; рец.: С. Я. Фурса, В. А. Кройтор. - Харків : Право, 2014 (Харків). - 208 с.

Тарасенко Л. Судовий контроль за виконанням судових рішень // Вісник Львівського університету : Серія юридична / Міністерство освіти і науки України. Львівський національний університет ім. І. Франка : ВЦ Львівського національного університету ім. І. Франка. - 2013. - Вип. 42. - C. 209-216.

13. Інформаційні ресурси в Інтернеті

http://www.president.gov.ua. – офіційний веб-сайт Президента України.

http://www.portal.rada.gov.ua – офіційний веб-сайт Верховної Ради України.

http://www.kmu.gov.ua –офіційний веб-сайт Кабінету Міністрів України.

http://www.mvs.gov.ua – офіційний веб-сайт Міністерства внутрішніх справ України.

http://www.court.gov.ua/vscourt – офіційний веб портал судової влади в Україні

http://www.scourt.gov.ua – офіційний веб-сайт Верховного Суду України.

http://www.sc.gov.ua – офіційний веб-сайт Вищого спеціалізованого суду з розгляду цивільний і кримінальних справ.

МЕТА:

Мета лекції полягає у формуванні знань про наказне провадження як вид цивільного судочинства, його процесуальні особливості, підстави видачі судом судового наказу, набрання ним законної сили, його скасування.

Вступ

Судочинство в кожній цивільній справі являє собою послідовне виконання процесуальних дій, які здійснюються судом та іншими учасниками процесу у встановленому процесуальному порядку, визначеному нормами цивільного процесуального права. Такий жорсткий та формалізований регламент, встановлений цивільним процесуальним законом, забезпечує об’єктивність суду, дає можливість всебічно дослідити обставини справи й гарантує ухвалення законного та обгрунтованого рішення. Однак застосування в усіх без винятку випадках формальностей позовного провадження досить часто затягує судочинство, адже ціла низка вимог, що не викликають сумніву, підтверджених документально оформленими зобов’язаннями, може бути розв’язана за спрощеним порядком. Застосування позовного порядку для розгляду документально підтверджених та неоспорюваних вимог невиправдане ні з позиції засад процесуальної економії, ні з позиції матеріальних (фінансових) витрат держави. Можливість спрощення і скорочення процедури в обумовлених законом випадках (у наказному провадженні) підвищує ефективність захисту права, полегшує роботу суду.

Предметом вивчення даної теми є наказне провадження з притаманними процесуальними особливостями розгляду і вирішення справ.

 І. ПОНЯТТЯ ТА ОСОБЛИВОСТІ НАКАЗНОГО ПРОВАДЖЕННЯ

Наказне провадження – це спрощений вид провадження у справах за вимогами, які мають очевидно достовірний характер. Наказне провадження може бути порушене лише за документально підтвердженими і безспірними вимогами, передбаченими ст. 160 ЦПК.

Наказне провадження є самостійним видом судочинства в суді першої інстанції. Йому притаманні певні особливості, якими є: обмежене коло вимог, відносно яких таке провадження допустиме; склад учасників; непередбаченість судового засідання; порядок розгляду заяв і видачі судового наказу; набрання судовим наказом законної сили; скасування судового наказу судом, який його видав.

***Предметом розгляду*** у справах наказного провадження є зазначені у ст. 160 ЦПК вимоги.

Відповідно до ст. 160 ЦПК, ***судовий наказ може бути видано, у разі якщо***:

заявлено вимогу про стягнення нарахованої, але не виплаченої працівникові суми заробітної плати та середнього заробітку за час затримки рохрахунку; якщо заявлено вимогу про стягнення нарахованої, але не виплаченої працівникові суми заробітної плати, судовий наказ може бути видано не лише на суму заборгованості із заробітної плати, а й на суму компенсації за порушення строків її виплати, оскільки вона входить до структури заробітної плати. До заяви має бути додано докази перебування заявника у трудових відносинах із боржником, а підтвердженням суми, яка стягується, може бути будь-який належно оформлений документ, що вказує на розмір нарахованої заробітної плати та компенсації за порушення строків її виплати, зокрема, довідка бухгалтерії боржника, розрахунковий лист чи копія платіжної відомості тощо. Не допускається розгляд вимог про стягнення заробітної плати у разі наявності спору щодо розміру заборгованості чи права на її отримання. При цьому ч. 2 ст. 233 Кодексу законів про працю України визначено, що працівник має право звернутися до суду з вимогою про стягнення належної йому заробітної плати без обмеження будь-яким строком.

Судовий наказ про виплату заробітної плати, але не більше ніж за один місяць, підлягає негайному виконанню, а згідно з частиною другою цієї статті суд має право допустити негайне виконання судового наказу в разі стягнення всієї суми заборгованості із заробітної плати;

2) заявлено вимогу про компенсацію витрат на проведення розшуку відповідача, боржника, дитини або транспортних засобів боржника;

якщо місцеперебування відповідача в справах за позовами про стягнення аліментів або про відшкодування шкоди, завданої каліцтвом, іншим ушкодженням здоров'я або смертю фізичної особи, невідоме, суд ухвалою оголошує його розшук. Розшук проводиться органами внутрішніх справ, а витрати на його проведення стягуються з відповідача в дохід держави за рішенням суду. Розшук відповідача, боржника, дитини або майна боржника здійснюється також у межах виконавчого провадження відповідно до ст.40 Закону України «Про виконавче провадження»;

3) заявлено вимогу про стягнення заборгованості за оплату житлово-комунальних послуг, телекомунікаційних послуг, послуг телебачення та радіомовлення з урахуванням індексу інфляції та трьох відсотків річних, нарахованих заявником на суму заборгованості;

Якщо заявлено вимогу про стягнення заборгованості за надані житлово-комунальні, телекомунікаційні послуги, послуги телебачення та радіомовлення, судовий наказ може бути видано за наявності відповідних договорів про надання таких послуг, інших письмових доказів, що підтверджують фактичне надання та отримання таких послуг. Крім того, заявник має обґрунтувати свої вимоги та додати документи, що вказують на правильність і безспірність розрахунків, а також застосування тарифів на відповідні послуги.

У цьому випадку може бути видано судовий наказ про стягнення не лише суми заборгованості, але й про стягнення індексу інфляції та трьох відсотків річних, нарахованих на суму заборгованості. Для їх стягнення суду має бути додано документи, що чітко підтверджують їх розрахунок (у тому числі й розрахунок щомісячних нарахувань), при цьому визначений розмір не потребує додаткової оцінки та дослідження у сукупності з іншими доказами;

4) заявлено вимогу про стягнення аліментів у розмірі на одну дитину – однієї чверті, на двох дітей – однієї третини, на трьох і більше дітей – половини заробітку (доходу) платника аліментів, але не більше 10 прожиткових мінімумів на дитину відповідного віку на кожну дитину, якщо ця вимога не пов'язана із встановленням чи оспорюванням батьківства (материнства) та необхідністю залучення інших зацікавлених осіб;

5) заявлено вимогу про стягнення аліментів на дитину у твердій грошовій сумі в розмірі 50% прожиткового мінімуму для дитини відповідного віку, якщо ця вимога не пов'язана із встановленням чи оспорюванням батьківства (материнства) та необхідністю залучення інших зацікавлених осіб;

Якщо той з батьків з ким проживає дитина виявить бажання звернутись за  стягненням аліментів в розмірі ¼ – на одну дитину, ⅓ – на двох, ½ – на трьох і більше дітей від заробітку боржника (батька/матері) таке звернення можливо за особливою (спрощеною) процедурою розгляду справи, а саме подавши до суду заяву про видачу судового наказу про стягнення аліментів на неповнолітню дитину. Мінімальний розмір аліментів на одну дитину не може бути меншим, ніж 50 відсотків прожиткового мінімуму для дитини відповідного віку. На дитину до 6 років – 1492 грн. х 50% = 746 грн. від 6 до 18 років – 1860 грн. х 50% = 930 грн.

6) заявлено вимогу про повернення вартості товару неналежної якості, якщо є рішення суду, яке набрало законної сили, про встановлення факту продажу товару неналежної якості, ухвалене на користь невизначеного кола споживачів;

Видача судового наказу за заявленою вимогою про повернення вартості товару неналежної якості можлива лише за наявності преюдиційного рішення суду, яке набрало законної сили, про встановлення факту продажу товару неналежної якості, ухвалене на користь невизначеного кола осіб. Одночасний розгляд таких вимог законом не передбачено, тому при їх заявленні суд має відмовити у прийнятті заяви про видачу судового наказу. Судовий наказ не може бути виданий за заявою, в якій зазначено вимогу про стягнення збитків або відшкодування моральної шкоди, завданих неналежною якістю товару, оскільки вони є предметом розгляду в порядку позовного провадження.

7) заявлено вимогу до юридичної особи або фізичної особи або ф.о. – підприємця про стягнення заборгованості за договором (іншим, ніж надання ЖКП, телекомунікаційних послуг, послуг ТБ та радіомовлення), укладеним у письмовій (в тому числі електронній) формі, якщо сума вимоги не перевищує 100 розмірів прожиткового мінімуму для працездатних осіб.

Зі змісту зазначеної статті не передбачається, що цей перелік не є вичерпним і може бути розширений законом.

***Особами, які беруть участь у справі***, у наказному *провадженні є стягувач* та *боржник*, а також *їхні представники*. Стягувачем і боржником можуть бути як фізичні так і юридичні особи.

Заявником – *стягувачем* – є особа, яка звертається до суду із заявою про видачу судового наказу і якій належить право вимоги, що є предметом судового вирішення. Заява про видачу судового наказу від імені заявника може бути подана його представником при наявності у нього належно оформлених повноважень для вчинення таких дій.

У ч. 2 ст. 160 ЦПК зазначається, що із заявою про видачу судового наказу можуть звернутися особа, якій належить право вимоги, а також органи та особи, яким законом надано право захищати права, свободи та інтереси інших осіб. Останні зазначені у ст. 56 ЦПК, зокрема, це прокурор, який може пред’явити до суду заяву про видачу судового наказу в інтересах стягувача, у визначених законом випадках. Пред’являючи таку заяву, прокурор зобов’язаний вказати на порушення інтересів держави, та послатися на конкретний матеріальний закон, який ці інтереси охороняє.

*Боржником* є особа, з якої слід стягнути грошові кошти за заявою стягувача.

Вирішення справи у порядку наказного провадження відбувається у формі видачі судового наказу – судового рішення особливої форми, яке водночас є виконавчим документом і підлягає виконанню за правилами, встановленими для виконання судових рішень у встановленому законом порядку.

**ВИСНОВКИ З ПЕРШОГО ПИТАННЯ**

Наказне провадження – це спрощений вид провадження у справах за вимогами, які мають очевидно достовірний характер. Наказне провадження може бути порушене лише за документально підтвердженими і безспірними вимогами, передбаченими ст. 160 ЦПК. Наказне провадження є самостійним видом судочинства в суді першої інстанції. Йому притаманні певні особливості, якими є: обмежене коло вимог, відносно яких таке провадження допустиме; склад учасників; непередбаченість судового засідання; порядок розгляду заяв і видачі судового наказу; набрання судовим наказом законної сили; скасування судового наказу судом, який його видав.

**ІІ РОЗГЛЯД СПРАВ У ПОРЯДКУ НАКАЗНОГО ПРОВАДЖЕННЯ**

Для видачі судового наказу заявником (стягувачем) подається до суду першої інстанції за загальними правилами підсудності ***заява про видачу судового наказу***.

Відповідно до ст. 163 ЦПК *заява про видачу судового наказу подається у письмовій формі і за змістом має містити*:

* найменування суду, в який подається заява;

2) повне найменування (для юридичних осіб) або ім’я (прізвище, ім’я та по батькові) (для фізичних осіб) заявника і боржника, їх місцезнаходження (для юридичних осіб) або місце проживання, ідентифікаційний код юридичної особи в Єдиному державному реєстрі підприємств і організацій України заявника та боржника, реєстраційний номер облікової картки платника податків заявника та боржника (для фізичних осіб) за його наявності або номер і серію паспорта заявника та боржника (для фізичних осіб - громадян України), а також офіційні електронні адреси та інші дані, якщо вони відомі заявнику, які ідентифікують боржника;

3) ім’я (прізвище, ім’я та по батькові) представника заявника, якщо заява подається представником, його місце проживання або місцезнаходження;

4) вимоги заявника і обставини, на яких вони ґрунтуються;

5) перелік доказів, якими заявник обґрунтовує обставини, на яких ґрунтуються його вимоги.

 До заяви про видачу судового наказу додаються:

1) документ, що підтверджує сплату судового збору;

2) документ, що підтверджує повноваження представника, якщо заява підписана представником заявника;

3) копія договору, укладеного в письмовій (в тому числі електронній) формі, за яким пред’явлено вимоги про стягнення грошової заборгованості;

4) інші документи або їх копії, що підтверджують обставини, якими заявник обґрунтовує свої вимоги.

 Якщо заяву подано в електронній формі до боржника, який має зареєстровану офіційну електронну адресу, заявник у подальшому повинен подавати будь-які процесуальні та інші документи, пов’язані з розглядом його заяви виключно в електронній формі.

До заяви про видачу судового наказу додається документ, що підтверджує ***сплату судового збору***.

У разі відмови в прийнятті заяви про видачу судового наказу або в разі скасування судового наказу внесена сума судового збору стягувачу не повертається. У разі пред'явлення стягувачем позову до боржника у порядку позовного провадження сума судового збору сплаченого за подання заяви про видачу судового наказу зараховується до суми судового збору, встановленої за позовну заяву.

До заяви, яка неналежно оформлена, застосовуються положення ст. 186 ЦПК, тобто суд може постановити ухвали про залишення заяви без руху і повернення заяви у разі, якщо вона не відповідає вимогам щодо змісту та форми, порядку подання, сплати судового збору.

Стаття 165 ЦПК визначає підстави для відмови у видачі судового наказу.

Так, відповідно до ч. 1 цієї статті ***суддя відмовляє у видачі судового наказу***, у разі якщо:

1) заява подана з порушеннями вимог [статті 163](http://zakon5.rada.gov.ua/laws/show/1618-15/page5) Кодексу;

2) заяву подано особою, яка не має процесуальної дієздатності, не підписано або підписано особою, яка не має права її підписувати, або особою, посадове становище якої не вказано;

3) заявлено вимогу, яка не відповідає вимогам [статті 161](http://zakon5.rada.gov.ua/laws/show/1618-15/page5) Кодексу;

4) наявні обставини, передбачені [частиною першою](http://zakon5.rada.gov.ua/laws/show/1618-15/paran7442) статті 186 Кодексу;

5) з моменту виникнення права вимоги пройшов строк, який перевищує позовну давність, встановлену законом для такої вимоги, або пройшов строк, встановлений законом для пред’явлення позову в суд за такою вимогою;

6) судом раніше виданий судовий наказ за тими самими вимогами, за якими заявник просить видати судовий наказ;

7) судом раніше відмовлено у видачі судового наказу з підстав, передбачених пунктами 3-6 частини першої цієї статті;

8) із поданої заяви не вбачається виникнення або порушення права грошової вимоги, за якою заявником подано заяву про видачу судового наказу;

9) заяву подано з порушенням правил підсудності.

Про відмову у видачі судового наказу суддя постановляє ухвалу не пізніше десяти днів з дня надходження до суду заяви про видачу судового наказу.

У разі якщо в заяві про видачу судового наказу містяться вимоги, частина з яких не підлягає розгляду в порядку наказного провадження, суд постановляє ухвалу про відмову у видачі судового наказу лише в частині цих вимог. У разі якщо заявлені вимоги між собою взаємопов’язані і окремий їх розгляд неможливий, суд відмовляє у видачі судового наказу.

Суддя з метою визначення підсудності, крім випадків подання заяви про видачу судового наказу в електронній формі до боржника, який має офіційну електронну адресу, не пізніше наступного дня з дня отримання заяви про видачу судового наказу перевіряє зазначене у заяві місцезнаходження боржника за відомостями, внесеними до Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб - підприємців та громадських формувань.

У разі якщо боржником у заяві про видачу судового наказу вказана фізична особа, яка не має статусу підприємця, суддя не пізніше двох днів з дня надходження такої заяви, крім випадків подання заяви про видачу судового наказу в електронній формі до боржника, який має офіційну електронну адресу, звертається до відповідного органу реєстрації місця перебування та місця проживання особи щодо надання інформації про зареєстроване у встановленому законом порядку місце проживання фізичної особи - боржника.

 Інформація про місце проживання (перебування) фізичної особи - боржника має бути надана протягом п’яти днів з моменту отримання відповідним органом реєстрації місця проживання (перебування) особи відповідного звернення суду.

Суддя з метою визначення підсудності може користуватися даними Єдиного державного демографічного реєстру.

Якщо за результатами розгляду отриманих судом відомостей про місцезнаходження боржника - юридичної особи або фізичної особи - підприємця буде встановлено, що заява про видачу судового наказу не підсудна цьому суду, суд не пізніше десяти днів з дня надходження заяви постановляє ухвалу про передачу заяви про видачу судового наказу разом з доданими до неї документами за підсудністю.

У разі якщо отримана судом інформація не дає можливості встановити зареєстроване у встановленому законом порядку місце проживання (перебування) фізичної особи - боржника, суд відмовляє у видачі судового наказу.

Порядок розгляду заяв про видачу судового наказу

Суд розглядає заяву про видачу судового наказу протягом п’яти днів з дня її надходження, а якщо боржником у заяві про видачу судового наказу вказана фізична особа, яка не має статусу підприємця, - протягом п’яти днів з дня отримання судом у порядку, передбаченому частинами [п’ятою](http://zakon5.rada.gov.ua/laws/show/1618-15/page5), [шостою](http://zakon5.rada.gov.ua/laws/show/1618-15/page5) статті 165 Кодексу, інформації про зареєстроване у встановленому законом порядку місце проживання (перебування) фізичної особи - боржника. Розгляд проводиться без судового засідання і повідомлення заявника і боржника.

За результатами розгляду заяви про видачу судового наказу суд видає судовий наказ або постановляє ухвалу про відмову у видачі судового наказу.

Судовий наказ оскарженню в апеляційному порядку не підлягає, проте може бути скасований у порядку, передбаченому цим розділом.

Судовий наказ про видачу судового наказу видається без проведення судового розгляду і виклику стягувача та боржника для заслуховування пояснень, тобто не потрібно в судовому засіданні досліджувати докази, вести журнал або протокол судового засідання. Разом з тим, видача судового наказу здійснюється у чітко регламентованій законом цивільній процесуальній формі. Він видається суддею одноособово, при цьому суддя діє від імені суду як органу державної влади. Фактичні обставини справи встановлюються судом у спрощеному вигляді: перевіряються наявність певних обставин, пов’язаних з характером заявлених вимог, документальні підтвердження цих вимог. Саме вони досліджуються і оцінюються суддею при вирішенні питання про видачу судового наказу.

**ВИСНОВКИ З ДРУГОГО ПИТАННЯ**

Процедура наказного провадження передбачає сукупність процесуальних дій суду щодо видачі судового наказу. Зазначена процедура відрізняється від процедури розгляду справ у порядку позовного і окремого проваджень. У ній відсутні стадії підготовки справи до судового розгляду, судового розгляду, скорочені і терміни розгляду справи у порядку наказного провадження. Разом з тим, видача судового наказу здійснюється у чітко регламентованій законом цивільній процесуальній формі. Він видається суддею одноособово, при цьому суддя діє від імені суду як органу державної влади.

**ІІІ. СУДОВИЙ НАКАЗ**

***Судовий наказ*** є особливою формою судового рішення, що видається судом за результатами розгляду вимог, передбачених статтею 168 ЦПК України.

Судовий наказ видається лише при відсутності спору про право. Якщо із заяви і поданих документів вбачається спір про право, у такому разі наявний спір має розглядатися за правилами позовного провадження.

Вимоги щодо ***змісту судового наказу*** викладені у ст. 168 ЦПК України. Згідно з ч. 1 ст. 168 у судовому наказі зазначаються:

1) дата видачі наказу;

2) найменування суду, прізвище та ініціали судді, який видав судовий наказ;

3) повне найменування (для юридичних осіб) або ім’я (прізвище, ім’я та по батькові для фізичних осіб) стягувача і боржника, їх місцезнаходження (для юридичних осіб) або місце проживання чи перебування (для фізичних осіб), ідентифікаційний код юридичної особи в Єдиному державному реєстрі підприємств і організацій України стягувача та боржника, реєстраційний номер облікової картки платника податків стягувача та боржника (для фізичних осіб) за його наявності або номер і серія паспорта стягувача та боржника для фізичних осіб - громадян України, а також інші дані, якщо вони відомі суду, які ідентифікують стягувача та боржника;

4) посилання на закон, на підставі якого підлягають задоволенню заявлені вимоги;

5) сума грошових коштів, які підлягають стягненню;

6) сума судових витрат, що сплачена заявником і підлягає стягненню на його користь з боржника;

7) повідомлення про те, що під час розгляду вимог у порядку наказного провадження та видачі судового наказу суд не розглядає обґрунтованість заявлених стягувачем вимог по суті;

8) відомості про порядок та строки подання заяви про скасування судового наказу;

9) дата набрання судовим наказом законної сили;

10) строк пред’явлення судового наказу до виконання;

11) дата видачі судового наказу стягувачу.

Крім того, судовий наказ має відповідати вимогам до виконавчого документа, встановленим Законом України «Про виконавче провадження» та обов'язково містити положення про дату видачі судового наказу стягувачу, дату набрання судовим наказом законної сили та строк пред'явлення судового наказу до виконання. Зазначені відомості вносяться до судового наказу у день його видачі стягувачу для пред'явлення до виконання.

Судовий наказ складається і підписується суддею у *двох примірниках*, один з яких залишається у справі, а другий скріплюється печаткою суду і видається стягувачу після набрання ним законної сили.

Після видачі судового наказу суд не пізніше наступного дня надсилає його копію (текст), що містить інформацію про веб-адресу такого рішення у Єдиному державному реєстрі судових рішень, боржникові на його офіційну електронну адресу або рекомендованим листом із повідомленням про вручення, чи цінним листом з описом вкладеного, якщо офіційної електронної адреси боржник не має.

Боржник має право протягом п’ятнадцяти днів з дня вручення копії судового наказу та доданих до неї документів подати заяву про його скасування до суду, який його видав, крім випадків видачі судового наказу відповідно до [пунктів 4](http://zakon5.rada.gov.ua/laws/show/1618-15/page5), [5](http://zakon5.rada.gov.ua/laws/show/1618-15/page5) частини першої статті 161 ЦПК. Заява про скасування судового наказу може також бути подана органами та особами, яким законом надано право звертатися до суду в інтересах інших осіб.

Заява про скасування судового наказу подається в суд у письмовій формі.

Заява про скасування судового наказу має містити:

1) найменування суду, до якого подається заява;

2) повне найменування (для юридичних осіб) або ім’я (прізвище, ім’я та по батькові) (для фізичних осіб) заявника і боржника, їх місцезнаходження (для юридичних осіб) або місце проживання, ідентифікаційний код юридичної особи в Єдиному державному реєстрі підприємств і організацій України заявника та боржника, реєстраційний номер облікової картки платника податків заявника та боржника (для фізичних осіб) за його наявності або номер і серію паспорта заявника та боржника для фізичних осіб - громадян України;

3) ім’я (прізвище, ім’я та по батькові) представника боржника, якщо заява подається представником, його місце проживання або місцезнаходження;

4) наказ, що оспорюється;

5) зазначення про повну або часткову необґрунтованість вимог стягувача.

Заява підписується боржником або його представником.

До заяви про скасування судового наказу додаються:

1) документ, що підтверджує сплату судового збору;

2) документ, що підтверджує повноваження представника боржника, якщо заява подається таким представником;

3) клопотання про поновлення пропущеного строку, якщо заява подається після спливу строку, передбаченого частиною першою цієї статті.

6. У разі подання неналежно оформленої заяви про скасування судового наказу суддя постановляє ухвалу про її повернення без розгляду не пізніше двох днів з дня її надходження до суду.

7. У разі видачі судового наказу відповідно до [пункту 4](http://zakon5.rada.gov.ua/laws/show/1618-15/paran7222) частини першої статті 161 ЦПК боржник має право звернутися до суду з позовом про зменшення розміру аліментів.

8. У разі видачі судового наказу відповідно до [пунктів 4](http://zakon5.rada.gov.ua/laws/show/1618-15/paran7222) і [5](http://zakon5.rada.gov.ua/laws/show/1618-15/paran7223) частини першої статті 161 ЦПК, судовий наказ може бути переглянуто за нововиявленими обставинами у порядку, встановленому [главою 3](http://zakon5.rada.gov.ua/laws/show/1618-15/paran9040) розділу V цього Кодексу.

*Розгляд заяви про скасування судового наказу.*

Заява про скасування судового наказу не пізніше наступного дня передається судді.

Заява боржника про скасування судового наказу, подана після закінчення строку, встановленого [частиною першою](http://zakon5.rada.gov.ua/laws/show/1618-15/paran7294) статті 170 ЦПК, повертається, якщо суд за заявою особи, яка її подала, не знайде підстав для поновлення строку для подання цієї заяви.

У разі відсутності підстав для повернення заяви про скасування судового наказу, суддя не пізніше двох днів після її подання постановляє ухвалу про скасування судового наказу, в якій роз’яснює заявнику (стягувачу) його право звернутися до суду із тими самими вимогами в порядку спрощеного позовного провадження. В ухвалі про скасування судового наказу суд за клопотанням боржника вирішує питання про поворот виконання судового наказу в порядку, встановленому ЦПК.

Судовий наказ одночасно є ***виконавчим документом*** і має відповідати вимогам, які пред’являються до виконавчого документа, встановленим Законом України «Про виконавче провадження». Судовий наказ пред’являється для виконання у порядку, встановленому для виконання рішення суду.

Враховуючи, що судовий наказ є різновидом судового рішення, на нього поширюються положення норм, що регулюють його виконання.

**ВИСНОВКИ З третього ПИТАННЯ:**

Судовий наказє особливою формою судового рішення, що видається судом за результатами розгляду вимог, передбачених статтею 96 ЦПК. Судовий наказ видається лише при відсутності спору про право. Форма і зміст судового наказу мають відповідати загальним вимогам щодо судових рішень з урахуванням особливостей його того, що у судовому наказі відсутні такі частини судового рішення, як описова і мотивувальна частини. Судовий наказ одночасно є виконавчим документом і тому і має відповідати вимогам, які пред’являються до виконавчого документа, встановленим Законом України «Про виконавче провадження».

**висновки З ТЕМИ**:

Аналіз норм, які регулюють наказне провадження, дають підстави для висновку про те, що на нього у повній мірі поширюються вимоги щодо правильного і своєчасного розгляду і вирішення цивільних справ, до числа яких відносяться і справи про видачу судового наказу. У наказному провадженні дотримуються вимоги щодо цивільної процесуальної форми, стадійності судового провадження. Разом з тим, особливості процедури наказного провадження зумовлюють і особливості дії в ньому принципів змагальності і диспозитивності.

**МЕТОДИЧНІ ПОРАДИ ЩОДО ПІДГОТОВКИ ДАНОЇ ТЕМИ:**

1. Вивчаючи дану тему, студенти повинні навчитися:

характеризувати процесуальні права та обов’язки учасників наказного провадження, аналізувати правові підстави щодо видачі судового наказу з метою правильного застосування норм ст. 96 ЦПК; складати процесуальні документи: заяви про видачу судового наказу; заяву про скасування судового наказу; судовий наказ.

2. Питання для самоперевірки та контролю засвоєння знань:

* Поняття та особливості наказного провадження.
* Процесуальні строки у наказному провадженні.
* Предмет розгляду у справах наказного провадження.
* Зміст заяви про видачу судового наказу.
* Особливості доказування у наказному провадженні.
* Підстави та правові наслідки повернення заяви про видачу судового наказу.
* Підстави та правові наслідки відмови суду у прийнятті заяви про видачу судового наказу.
* Особливості розгляду справи у порядку наказного провадження.
* Зміст судового наказу.
* Набрання судовим наказом законної сили та видача його стягувачеві.
* Процесуальний порядок скасування судового наказу.

 **ТЕМА № 2. ОКРЕМЕ ПРОВАДЖЕННЯ**

(2 години)

**План лекції:**

* Загальна характеристика окремого провадження у цивільному судочинстві.
* Особи, які беруть участь у справах окремого провадження: заявники та заінтересовані особи.
* Особливості реалізації принципів змагальності та диспозитивності в окремому провадженні.
* Порядок розгляду справ окремого провадження, його особливості.

РЕКОМЕНДОВАНА ЛітературА:

**1. Основні нормативні акти:**

1.1. Конституція України. Прийнята на V сесії Верховної Ради України 28 червня 1996 року // Відомості ВРУ. – 1996. - № 30. – Ст. 141 (із змінами).

1.3. Закони:

1.3.1. Цивільний процесуальний кодекс України від 18 березня 2004 р. (зі змінами від 24.02.2018 р.) //[Електорнний ресурс]. - Режим доступу: <http://zakon5.rada.gov.ua/laws/show/1618-15>

1.3.2. Господарський процесуальний кодекс України вiд 6 листопада 1991 р Редакція від 07.01.2018 //[Електорнний ресурс]. - Режим доступу: <http://zakon0.rada.gov.ua/laws/show/1798-12>

1.3.4. "Про органи та осіб, які здійснюють примусове виконання судових рішень і рішень інших органів" Закон України від 02.06.2016 р. №1403-VIII [Офіційне джерело]: <http://zakon5.rada.gov.ua/laws/show/1403-19>

1.3.6. Про судоустрій та статус суддів. Закон України від 30 09. 2016 року Електронний ресурс]. – Режим доступу: <http://nbuv.gov.ua/j-pdf/FP_index.htm_2016_1_42.pdf>

1.3.8. Про судовий збір. Закон України вiд 8 липня 2011 р. № 3674-VI // [Офіційне джерело]: http://zakon1.rada.gov.ua. 1.3.9. Про Конституційний Суд України. Закон України від 16 жовтня 1996 р. № 422/96-ВР // ВВР. – 1996. - № 49. – Ст. 272.

1.3.9. Про безоплатну правову допомогу. Закон України від 8 липня 2011 р. [Електорнний ресурс]. - Режим доступу: <http://zakon.rada.gov.ua/laws/show/3460-17>

1.3.21. Про третейські суди. Закон України № 1701-ІV від 11 травня 2004 року // Офіційний вісник України. – 2004. - № 23. – Ст. 1540.

Підручники:

Ізарова І. О., Ханик-Посполітак Р. Ю. І–32 Цивільний процес України /І. О. Ізарова, Р. Ю. Ханик-Посполітак. – Київ : ВД «Дакор», 2018.

2.2. Масюк В. В. Виконавче провадження у схемах і таблицях : навч. посіб. /В. В. Масюк, М. Ю. Акулова. – Харків : Право, 2017. – 126 с.

2.3. Виконавче провадження : навч. посіб. для здобувачів вищ. освіти/ уклад.: К. В. Гусаров, М. Є. Червинська, Л. М. Мазур та ін. – Х.: Право, 2017. – 186 с.

2.4. Актуальні питання цивільного судочинства в світлі судової реформи в Україні: монографія /[С.В. Ківалов, Н.Ю. Голубєва, І.В. Андронов та ін.]; за заг. ред. Н.Ю. Голубєвої; НУ ОЮА. – Одеса: Юридична література, 2017 – 212 с.

2. Допоміжна:

Андрушко А.В. Принцип диспозитивності цивільного процесуального права України : Монографія / А. В. Андрушко ; рец.: О. О. Підопригора, И. И. Штефан ; Хмельницький інститут регіонального управління та права. - Харків : Консум, 2014 (Харків). - 172 с.

Буркацький Л.К. Захист цивільного права та інтересу: Методика складання документів, коментарі, позовні та інші заяви: Навч. посібник. – К.: Юрінком Інтер, 2015.

Гетманцев М. Джерела формування речових доказів / М. Гетманцев // Підприємництво, господарство і право. - 2013. - № 4. - C. 134-137.

Гетманцев, Олександр. Дія в часі нормативно-правових актів, що застосовуються судом при здійсненні правосуддя в цивільних справах / О. Гетманцев, М. Гетманцев // Юридична Україна : Юрінком Інтер. - 2010. - № 6. - C. 67-73

Грабовська, Оксана Олександрівна. Правосуб’єктність органів опіки та піклування в процедурі усиновлення / О. О. Грабовська // Держава і право : Збірник наукових праць. - 2014. - Вип. 45. - C. 291-296

Ліснича Т.В. Правові наслідки появи особи, яку було оголошено померлою: виявлення і шляхи вирішення проблемних питань / Т. В. Ліснича // Право і безпека. - Харків, 2012. - № 4 (41). - C. 196-200.

Масюк В.В. Презумпції та преюдиції в цивільному судочинстві : монографія / В. В. Масюк ; рец.: С. Я. Фурса, В. А. Кройтор. - Харків : Право, 2014 (Харків). - 208 с.

Розкриття банківської таємниці / Д. Луспеник, З. Мельник // <http://crimealawyers.com/rozkrittya-bank-vsko-ta-mnits>

13. Інформаційні ресурси в Інтернеті

http://www.president.gov.ua. – офіційний веб-сайт Президента України.

http://www.portal.rada.gov.ua – офіційний веб-сайт Верховної Ради України.

http://www.kmu.gov.ua –офіційний веб-сайт Кабінету Міністрів України.

http://www.mvs.gov.ua – офіційний веб-сайт Міністерства внутрішніх справ України.

http://www.court.gov.ua/vscourt – офіційний веб портал судової влади в Україні

http://www.scourt.gov.ua – офіційний веб-сайт Верховного Суду України.

http://www.sc.gov.ua – офіційний веб-сайт Вищого спеціалізованого суду з розгляду цивільний і кримінальних справ.

МЕТА

Мета лекції полягає у формуванні знань про окреме провадження як особливий вид цивільного судочинства, про категорії справ окремого провадження, про судове провадження з усиновлення; формування вмінь щодо підготовки процесуальних документів.

Вступ

У порядку окремого провадження суд здійснює захист порушених, невизнаних чи оспорюваних прав, свобод чи інтересів суб’єктів права шляхом розгляду і вирішення конкретного спору про суб’єктивне матеріальне право (цивільне, трудове, сімейне, житлове, земельне). Однак можливі ситуації, коли спір про право відсутній, але заявник юридично заінтересований в судовому підтвердженні факту, усуненні невизначеності правового положення фізичної особи чи майна, відновленні прав на втрачені документи тощо. Тому у цивільному процесі існує такий вид судочинства, який дозволяє заінтересованій особі встановлювати в судовому порядку юридичні факти для подальшого здійснення відповідних суб’єктивних прав та реалізації охоронюваних законом інтересів – окреме провадження.

Предметом вивчення даної теми є окреме провадження з притаманними їм процесуальними особливостями розгляду і вирішення справ.

**І. ЗАГАЛЬНА ХАРАКТЕРИСТИКА ОКРЕМОГО ПРОВАДЖЕННЯ**

***Окреме провадження –*** це вид непозовного цивільного судочинства, в порядку якого розглядаються цивільні справи про підтвердження наявності або відсутності юридичних фактів, що мають значення для охорони прав, свобод та інтересів особи або створення умов здійснення нею особистих немайнових чи майнових прав або підтвердження наявності чи відсутності неоспорюваних прав. (ч. 1 ст. 293 ЦПК).

У порядку окремого провадження, відповідно до ч. 2 ст. 293 ЦПК, суд розглядає справи про:

1) обмеження цивільної дієздатності фізичної особи, визнання фізичної особи недієздатною та поновлення цивільної дієздатності фізичної особи;

2) надання неповнолітній особі повної цивільної дієздатності;

3) визнання фізичної особи безвісно відсутньою чи оголошення її померлою;

4) усиновлення;

5) встановлення фактів, що мають юридичне значення;

6) відновлення прав на втрачені цінні папери на пред’явника та векселі;

7) передачу безхазяйної нерухомої речі у комунальну власність;

8) визнання спадщини відумерлою;

9) надання особі психіатричної допомоги в примусовому порядку;

10) примусову госпіталізацію до протитуберкульозного закладу;

11) розкриття банком інформації, яка містить банківську таємницю, щодо юридичних та фізичних осіб.

3. У порядку окремого провадження розглядаються також справи про надання права на шлюб, про розірвання шлюбу за заявою подружжя, яке має дітей, за заявою будь-кого з подружжя, якщо один з нього засуджений до позбавлення волі, про встановлення режиму окремого проживання за заявою подружжя та інші справи у випадках, встановлених законом.

Окреме провадження має свої ***характерні риси і особливості***.

Окреме провадження є процесуальною формою, у якій *відсутній спір про право*, тобто у якій суд вирішує не спір про право цивільне, характерний для позовного провадження, а підтверджує право, що ніким не оспорюється.

В окремому провадженні *немає сторін з протилежними інтересами* і спору про право між ними. Відтак, окреме провадження – це *непозовне* *провадження*, оскільки в ньому відсутня матеріально-правова вимога до протилежної сторони.

В основу порядку розгляду і вирішення справ окремого провадження покладені *загальні правила судочинства*. Під час розгляду справ суд зобов’язаний роз’яснити особам, які беруть участь у справі, їх права і обов’язки, сприяти у здійсненні та охороні гарантованих Конституцією і законами України прав, свобод чи інтересів фізичних або юридичних осіб, вживати заходів щодо всебічного, повного і об’єктивного з’ясування обставин справи.

Справи окремого провадження проходять обов’язкові стадії процесу (відкриття провадження, підготовки справи до судового розгляду, судовий розгляд); на них поширюються правила доказування; ведення журналу судового засідання з фіксацією процесу технічними засобами; рішення у справах мають бути законними і обґрунтованими. Загальними є вимоги щодо ухвалюваного рішення, яке має загальнообов’язковий характер, а також щодо перегляду рішень в апеляційному чи касаційному порядку.

Разом з тим, справам окремого провадження притаманні певні *особливості*. У цих справах не застосовуються такі інститути цивільного процесу, як сторони, треті особи, позов, відмова від позову, визнання позову, зміна предмета та підстав позову, зустрічний позов, укладення мирової угоди. Справи окремого провадження не можуть бути передані на розгляд третейського суду і не можуть бути закриті у зв’язку з укладенням мирової угоди.

Особливості проявляються щодо дії таких принципів цивільного процесу, як принципи диспозитивності, змагальності, одноособовості та колегіальності розгляду справ, процесуальної рівності та ін. В окремому провадженні обмежено застосування принципу диспозитивності, оскільки щодо певної категорії справ встановлено вичерпний перелік осіб, за заявою яких може бути відкрито провадження; не застосовуються положення принципу змагальності, оскільки в ньому немає сторін з протилежними інтересами і спору про право між ними. Разом з тим збільшено активну роль суду, який може за власною ініціативою витребувати необхідні докази з метою всебічного, повного і об’єктивного з’ясування обставин справи. У ряді випадків справи окремого провадження розглядаються колегіально у складі професійного судді та двох народних засідателів. Рішення суду у справах окремого провадження не підлягають примусовому виконанню. Вони реалізуються шляхом оформлення у встановленому законом порядку майнових або особистих немайнових прав, наприклад, виправленням, поновленням чи анулюванням запису актів цивільного стану тощо.

***Процесуальними засобами відкриття в суді справ окремого провадження*** є: 1) звернена до суду вимога про встановлення певних обставин, юридичного стану фізичної особи чи її майна; 2) процесуальна форма втілення вимоги – письмова заява; 3) процесуальна дія з пред’явлення вимоги до суду; 4) процесуальна форма забезпечення виконання вимоги – звернення до суду особисто або через представника з поданням заяви.

***Підсудність*** справ окремого провадження визначається з урахуванням вимог розділу ІУ ЦПК для кожної категорії справ предметно.

**ВИСНОВКИ З ПЕРШОГО ПИТАННЯ**

Окреме провадження – це особливе провадження у цивільному судочинстві. Окреме провадження є процесуальною формою, у якій відсутній спір про право. В окремому провадженні немає сторін з протилежними інтересами і спору про право між ними. В основу порядку розгляду і вирішення справ окремого провадження покладені загальні правила судочинства. Справи окремого провадження проходять обов’язкові стадії процесу (відкриття провадження, підготовки справи до судового розгляду, судовий розгляд); на них поширюються правила доказування; ведення журналу судового засідання з фіксацією процесу технічними засобами; рішення у справах мають бути законними і обґрунтованими.

**ІІ. ОСОБИ, ЯКІ БЕРУТЬ УЧАСТЬ У СПРАВАХ ОКРЕМОГО ПРОВАДЖЕННЯ**

***Особи, які беруть участь у справах окремого провадження***. Справи окремого провадження розглядаються за участю *заявників* і *заінтересованих осіб*. Зазначені особи віднесені ЦПК до осіб, які беруть участь у справі, і можуть вести свої справи в суді особисто або через своїх представників.

***Заявник*** *– це особа, в інтересах якої відкрито провадження у справі про встановлення будь-якої обставини, необхідної для здійснення нею суб’єктивних майнових та особистих немайнових прав.* Коло заявників, як правило, встановлено нормами цивільного процесуального права, які регулюють порядок розгляду і вирішення тієї чи іншої справи окремого провадження. Звертаючись до суду, заявник обґрунтовує свою заінтересованість у конкретній справі.

***Заінтересовані особи.*** Їх коло визначається взаємовідносинами із заявником у зв’язку з обставинами, які підлягають встановленню і які можуть вплинути на їх права й обов’язки (наприклад, органи РАЦС, органи опіки і піклування). Участь у справі цих осіб зумовлена тим, що з установленням певних обставин заявник може реалізувати своє право у правовідносинах, у яких беруть участь і заінтересовані особи.

*При визначенні кола заінтересованих осіб* враховується їх юридичний інтерес не тільки особистого і майнового характеру, а й той, що в окремих випадках має державний характер.

**ВИСНОВКИ З другого ПИТАННЯ**

Особами, які беруть участь у справах окремого провадження, є заявники і заінтересовані особи. Зазначені особи віднесені ЦПК до осіб, які беруть участь у справі, і можуть вести свої справи в суді особисто або через своїх представників. Щодо кожної категорії справ окремого провадження у ЦПК визначені особи, які можуть бути заявниками.

**ІІІ.** **ОСОБЛИВОСТІ РЕАЛІЗАЦІЇ ПРИНЦИПІВ ЗМАГАЛЬНОСТІ ТА ДИСПОЗИТИВНОСТІ**

**В ОКРЕМОМУ ПРОВАДЖЕННІ**

Особливості окремого провадження проявляються щодо дії таких принципів цивільного процесуального права, як принципи диспозитивності, змагальності, одноособовості та колегіальності розгляду справ та ін.

У ряді випадків справи окремого провадження розглядаються колегіально у складі одного судді та двох присяжних (ч. 4 ст. 293 ЦПК).

У ч. 3 ст. 294 ЦПК йдеться про особливості застосування в окремому провадженні *принципу змагальності*.

У такій категорії справ окремого провадження як встановлення фактів, що мають юридичне значення, сам заявник повинен довести перед судом наявність або відсутність певного факту, з яким він пов’язує виникнення, зміну або припинення певних прав та обов’язків. Тобто якщо він не доведе свої вимоги, а заінтересовані особи – свої можливі заперечення, тобто не подадуть відповідні докази, суд відмовить заявнику у встановленні факту або залишить заяву без розгляду у разі виникнення спору про право. Саме такі дії заінтересованих осіб можуть спричинити виникнення спору про право між заявником та заінтересованими особами.

В окремому провадженні проявляються також особливості реалізації *принципу диспозитивності*. При цьому судочинство в кожній цивільній справі являє собою послідовне виконання процесуальних дій, які здійснюються судом та іншими учасниками процесу у встановленому процесуальному порядку, визначеному нормами цивільного процесуального права. В окремому провадженні застосування принципу диспозитивності є обмеженим, оскільки щодо певної категорії справ процесуальним законом встановлено вичерпний перелік осіб, за заявою яких може бути відкрито провадження (справи про усиновлення, про обмеження фізичної особи у дієздатності чи визнання особи недієздатною).

Заявники та заінтересовані особи мають право знайомитися з матеріалами справи, робити з них витяги, знімати копії з документів, долучених до справи, одержувати копії рішень, ухвал, брати участь у судових засіданнях, подавати докази, брати участь у дослідженні доказів, задавати питання іншим особам, які беруть участь у справі, а також свідкам, експертам, спеціалістам, заявляти клопотання та відводи, давати усні та письмові пояснення судові, подавати свої доводи, міркування щодо питань, які виникають під час судового розгляду, і заперечення проти клопотань, доводів і міркувань інших осіб, користуватися правовою допомогою, знайомитися з журналом судового засідання, знімати з нього копії та подавати письмові зауваження з приводу його неправильності чи неповноти, прослуховувати запис фіксування судового засідання технічними засобами, робити з нього копії, подавати письмові зауваження з приводу його неправильності чи неповноти, оскаржувати рішення і ухвали суду, користуватися іншими процесуальними правами, встановленими законом.

Диспозитивність має місце у процедурі судового розгляду справи. Суддя роз’яснює особам, які беруть участь у справі, їхні процесуальні права і обов’язки, розглядає їх заяви і клопотання. Принцип диспозитивності проявляється також в суворому додержанні порядку дослідження доказів, забезпеченні особам, які беруть участь у справі, права ставити запитання про обставини, що мають значення для справи, висловлювати свої міркування щодо кожного з досліджуваних доказів тощо.

**ВИСНОВОК З ТРЕТЬОГО ПИТАННЯ**

Підсумовуючи сказане слід визначити, що суть принципу диспозитивності у процесі зі справ окремого провадження полягає у забезпеченні можливості вільного звернення заінтересованих осіб за судовим захистом порушеного права чи охоронюваного законом інтересу; у можливості, наданій заінтересованим особам, які беруть участь у справі, вільно здійснювати свої процесуальні права, розпоряджатися ними, виконуючи процесуальні дії, що спрямовані на відкриття провадження у справі, розвиток і припинення справи в суді, а також використовувати інші процесуальні засоби з метою захисту суб’єктивних майнових і особистих немайнових прав і охоронюваних законом інтересів, державних і громадських інтересів; у законодавчому встановленні меж судового розгляду і ухваленні судом рішення на підставі доказів осіб, які беруть участь у справі.

**ІV. ПОРЯДОК РОЗГЛЯДУ СПРАВ ОКРЕМОГО ПРОВАДЖЕННЯ, ЙОГО ОСОБЛИВОСТІ**

*Процесуальними засобами відкриття в суді справ окремого провадження* є: 1) звернена до суду вимога про встановлення певних обставин, юридичного стану фізичної особи чи її майна; 2) процесуальна форма втілення вимоги – письмова заява; 3) процесуальна дія по пред’явленню вимоги до суду; 4) процесуальна форма забезпечення виконання вимоги – звернення до суду особисто або через представника з поданням заяви.

Враховуючи особливості справ окремого провадження, встановлено, що з метою з’ясування обставини справи суд може за власною ініціативою витребувати необхідні докази. У такому разі зазначені дії не є проявом упередженості суду, а спрямовуються вони на здійснення завдань цивільного судочинства і досягнення мети у справах окремого провадження.

Передбачено також, що суд може вийти за межі вимог заявника, якщо цього потребує здійснення охорони прав та інтересів особи, а також те, що суд не може відмовити у задоволенні заяви з мотивів ненадання заявником доказів, якщо вбачається, що такі докази існують і суд може їх витребувати.

Підсудність справ окремого провадження визначається з врахуванням вимог розділу ІУ ЦПК для кожної категорії справ предметно.

Розгляд і вирішення справ окремого провадження здійснюється за загальними правилами цивільного судочинства з певними винятками і доповненнями, встановленими ЦПК. Разом з тим, провадження по кожній справі, що віднесена до окремого провадження, утворює певний синтез загальних правил цивільного судочинства, правил, що притаманні окремому провадженню у цілому, а також тих, що характеризують виключно певну категорію справ. Специфіка провадження по кожній категорії справ регулюється шляхом визначення процесуальних винятків та доповнень до загального порядку розгляду справ.

Рішення суду у справах окремого провадження не підлягають примусовому виконанню, але мають загальнообов’язковий характер. Вони реалізуються шляхом оформлення майнових або особистих немайнових прав громадян. Через своє рішення суд завжди передає заявникові та заінтересованим особам вольову вимогу держави. У цьому і проявляється правова позиція суду, а в його особі і держави, тому що держава, регулюючи процесуально-правові питання, закріплює своє волевиявлення в законі, який застосовує суд.

**4.1. Обмеження цивільної дієздатності фізичної особи, визнання фізичної особи недієздатною та поновлення дієздатності фізичної особи**

*Право на звернення* з заявоюдо суду про обмеження цивільної дієздатності фізичної особи мають: члени її сім’ї, орган опіки і піклування, наркологічні та психіатричні заклади. Заява про обмеження права неповнолітньої особи розпоряджатися своїм заробітком, стипендією чи іншими доходами або позбавлення її цього права може бути подана батьками (усиновлювачами), піклувальниками, органом опіки та піклування. Із заявою про визнання фізичної особи недієздатною можуть звернутися члени її сім’ї, близькі родичі, незалежно від їх спільного проживання, орган опіки і піклування, психіатричний заклад. Фізичні особи, щодо яких ставиться вимога про обмеження їх у дієздатності чи визнання недієздатними, беруть участь у справі як заінтересовані особи.

*Підсудність.* Заява про обмеження цивільної дієздатності фізичної особи, у тому числі неповнолітньої особи, чи визнання фізичної особи недієздатною подається до суду за місцем проживання цієї особи, а якщо вона перебуває на лікуванні у наркологічному або психіатричному закладі - за місцезнаходженням цього закладу.

*Форма і зміст заяви* мають відповідати загальним вимогам.

Питання про *призначення судово-психіатричної експертизи* є обов’язковим для визначення стану недієздатності, незалежно від попередніх висновків спеціалістів, наявності інших документів про стійкий розлад психіки фізичної особи. У виняткових випадках, коли особа, щодо якої відкрито провадження у справі про обмеження її у цивільній дієздатності чи визнання її недієздатною, явно ухиляється від проходження експертизи, суд у судовому засіданні за участю лікаря-психіатра може постановити ухвалу про примусове направлення фізичної особи на судово-психіатричну експертизу.

У процесі досудового розгляду справи суддею вирішується питання про притягнення до участі у справі як заявників усіх повнолітніх членів сім’ї особи, щодо якої порушується питання про обмеження дієздатності чи визнання її недієздатною.

Справи про обмеження цивільної дієздатності фізичної особи чи визнання фізичної особи недієздатною суд розглядає у складі одного судді і двох присяжних за участю заявника та представника органу опіки і піклування (заінтересованої особи). Питання про виклик фізичної особи, щодо якої розглядається справа про визнання її недієздатною, вирішується в кожному випадку судом з урахуванням стану її здоров’я.

Ухвалюючи рішення про обмеження цивільної дієздатності фізичної особи (у тому числі про обмеження або позбавлення права неповнолітньої особи самостійно розпоряджатися своїми доходами) чи визнання фізичної особи недієздатною, суд встановлює над особою відповідно піклування або опіку і за поданням органу опіки і піклування призначає їй піклувальника чи опікуна.

Правом *звернення до суду із заявою про поновлення фізичної особи у дієздатності* наділені сама фізична особа, її піклувальник, члени сім’ї або орган опіки і піклування – у справах про обмеження фізичної особи у дієздатності; опікун або орган опіки і піклування – у справах про визнання фізичної особи недієздатною. *Скасування рішення суду* про обмеження фізичної особи у дієздатності *здійснюється рішенням суду* за заявою зазначених осіб, а скасування рішення суду про визнання фізичної особи недієздатною здійснюється рішенням суду у разі видужання або значного поліпшення психічного стану особи, визнаної недієздатною, на підставі відповідного висновку судово-психіатричної експертизи за заявою опікуна або органа опіки і піклування. У справах про поновлення громадянина у дієздатності обов’язково призначається судово-психіатрична експертиза. Справи розглядаються з обов’язковою участю органів опіки та піклування.

Рішення суду після набрання ним законної сили надсилається органу опіки та піклування. Таке рішення є підставою для зняття встановлених над фізичною особою опіки чи піклування.

* **Надання неповнолітній особі повної цивільної дієздатності.**

Процесуальний порядок розгляду і вирішення цієї категорії справ визначений ст.ст. 301-304 ЦПК.

*Право на звернення до суду*. *Підсудність*. Заява неповнолітньої особи, яка досягла шістнадцятирічного віку, про надання їй повної цивільної дієздатності подається до суду за місцем її проживання.

Підсудність справ про надання неповнолітній особі повної цивільної дієздатності - громадянину України, який проживає за її межами, у випадках, встановлених ЦК, за відсутності згоди батьків (усиновлювачів) або піклувальника, визначається за клопотанням заявника ухвалою судді Верховного Суду України.

Заява повинна відповідати загальним вимогам, зокрема в заяві повинні бути викладені дані про те, що неповнолітня особа працює за трудовим договором або є матір’ю чи батьком дитини відповідно до актового запису цивільного стану.

*Розгляд справи.* Справи про надання неповнолітній особі повної цивільної дієздатності суд розглядає за участю заявника, одного або двох батьків (усиновлювачів) або піклувальника, а також представників органів опіки та піклування. Участь останніх у розгляді справи є обов’язковою. Справи розглядаються судом з додержанням загальних правил їх розгляду, встановлених для окремого провадження.

За результатами розгляду справи про надання неповнолітній особі повної цивільної дієздатності суд ухвалює рішення, яким задовольняє або відмовляє у задоволенні вимоги заявника. Після набрання рішенням законної сили у разі задоволення заявленої вимоги, неповнолітній особі надається повна цивільна дієздатність. Рішення суду видається заявникові, а також надсилається органові опіки та піклування, зокрема для зняття піклування. Таке рішення поширюється на всі цивільні права і обов’язки особи, якій надана повна цивільна дієздатність.

**4.3. Визнання фізичної особи безвісно відсутньою або**

**оголошення її померлою**

Статті 305-309 ЦПК врегульовують процесуальний порядок розгляду справ про визнання фізичної особи безвісно відсутньою, про оголошення фізичної особи померлою, про скасування рішення про визнання фізичної особи безвісно відсутньою або про оголошення її померлою.

Підсудність справ про визнання фізичної особи безвісно відсутньою або оголошення її померлою визначена за місцем проживання заявника або за останнім відомим місцем проживання (перебування) фізичної особи, місцеперебування якої невідоме, або за місцезнаходженням її майна.

*Справа у суді відкривається заявником*, яким може бути особа, яка має цивільно-правову заінтересованість у зміні правового статусу фізичної особи. Заявниками можуть бути громадяни, яким це необхідно для здійснення суб’єктивних цивільних прав або охоронюваних законом інтересів, а також організації (наприклад, банк, який видав позику громадянину, у разі тривалої відсутності громадянина, щоб вирішити питання про списання чи одержання від спадкоємців суми виданої позики; фінансові органи – про його майно). Провадження у справі може бути відкрито за ініціативою органів і осіб, яким законом надано право захищати права, свободи чи інтереси інших осіб.

На відкриття провадження у справі подається заява. Заява подається у письмовій формі і має містити: назву суду, до якого подається заява; точну назву заявника, його місце проживання або знаходження, а також назву представника заявника, коли ним порушується справа; чітко сформульовану вимогу, з якою звертається до суду заявник; виклад обставин, якими заявник обґрунтовує свої вимоги, та зазначення доказів, що підтверджують ці вимоги, а також підпис заявника або його представника із зазначенням дати подання заяви. Обов’язково зазначається: для якої мети необхідно заявникові визнати фізичну особу безвісно відсутньою або оголосити її померлою; обставини, що підтверджують безвісну відсутність фізичної особи, або обставини, що загрожували смертю фізичній особі, яка пропала безвісти, або обставини, що дають підставу припускати її загибель від певного нещасного випадку.

Суддя до початку розгляду справи з’ясовує осіб (родичів, співробітників та ін.), які можуть дати свідчення про відсутнього, а також запитує відповідні організації за останнім місцем проживання відсутнього (житлово-експлуатаційні організації, органи місцевого самоврядування) і за останнім місцем його роботи про наявність відомостей щодо особи, місцеперебування якої невідоме.

Одночасно суд вживає заходів через органи опіки та піклування щодо встановлення опіки над майном фізичної особи, місцеперебування якої невідоме, якщо опіку над майном ще не встановлено.

Справи розглядаються у відкритому судовому засіданні судом за участю заявника, свідків та заінтересованих осіб. За наслідками розгляду справи ухвалюється рішення про визнання фізичної особи безвісно відсутньою або про оголошення її померлою.

У резолютивній частині рішення зазначаються відомості про особу, яка визнається безвісно відсутньою чи оголошується померлою, а також початок безвісної відсутності або день смерті фізичної особи.

Після набрання законної сили рішенням суду про оголошення фізичної особи померлою суд надсилає рішення відповідному органу державної реєстрації актів цивільного стану для реєстрації смерті фізичної особи, а також до нотаріуса за місцем відкриття спадщини, а в населеному пункті, де немає нотаріуса, - відповідному органу місцевого самоврядування для вжиття заходів щодо охорони спадкового майна.

Через те що судове рішення про визнання фізичної особи безвісно відсутньою або оголошення її померлою базується на відповідній презумпції, припущенні суду, то явка або виявлення місцеперебування такої особи спростовує судову презумпцію і, як наслідок цього, спричиняє необхідність скасування судового рішення про визнання фізичної особи безвісно відсутньою або оголошення її померлою. Так, відповідно до ст. 309 ЦПК у разі одержання заяви про появу фізичної особи, яку було визнано безвісно відсутньою або оголошено померлою, або відомостей про місцеперебування цієї особи суд за місцеперебуванням особи або суд, який ухвалив рішення про визнання особи безвісно відсутньою або оголосив її померлою, призначає справу до слухання за участю цієї особи, заявника та інших заінтересованих осіб і скасовує своє рішення про визнання фізичної особи безвісно відсутньою або оголошення її померлою. Заяву може бути подано особою, яку було визнано безвісно відсутньою або оголошено померлою, або іншою заінтересованою особою.

**4.4. Процесуальний порядок розгляду справ про усиновлення.**

***Процедура розгляду справ про усиновлення*** визначена статтями 310-315 ЦПК.

*Підсудність.* Заява про усиновлення дитини або повнолітньої особи, яка не має матері, батька або була позбавлена їхнього піклування, подається до суду за місцем їх проживання.

*Право на звернення до суду з заявою про усиновлення* мають особи, які бажають усиновити дитину. Письмова заява до суду може подаватися особисто однією особою або подружжям (спільна заява). Подання такої заяви через представників не допускається, проте усиновлювач може користуватися при розгляді справи в суді послугами представника, при цьому участь усиновлювача є обов’язковою.

*Заява про усиновлення дитини* повинна містити: найменування суду, до якого подається заява, ім’я, місце проживання заявника, а також прізвище, ім’я, по батькові, вік усиновлюваної дитини, її місце проживання, відомості про стан здоров’я дитини. Крім того заява може містити клопотання про зміну прізвища, імені, по батькові, дати, місця народження дитини, про запис заявника матір’ю або батьком дитини.

*Заява про усиновлення повнолітньої особи* повинна містити відомості, зазначені у ч. 1 ст. 311 ЦПК, а також дані про відсутність матері, батька або піклувальника, а також згоду особи на усиновлення.

*При підготовці справи до розгляду* суддя вирішує питання про участь у справі як заінтересованих осіб відповідного органу опіки та піклування, а у справах, відкритих за заявами іноземних громадян, – уповноваженого органу виконавчої влади.

*Суд розглядає справу про усиновлення дитини* за обов’язковою участю заявника, органу опіки та піклування або уповноваженого органу виконавчої влади, а також дитини, якщо вона за віком і станом здоров’я усвідомлює факт усиновлення, з викликом заінтересованих осіб та інших осіб, яких суд визнає за потрібне допитати. При усиновленні повнолітньої особи обов’язковою є участь заявника (заявників), усиновлюваної особи з викликом заінтересованих та інших осіб.

Для забезпечення таємниці усиновлення суд розглядає справу у закритому засіданні. Суд перевіряє законність підстав для усиновлення, у тому числі наявність згоди усиновлюваної особи, якщо така згода є необхідною, і за наслідками розгляду справи ухвалює рішення.

Суд повинен роз'яснити малолітній або неповнолітній особі її права та можливі наслідки дій її представника чи законного представника, у разі якщо цього потребують інтереси цієї особи і за віком та станом здоров'я вона може усвідомити їх значення. Крім того, суд повинен сприяти створенню належних умов для здійснення малолітньою або неповнолітньою особою її прав, визначених законом та передбачених міжнародним договором, згода на обов'язковість якого надана Верховною Радою України.

Ухвалюючи *рішення про усиновлення повнолітньої особи*, суд враховує мотиви, на підставі яких особи бажають усиновлення, можливість їхнього спільного проживання, їхній сімейний стан та стан здоров’я, а також інші обставини, що мають істотне значення.

У разі задоволення заяви, відповідно до ст. 314 ЦПК, суд зазначає у резолютивній частині рішення про усиновлення дитини або повнолітньої особи заявником (заявниками). За клопотанням заявника (заявників) суд вирішує питання про зміну імені, прізвища та по батькові, дати і місця народження усиновленої дитини, про зміну імені, прізвища, по батькові усиновленої повнолітньої особи, про запис усиновлювачів батьками. Судові витрати відносяться на рахунок заявника (заявників).

Усиновлення вважається здійсненим з дня набрання законної сили рішенням суду. Для внесення змін до актового запису про народження усиновленої дитини або повнолітньої особи копія рішення суду надсилається до органу державної реєстрації актів цивільного стану за місцем ухвалення рішення, а у справах про усиновлення дітей іноземцями – також до уповноваженого органу виконавчої влади.

До моменту набрання законної сили *рішення суду може бути скасоване* *судом, який його ухвалив,* згідно з ч. 5, 6 ст. 314 ЦПК, у випадках:

* відкликання батьками дитини своєї згоди на усиновлення. У такому разі суд скасовує своє рішення, поновлює розгляд справи і на цій підставі може відмовити в усиновленні;
* відкликання заяви про усиновлення після ухвалення рішення про усиновлення. За цієї обставини суд скасовує своє рішення і залишає заяву без розгляду, що не перешкоджає заявнику (заявникам) звернутися до суду у загальному порядку в подальшому.

Справи про скасування усиновлення та визнання його недійсним вирішуються судом у порядку позовного провадження.

**4.5. Встановлення фактів, що мають юридичне значення**

З наявністю або відсутністю юридичних фактів пов’язується можливість виникнення, зміни або припинення суб’єктивних (майнових чи особистих немайнових) цивільних прав. Проте не завжди той чи інший факт, що має юридичне значення, може бути підтверджений відповідним документом у зв’язку з його втратою, знищенням тощо. Тому закон надає юрисдикції суду встановлювати факти, що мають юридичне значення. Порядок судочинства в цих справах урегульований статтями 315-319 ЦПК.

Відповідно з ч. 1 ст. 315 ЦПК ***суд розглядає справи про встановлення факту***:

1) родинних відносин між фізичними особами;

2) перебування фізичної особи на утриманні;

3) каліцтва, якщо це потрібно для призначення пенсії або одержання допомоги по загальнообов’язковому державному соціальному страхуванню;

4) реєстрації шлюбу, розірвання шлюбу, усиновлення;

5) проживання однією сім’єю чоловіка та жінки без шлюбу;

6) належності правовстановлюючих документів особі, прізвище, ім’я, по батькові, місце і час народження якої, що зазначені в документі, не збігаються з прізвищем, ім’ям, по батькові, місцем і часом народження цієї особи, зазначеним у свідоцтві про народження або в паспорті;

7) народження особи в певний час у разі неможливості реєстрації органом державної реєстрації актів цивільного стану факту народження;

8) смерті особи в певний час у разі неможливості реєстрації органом державної реєстрації актів цивільного стану факту смерті;

9) смерті особи, яка пропала безвісти за обставин, що загрожували їй смертю або дають підстави вважати її загиблою від певного нещасного випадку внаслідок надзвичайних ситуацій техногенного та природного характеру.

У судовому порядку можуть бути встановлені також інші факти, від яких залежить виникнення, зміна або припинення особистих чи майнових прав фізичних осіб, якщо законом не визнано іншого порядку їх встановлення (ч. 2 ст. 315 ЦПК). Так, суд може встановлювати факти визнання батьківства, володіння будинком на праві власності, прийняття спадщини тощо.

Не розглядаються в судовому порядку заяви про встановлення належності до ветеранів чи інвалідів війни, проходження військової служби, перебування на фронті, у партизанських загонах, одержання поранень і контузій при виконанні обов’язків військової служби, про встановлення причин і ступеня втрати працездатності, групи інвалідності та часу її настання, про закінчення навчального закладу і здобуття відповідної освіти, одержання урядових нагород та ін. Також не встановлюються судом факти належності особі документів, що посвідчують особу громадянина (паспорта, військового квитка тощо), а також свідоцтв, що їх видають органи державної реєстрації актів цивільного стану. Проте суди мають право розглядати справи про встановлення фактів належності громадянам довідок про поранення, перебування в госпіталях у зв’язку з пораненням, повідомлень військкоматів та інших органів військового управління про загибель або зникнення без вісти певних осіб у зв’язку з обставинами воєнного часу, також заповітів, страхових свідоцтв, полісів, ощадних книжок, трудової книжки та іншого документа про трудовий стаж, оскільки вони не належать до документів, які посвідчують особу.

*Суддя відмовляє у відкритті провадження у справі*, якщо з заяви про встановлення факту, що має юридичне значення, вбачається спір про право, а якщо спір про право буде виявлений під час розгляду справи, - залишає заяву без розгляду.

***Підсудність***. Заява фізичної особи про встановлення факту, що має юридичне значення, подається до суду за місцем її проживання. Підсудність справ за заявою громадянина України, який проживає за її межами, про встановлення факту, що має юридичне значення, визначається за його клопотанням ухвалою судді Верховного Суду України.

Стаття 317. Особливості провадження у справах про встановлення факту народження або смерті особи на тимчасово окупованій території України

1. Заява про встановлення факту народження особи на тимчасово окупованій території України, визначеній Верховною Радою України, може бути подана батьками, родичами, їхніми представниками або іншими законними представниками дитини до будь-якого суду за межами такої території України незалежно від місця проживання заявника.

Заява про встановлення факту смерті особи на тимчасово окупованій території України, визначеній Верховною Радою України, може бути подана родичами померлого або їхніми представниками до суду за межами такої території України.

2. Справи про встановлення факту народження або смерті особи на тимчасово окупованій території України, визначеній Верховною Радою України, розглядаються невідкладно з моменту надходження відповідної заяви до суду.

3. У рішенні про встановлення факту народження особи на тимчасово окупованій території України, визначеній Верховною Радою України, зокрема, мають бути зазначені встановлені судом дані про дату і місце народження особи, про її батьків.

4. Ухвалене судом рішення у справах про встановлення факту народження або смерті особи на тимчасово окупованій території України, визначеній Верховною Радою України, підлягає негайному виконанню.

Рішення у справах про встановлення факту народження або смерті особи на тимчасово окупованій території України, визначеній Верховною Радою України, може бути оскаржено в загальному порядку, встановленому цим Кодексом. Оскарження рішення не зупиняє його виконання.

5. Копія судового рішення видається учасникам справи, негайно після проголошення такого рішення або невідкладно надсилається судом до органу державної реєстрації актів цивільного стану за місцем ухвалення рішення для державної реєстрації народження або смерті особи.

У ***заяві про встановлення факту*** повинно бути зазначено: 1) який факт заявник просить встановити та з якою метою; 2) причини неможливості одержання або відновлення документів, що посвідчують цей факт; 3) докази, що підтверджують факт. До заяви додаються докази, що підтверджують викладені в заяві обставини, і довідка про неможливість відновлення втрачених документів.

Заява за підсудністю подається до районного (міського) суду за місцем проживання заявника.

У ст. 31 ЦПК визначено *вимоги до змісту рішення суду* про встановлення факту, що має юридичне значення, а саме: 1) у рішенні суду повинно бути зазначено відомості про факт, встановлений судом, мету його встановлення, а також докази, на підставі яких суд установив цей факт; 2) рішення суду про встановлення факту, який підлягає реєстрації в органах державної реєстрації актів цивільного стану або нотаріальному посвідченню, не замінює собою документів, що видаються цими органами, а є тільки підставою для одержання зазначених документів.

**4.6. Справи про відновлення прав на втрачені цінні папери на пред’явника та векселі**

Захист прав власника при втраті ним цінного папера може здійснюватися в судовому порядку (ст. 320-328 ЦПК). Втрачений цінний папір на пред’явника або вексель може бути у судовому порядку визнаний недійсним і в такому ж порядку може бути відновлено право особи, яка втратила їх. Судовий порядок відновлення прав на втрачені цінні папери на пред’явника поширюється як на випадки втрати цих документів, так і на випадки, коли документи втратили ознаки платіжності внаслідок неналежного їх зберігання або з інших причин.

Для *порушення справи* подається заява до суду за місцем знаходження емітента цінного папера на пред’явника (установи, яка видала цінний папір) або за місцем платежу за векселем.

*Заява* має відповідати загальним правилам. У ній має бути зазначено: ім’я і місце проживання заявника, найменування та місце знаходження юридичної особи – заявника; обставини, за яких втрачено цінний папір на пред’явника або вексель; повна і точна назва емітента втраченого цінного папера на пред’явника і його реквізити, а для векселя – вид, номер бланка, сума векселя, дата і місце складання, строк та місце платежу, найменування векселедавця та інших відомих заявнику зобов’язаних за векселем осіб, а також першого векселедержателя.

*Підготовка до судового розгляду* справ про відновлення прав на втрачені цінні папери на пред’явника та векселі за загальним правилом полягає у визначенні кола осіб, які мають брати участь у процесі, предмета доказування і обсягу доказів, необхідних для встановлення фактів, покладених в основу заявленої вимоги, у вжитті заходів для забезпечення своєчасної явки в судове засідання учасників процесу.

*Ст. 322 ЦПК* визначає ухвалу до судового розгляду. Суд, одержавши заяву, своєю ухвалою постановляє:

1) зробити публікацію про виклик держателя втраченого цінного папера на пред’явника або векселя до суду;

2) заборонити здійснювати будь-які операції за втраченим цінним папером на пред’явника або за векселем.

Ухвала надсилається емітенту втраченого цінного папера на пред’явника. У справі про визнання недійсним втраченого векселя та відновлення прав на нього ухвала суду надсилається негайно зобов’язаним за векселем особам, якщо їх адреси відомі суду, а також, якщо строк платежу за векселем не настав, на адресу всіх нотаріусів відповідного нотаріального округу, на території якого знаходиться місце платежу за векселем. При пред’явленні векселя нотаріусу для вчинення протесту, щодо якого постановлено ухвалу, якою заборонено будь-які операції за ним, нотаріус зобов’язаний повідомити відповідний суд про пред’явлення такого векселя для вчинення протесту.

З дати постановлення ухвали суду зупиняється перебіг усіх строків щодо обігу втраченого цінного папера на пред’явника або векселя, встановлених законодавством про обіг векселів.

*Зміст публікації*

1. Публікація про виклик держателя втраченого цінного папера на пред’явника або векселя, з приводу яких подано заяву до суду, повинна містити інформацію, визначену [пунктами 1](http://zakon5.rada.gov.ua/laws/show/1618-15/page9) і [3](http://zakon5.rada.gov.ua/laws/show/1618-15/page9)частини першої статті 321 цього Кодексу, а також пропозицію держателя втраченого цінного папера на пред’явника або векселя повідомити суд у тримісячний строк про свої права на цінний папір або вексель.

2. Публікація робиться за рахунок заявника у місцевій газеті за місцезнаходженням емітента цінного папера або за місцем платежу векселя, а також в одному з офіційних друкованих видань.

*Обов’язки держателя втраченого цінного папера на пред’явника або векселя*

1. Держатель втраченого цінного папера на пред’явника або векселя повинен у встановлений строк подати до суду, який постановив ухвалу, разом з цінним папером на пред’явника або векселем заяву про те, що він є його держателем.

*Строк пред’явлення позову заявником до держателя втраченого цінного папера на пред’явника або векселя*

1. Якщо держатель втраченого цінного папера на пред’явника або векселя подасть заяву до суду, суд постановляє ухвалу про залишення заяви про визнання втраченого цінного папера на пред’явника або векселя недійсним і відновлення прав на нього без розгляду та встановлює строк для пред’явлення заявником позову в загальному порядку до держателя цього цінного папера на пред’явника або векселя про їх витребування.

2. Строк пред’явлення позову заявником до держателя втраченого цінного папера на пред’явника або векселя не може бути більшим двох місяців.

3. Якщо заявник у встановлений судом строк не пред’явить позову до держателя втраченого цінного папера на пред’явника або векселя, суд постановляє ухвалу про зняття заборони здійснювати будь-які операції за цінним папером на пред’явника або за векселем.

4. Копія ухвали надсилається особам, зазначеним у [частині другій](http://zakon5.rada.gov.ua/laws/show/1618-15/page9) статті 322 цього Кодексу.

**Стаття 326.**Призначення справи до розгляду

1. Якщо протягом тримісячного строку з дня публікації про виклик держателя втраченого цінного папера на пред’явника або векселя не надійде заяви, зазначеної у [частині першій](http://zakon5.rada.gov.ua/laws/show/1618-15/page9) статті 324 цього Кодексу, суд призначає справу до розгляду.

2. Про день розгляду справи суд повідомляє заявника, емітента втраченого цінного папера на пред’явника або зобов’язаних за векселем осіб.

**4.7. Справи про передачу безхазяйної нерухомої речі у комунальну**

 **власність**

Процесуальний порядок розгляду і вирішення судом справ про передачу безхазяйної нерухомої речі у комунальну власність визначається статтями 329-333 ЦПК.

*Право на звернення до суду* має орган, уповноважений управляти майном відповідної територіальної громади.

*Заява* про передачу безхазяйної нерухомої речі у власність відповідної територіальної громади подається до суду за місцем знаходження цієї речі. За змістом заява має відповідати загальним вимогам. У заяві має бути зазначено: яку нерухому річ заявник просить передати у власність територіальної громади (комунальну власність); основні характеристики нерухомої речі; посилання на документи про взяття безхазяйної нерухомої речі на облік органом, що здійснює державну реєстрацію прав на нерухоме майно; посилання на друковані засоби масової інформації, у яких було зроблено оголошення про взяття відповідної нерухомої речі на облік.

Суд відмовляє в прийнятті заяви про передачу безхазяйної нерухомої речі у власність територіальної громади, якщо вона не взята на облік органом, який здійснює державну реєстрацію права на нерухоме майно, або якщо заяву подано до закінчення одного року з дня прийняття її на облік.

*Розгляд справи* відбувається у судовому засіданні за участю заявника та з обов’язковим повідомленням усіх заінтересованих осіб (наприклад, органів державної податкової служби, органу, який здійснює реєстрацію прав на нерухоме майно та ін.).

Суд, встановивши, що нерухома річ є безхазяйною та взята на облік органом, який здійснює державну реєстрацію прав на нерухоме майно, а також що сплив один рік з дня взяття на облік нерухомої речі, ухвалює *рішення* про передачу безхазяйної нерухомої речі у власність відповідної територіальної громади. Право комунальної власності на таку річ виникає з моменту набрання рішенням законної сили.

**4.8. Справи про визнання спадщини відумерлою**

Порядок розгляду справ про визнання спадщини відумерлою встановлений статтями 334-338 ЦПК.

*Право на звернення до суду* має орган місцевого самоврядування, який претендує на передачу відумерлої спадщини у комунальну власність.

*Заява* про визнання спадщини відумерлою має відповідати загальним вимогам, містити відомості про: час і місце відкриття спадщини; про майно, що становить спадщину; докази, що свідчать про належність цього майна спадкодавцю; про відсутність спадкоємців за заповітом і законом, усунення їх від права на спадкування, неприйняття ними спадщини або про відмову від її прийняття.

Якщо орган місцевого самоврядування подасть заяву про визнання спадщини відумерлою до закінчення однорічного строку з часу відкриття спадщини, суд відмовляє у прийнятті такої заяви до свого провадження.

Якщо заява за змістом відповідає вимогам закону, суд відкриває провадження у справі про визнання спадщини відумерлою, яка розглядається з обов’язковою участю заявника та обов’язковим повідомленням усіх заінтересованих осіб.

Суд, встановивши, що спадкоємці за заповітом і за законом відсутні, або спадкоємці усунені від права на спадкування, або спадкоємці не прийняли спадщину чи відмовилися від її прийняття, ухвалює *рішення* про визнання спадщини відумерлою та про передачу її територіальній громаді за місцем відкриття спадщини.

**4.9. Справи про надання психіатричної допомоги у примусовому порядку**

Процесуальний порядок розгляду та вирішення справ про надання психіатричної допомоги у примусовому порядку визначається статтями 339-342 ЦПК). *Суд розглядає справи*:

* про проведення психіатричного огляду особи у примусовому порядку; про надання особі амбулаторної психіатричної допомоги та її продовження.

Заява про відкриття провадження у цих справах подається лікарем-психіатром до суду за місцем проживання такої особи;

* про госпіталізацію особи до психіатричного закладу у примусовому порядку; про продовження такої госпіталізації.

Заява про відкриття провадження у цих справах подається представником психіатричного закладу до суду за місцем знаходження такого закладу;

* про припинення амбулаторної психіатричної допомоги, яка надається за рішенням суду у примусовому порядку; про припинення госпіталізації.

Заява про припинення надання амбулаторної психіатричної допомоги у примусовому порядку подається особою, якій за рішенням суду надається така допомога, або її законним представником до суду за місцем проживання такої особи. Заява про припинення госпіталізації подається до суду за місцезнаходженням психіатричного закладу.

*Заява* має відповідати змісту і містити: назву суду, до якого вона звернена; точну назву заявника і заінтересованих осіб (лікаря-психіатра, психіатричного закладу, особи, якій надається психіатрична допомога, законного представника цієї особи); зміст клопотання; виклад обставин, якими зумовлена необхідність звернення до суду; обґрунтування необхідності вчинення тієї чи іншої дії, що стосується надання особі психіатричної допомоги; підпис заявника або його представника. До заяви про психіатричний огляд або надання амбулаторної психіатричної допомоги у примусовому порядку додається висновок лікаря-психіатра, а про продовження примусової амбулаторної психіатричної допомоги, примусову госпіталізацію чи її продовження - висновок комісії лікарів-психіатрів та інші відповідні матеріали.

Заява про припинення надання особі психіатричної допомоги у примусовому порядку може бути подана до суду цією особою або її законним представником через три місяці з дня ухвалення рішення суду про надання амбулаторної психіатричної допомоги у примусовому порядку або її продовження, госпіталізацію у примусовому порядку, її продовження. У заяві про припинення надання особі психіатричної допомоги мають бути наведені обставини і докази, на яких ґрунтуються ці вимоги.

Заяви розглядаються судом у встановлені ст. 341 ЦПК *строки*: про госпіталізацію особи до психіатричного закладу – протягом 24-х годин; про психіатричний огляд – протягом трьох днів; про надання амбулаторної психіатричної допомоги, її продовження та продовження госпіталізації – протягом десяти днів з дня надходження заяви до суду у всіх випадках. Ці строки обчислюються з дня надходження заяви до суду.

Справи про надання особі психіатричної допомоги у примусовому порядку розглядаються судом *колегіально* у складі одного судді та двох присяжних, за присутності особи, стосовно якої вирішується питання про надання допомоги, за участі прокурора, лікаря-психіатра, представника психіатричного закладу. Справи цієї категорії, відповідно до ст. 6 Закону України “Про психіатричну допомогу”, мають вирішуватися *у закритому судовому засіданні*, про що суд постановляє ухвалу.

За результатами розгляду справи суд ухвалює відповідне *рішення* про задоволення заяви або про відмову в її задоволенні, яке підлягає негайному виконанню. Рішення про задоволення заяви лікарі-психіатра, представника психіатричного закладу є підставою для надання відповідної психіатричної допомоги у примусовому порядку. Рішення про відмову в задоволенні заяви про продовження амбулаторної психіатричної допомоги, продовження госпіталізації, а також рішення про задоволення заяви фізичної особи чи її законного представника є підставою для припинення надання зазначеної примусової психіатричної допомоги.

Особи, які страждають на психічні розлади, та їх законні представники звільняються від судових витрат, пов’язаних з розглядом питань щодо захисту прав та законних інтересів особи при наданні психіатричної допомоги. Також їм належить право на безоплатну юридичну допомогу з питань, пов’язаних із наданням такої допомоги.

**4.10. Розгляд справ про примусову госпіталізацію до протитуберкульозного закладу**

У порядку цивільного судочинства (статті 343-346 ЦПК) розглядаються заяви про примусову госпіталізацію до протитуберкульозного закладу хворого на заразну форму туберкульозу, який ухиляється від лікування.

*Заявником* у цій категорії справ є представник протитуберкульозного закладу, повноваження якого повинні бути оформлені за загальними правилами про процесуальне представництво.

*Заява* подається протитуберкульозним закладом, який здійснює медичний (диспансерний) нагляд за хворим, до суду за місцезнаходженням закладу або місцем виявлення хворого на заразну форму туберкульозу.

У заяві зазначаються встановлені законом підстави для обов’язкової госпіталізації до протитуберкульозного закладу або продовження лікування. Про це до заяви додається мотивований висновок лікарської комісії із зазначенням строку, протягом якого буде проведено лікування. Відповідно до ст. 344 ЦПК така заява подається до суду протягом 24-х годин з часу виявлення в особи загрозливої форми туберкульозу.

Справи про примусову госпіталізацію до протитуберкульозного закладу або про продовження лікування суд розглядає не пізніше трьох днів після відкриття провадження у справі. Особі має бути надано право особистої участі в судовому засіданні, за винятком випадків, коли за даними протитуберкульозного закладу така особа становить загрозу розповсюдження хвороби. Обов’язковою є участь у справі представника такої особи, а також представника протитуберкульозного закладу, за заявою якого було відкрито провадження у справі.

*Розгляд справи* здійснюється колегіально у складі професійного судді та двох народних засідателів. Для забезпечення таємниці про стан здоров’я особи, щодо якої ставиться питання про госпіталізацію, і за клопотанням цієї особи суд може постановити ухвалу про закритий судовий розгляд.

За результатами розгляду справи суд ухвалює *рішення*, яким задовольняє або відхиляє заяву про обов’язкову госпіталізацію до протитуберкульозного закладу, або про продовження лікування. Рішення про задоволення заяви є підставою для обов’язкової госпіталізації або подальшого лікування особи у протитуберкульозному закладі на встановлений законом строк.

**4.11. Розкриття банком інформації, яка містить банківську**

**таємницю, щодо юридичних та фізичних осіб**

Що стосується доступу до банківської таємниці за рішенням суду, то таке право надається тільки внаслідок розгляду цивільних справ за правилами глави 12 розділу ІV ЦПК, в окремому провадженні.

*Право на* *звернення до суду з заявою* мають органи і особи, які заінтересовані в отриманні інформації, що містить банківську таємницю. Відповідно до ст. 62 Закону України ”Про банки і банківську діяльність” таким правом наділені органи прокуратури, Служби безпеки України, Міністерства внутрішніх справ, Антимонопольного комітету, Державної податкової служби, Державної контрольно-ревізійної служби, спеціально уповноважений орган виконавчої влади з питань фінансового моніторингу, органи державної виконавчої служби, інші органи, визначені законом. *Заінтересованими особами* виступають банки та інші фінансово-кредитні установи (носії банківської таємниці) та фізичні чи юридичні особи (володільці рахунків).

*Підсудність*. Заява подається до суду за місцезнаходженням банку, що обслуговує фізичну чи юридичну особу і володіє інформацією, яка є банківською таємницею.

*Форма і зміст заяви*. У заяві має бути зазначено: найменування суду, до якого подається заява; ім’я (найменування) заявника та особи, щодо якої вимагається розкриття інформації, яка містить банківську таємницю, їх місце проживання або місцезнаходження, ім’я представника заявника, якщо заява подається представником; найменування та місцезнаходження банку, що обслуговує особу, щодо якої необхідно розкрити банківську таємницю; обґрунтування необхідності та обставини за яких вимагається розкрити інформацію, що містить банківську таємницю, із зазначенням положень законів, які надають відповідні повноваження, або прав та інтересів, які порушено; обсяги (межі розкриття) інформації, яка містить банківську таємницю та мету її використання.

Заява розглядається у п’ятиденний строк з дня її надходження у закритому судовому засіданні, про час і місце якого повідомляються заявник, особа, щодо якої вимагається розкриття банківської таємниці, а також банк.

За результатами розгляду справи суд ухвалює *рішення* про задоволення заяви про розкриття банком інформації або про відмову у задоволенні заяви. Рішення про відмову у задоволенні заяви суд ухвалює, якщо буде встановлено, що заявник вимагає розкрити банківську таємницю щодо фізичної або юридичної особи без підстав та повноважень, визначених законом. Суд ухвалює рішення про задоволення заяви про розкриття банком інформації, яка містить банківську таємницю щодо юридичної або фізичної особи за наявності для цього підстав і повноважень, встановлених законом.

Ухвалене судом рішення підлягає *негайному виконанню*. Копії рішення суд надсилає банку, що обслуговує юридичну або фізичну особу, заявнику та особі, щодо якої надається інформація. Особа, щодо якої банк розкриває банківську таємницю, або заявник мають право у п’ятиденний строк оскаржити ухвалене судом рішення до апеляційного суду в установленому порядку. Оскарження рішення не зупиняє його виконання.

**Розгляд судом справ про видачу і продовження обмежувального припису**

**Стаття 350-1**. Підсудність

1. Заява про видачу обмежувального припису подається до суду за місцем проживання (перебування) особи, яка постраждала від домашнього насильства або насильства за ознакою статі, а якщо зазначена особа перебуває у закладі, що належить до загальних чи спеціалізованих служб підтримки постраждалих осіб, - за місцезнаходженням цього закладу.

**Стаття 350-2**. Особи, які можуть бути заявниками

1. Заява про видачу обмежувального припису може бути подана:

1) особою, яка постраждала від домашнього насильства, або її представником - у випадках, визначених [Законом України](http://zakon5.rada.gov.ua/laws/show/2229-19/paran3) "Про запобігання та протидію домашньому насильству";

2) особою, яка постраждала від насильства за ознакою статі, або її представником - у випадках, визначених [Законом України](http://zakon5.rada.gov.ua/laws/show/2866-15) "Про забезпечення рівних прав та можливостей жінок і чоловіків";

3) батьками та іншими законними представниками дитини, родичами дитини (баба, дід, повнолітні брат, сестра), мачухою або вітчимом дитини, а також органом опіки та піклування в інтересах дитини, яка постраждала від домашнього насильства, - у випадках, визначених [Законом України](http://zakon5.rada.gov.ua/laws/show/2229-19/paran3) "Про запобігання та протидію домашньому насильству", або постраждала від насильства за ознакою статі, - у випадках, визначених [Законом України](http://zakon5.rada.gov.ua/laws/show/2866-15) "Про забезпечення рівних прав та можливостей жінок і чоловіків";

4) опікуном, органом опіки та піклування в інтересах недієздатної особи, яка постраждала від домашнього насильства, - у випадках, визначених [Законом України](http://zakon5.rada.gov.ua/laws/show/2229-19/paran3) "Про запобігання та протидію домашньому насильству", або постраждала від насильства за ознакою статі, - у випадках, визначених [Законом України](http://zakon5.rada.gov.ua/laws/show/2866-15) "Про забезпечення рівних прав та можливостей жінок і чоловіків".

**Стаття 350-3**. Заінтересовані особи у справах про видачу обмежувального припису

1. Заінтересованими особами у справах про видачу обмежувального припису є особи, стосовно яких подано заяву про видачу обмежувального припису.

2. Заінтересованими особами також можуть бути інші фізичні особи, прав та інтересів яких стосується заява про видачу обмежувального припису, а також органи державної влади та органи місцевого самоврядування у межах їх компетенції.

**Стаття 350-4**. Зміст заяви

1. У заяві про видачу обмежувального припису повинно бути зазначено:

1) найменування суду, до якого подається заява;

2) ім’я (прізвище, ім’я та по батькові) заявника та заінтересованої особи, їх місце проживання чи перебування, поштовий індекс, відомі номери засобів зв’язку та адреси електронної пошти, у разі якщо заява подається особою, зазначеною у пунктах 3 і 4 частини першої статті 350**-2** цього Кодексу, - процесуальне становище особи, яка подає заяву, із зазначенням її імені (прізвища, імені та по батькові), місця проживання чи перебування, поштового індексу, відомих номерів засобів зв’язку та адреси електронної пошти, а також ім’я (прізвище, ім’я та по батькові) дитини або недієздатної особи, в інтересах якої подається заява, місце її проживання чи перебування, поштовий індекс, відомі номери засобів зв’язку та адреси електронної пошти, якщо такі відомі;

3) обставини, що свідчать про необхідність видачі судом обмежувального припису, та докази, що їх підтверджують (за наявності).

2. У разі неможливості надати докази, визначені пунктом 3 частини першої цієї статті, до заяви може бути додано клопотання про їх витребування.

**Стаття 350-5**. Розгляд справи

1. Справа про видачу обмежувального припису розглядається судом за участю заявника та заінтересованих осіб. У разі якщо участь заявника становить загрозу подальшої дискримінації чи насильства для нього, справа може розглядатися без його участі.

Неявка належним чином повідомлених заінтересованих осіб не перешкоджає розгляду справи про видачу обмежувального припису.

2. Суд розглядає справу про видачу обмежувального припису не пізніше 72 годин після надходження заяви про видачу обмежувального припису до суду.

3. Судові витрати, пов’язані з розглядом справи про видачу обмежувального припису, відносяться на рахунок держави.

**Стаття 350-6**. Рішення суду

1. Розглянувши заяву про видачу обмежувального припису, суд ухвалює рішення про задоволення заяви або про відмову в її задоволенні.

2. У разі задоволення заяви суд видає обмежувальний припис у вигляді одного чи декількох заходів тимчасового обмеження прав особи, яка вчинила домашнє насильство чи насильство за ознакою статі, передбачених [Законом України](http://zakon5.rada.gov.ua/laws/show/2229-19/paran3) "Про запобігання та протидію домашньому насильству" або [Законом України](http://zakon5.rada.gov.ua/laws/show/2866-15) "Про забезпечення рівних прав та можливостей жінок і чоловіків", на строк від одного до шести місяців.

3. Обмежувальний припис, виданий судом стосовно особи, яка на момент винесення рішення суду не досягла вісімнадцятирічного віку, не може обмежувати право проживання (перебування) цієї особи у місці свого постійного проживання (перебування).

4. Рішення суду про видачу обмежувального припису підлягає негайному виконанню, а його оскарження не зупиняє його виконання.

**Стаття 350-7**. Продовження обмежувального припису

1. За заявою осіб, визначених статтею 350**-2** цього Кодексу, обмежувальний припис може бути продовжений судом на строк не більше шести місяців після закінчення строку, встановленого рішенням суду згідно з частиною другою статті 350**-6** цього Кодексу.

**Стаття 350-8**. Вручення рішення суду, повідомлення про видачу або продовження обмежувального припису

1. Копії повного рішення суду вручаються учасникам справи, які були присутні у судовому засіданні, негайно після проголошення такого рішення. Учасникам справи, які не були присутні у судовому засіданні, копія рішення суду надсилається рекомендованим листом з повідомленням про вручення негайно, але не пізніше наступного дня з дня ухвалення рішення.

2. Про видачу або продовження обмежувального припису суд не пізніше наступного дня з дня ухвалення рішення повідомляє уповноважені підрозділи органів Національної поліції України за місцем проживання (перебування) заявника для взяття особи, стосовно якої видано або продовжено обмежувальний припис, на профілактичний облік, а також районні, районні у містах Києві і Севастополі державні адміністрації та виконавчі органи сільських, селищних, міських, районних у містах рад за місцем проживання (перебування) заявника.

**ВИСНОВКИ З ЧЕТВЕРТОГО ПИТАННЯ:**

Підсумовуючи сказане слід зазначити, що всі справи окремого провадження наділені спільними рисами, які дають підстави об’єднати їх в окремий вид цивільного судочинства:

1) у справах окремого провадження відсутній спір про право цивільне. Якщо під час розгляду справи у порядку окремого провадження виникає спір про право, який має вирішуватись в порядку позовного провадження, суд постановляє ухвалу про залишення заяви без розгляду і роз’яснює заінтересованим особам, що вони мають право подати позов на загальних;

2) у порядку окремого провадження розглядаються справи про підтвердження наявності або відсутності юридичних фактів. Проте встановленню підлягають не будь-які юридичні факти, а лише ті, що мають значення для охорони прав та інтересів особи або створення умов здійснення нею особистих немайнових чи майнових прав або підтвердження наявності чи відсутності оспорюваних прав;

3) підставою порушення таких справ є заява;

4) всі справи окремого провадження розглядаються судом з додержанням загальних правил, встановлених ЦПК, за винятком положень щодо змагальності та меж судового розгляду. Однак законодавець встановлює ще додаткові особливості розгляду для більшості таких справ;

5) особами, які беруть участь у справах окремого провадження, є заявник, заінтересовані особи та їх представники;

6) враховуючи особливості предмета та суб’єктного складу справ окремого провадження, закон обумовлює неможливість їх передання на розгляд третейського суду та закриття у зв’язку з укладанням мирової угоди.

**висновки З ТЕМИ:**

Аналіз норм, які регулюють окреме провадження, дають підстави для висновку про те, що на нього у повній мірі поширюються вимоги щодо правильного і своєчасного розгляду і вирішення цивільних справ. В окремому провадженні дотримуються вимоги щодо цивільної процесуальної форми, стадійності судового провадження. Разом з тим, особливості процедури окремого провадження зумовлюють і особливості дії в ньому принципів змагальності і диспозитивності. ЦПК чітко визначає категорії справ окремого провадження та процедуру їх розгляду і ухвалення рішень судом.

**МЕТОДИЧНІ ПОРАДИ ЩОДО ПІДГОТОВКИ ДАНОЇ ТЕМИ:**

1. Вивчаючи дану тему, **студенти повинні навчитися:**

характеризувати процесуальні права та обов’язки учасників окремого провадження, характеризувати предмет судової діяльності у справах окремого провадження; визначати предмет доказування у справах окремого провадження; аналізувати норми сімейного права України, міжнародно-правових актів, цивільно-процесуального права України, що стосуються правових питань і процедури з усиновлення в Україні; складати процесуальні документи.

2. **Питання для самоперевірки та контролю засвоєння знань:**

* Правова природа, особливості і значення справ окремого провадження.
* Особливості дії принципу диспозитивності у справах окремого провадження.
* Загальні правила розгляду і вирішення справ окремого провадження.
* Особливості дії принципів цивільного процесуального права при розгляді справ окремого провадження.
* Особи, які беруть участь у справах окремого провадження. Їх процесуально-правове становище.
* Особливості участі народних засідателів у справах окремого провадження.
* Особливоості дії Закону України «Про безоплатну правову допомогу» щодо справ окремого провадження.

**ТЕМА 3. АПЕЛЯЦІЙНЕ ПРОВАДЖЕННЯ**

**(2 години)**

ПЛАН ЛЕКЦІЇ:

* Загальна характеристика апеляційного провадження.
* Право апеляційного оскарження рішень і ухвал суду першої інстанції та процесуальний порядок його реалізації.
* Підготовка і розгляд справи апеляційним судом.
* Повноваження суду апеляційної інстанції.
* Постанови суду апеляційної інстанції.

РЕКОМЕНДОВАНА ЛІТЕРАТУРА

1. Основні нормативні акти:

1.1. Конституція України. Прийнята на V сесії Верховної Ради України 28 червня 1996 року // Відомості ВРУ. – 1996. - № 30. – Ст. 141 (із змінами).

1.3. Закони:

1.3.1. Цивільний процесуальний кодекс України від 18 березня 2004 р. (зі змінами від 24.02.2018 р.) //[Електорнний ресурс]. - Режим доступу: <http://zakon5.rada.gov.ua/laws/show/1618-15>

1.3.2. Господарський процесуальний кодекс України вiд 6 листопада 1991 р Редакція від 07.01.2018 //[Електорнний ресурс]. - Режим доступу: <http://zakon0.rada.gov.ua/laws/show/1798-12>

1.3.3. Про судоустрій та статус суддів. Закон України від 30 09. 2016 року Електронний ресурс]. – Режим доступу: <http://nbuv.gov.ua/j-pdf/FP_index.htm_2016_1_42.pdf>

1.3.4. Про судовий збір. Закон України вiд 8 липня 2011 р. № 3674-VI // [Офіційне джерело]: http://zakon1.rada.gov.ua. 1.3.9. Про Конституційний Суд України. Закон України від 16 жовтня 1996 р. № 422/96-ВР // ВВР. – 1996. - № 49. – Ст. 272.

1.3.5. Про третейські суди. Закон України № 1701-ІV від 11 травня 2004 року // Офіційний вісник України. – 2004. - № 23. – Ст. 1540.

Підручники:

Ізарова І. О., Ханик-Посполітак Р. Ю. І–32 Цивільний процес України /І. О. Ізарова, Р. Ю. Ханик-Посполітак. – Київ : ВД «Дакор», 2018.

2.2. Масюк В. В. Виконавче провадження у схемах і таблицях : навч. посіб. /В. В. Масюк, М. Ю. Акулова. – Харків : Право, 2017. – 126 с.

2.3. Виконавче провадження : навч. посіб. для здобувачів вищ. освіти/ уклад.: К. В. Гусаров, М. Є. Червинська, Л. М. Мазур та ін. – Х.: Право, 2017. – 186 с.

2.4. Актуальні питання цивільного судочинства в світлі судової реформи в Україні: монографія /[С.В. Ківалов, Н.Ю. Голубєва, І.В. Андронов та ін.]; за заг. ред. Н.Ю. Голубєвої; НУ ОЮА. – Одеса: Юридична література, 2017 – 212 с.

2. Допоміжна:

Андрушко А.В. Принцип диспозитивності цивільного процесуального права України : Монографія / А. В. Андрушко ; рец.: О. О. Підопригора, И. И. Штефан ; Хмельницький інститут регіонального управління та права. - Харків : Консум, 2014 (Харків). - 172 с.

Бірюков І.А. Справедливість та її місце в цивільному судочинстві / І. А. Бірюков // Бюлетень Міністерства юстиції України : Міністерство юстиції України. - 2010. - № 10. - C. 93-98.

Боєва О.С. Доцільність застосування аналогії права при розгляді трудових спорів / О. С. Боєва // Судова апеляція : ТОВ "Видавництво "Юридична думка". - 2014. - № 2. - C. 103-109

Буркацький Л.К. Захист цивільного права та інтересу: Методика складання документів, коментарі, позовні та інші заяви: Навч. посібник. – К.: Юрінком Інтер, 2015.

Гетманцев М. Джерела формування речових доказів / М. Гетманцев // Підприємництво, господарство і право. - 2013. - № 4. - C. 134-137.

Гетманцев, Олександр. Дія в часі нормативно-правових актів, що застосовуються судом при здійсненні правосуддя в цивільних справах / О. Гетманцев, М. Гетманцев // Юридична Україна : Юрінком Інтер. - 2010. - № 6. - C. 67-73

Городовенко В.В. Принцип гласності та відкритості у вітчизняному судочинстві: проблеми реалізації / В. В. Городовенко // Вісник Верховного Суду України : ТОВ "Видавництво "Істина". - 2011. - № 9. - C. 38-43

Грабовська, Оксана Олександрівна. Правосуб’єктність органів опіки та піклування в процедурі усиновлення / О. О. Грабовська // Держава і право : Збірник наукових праць. - 2014. - Вип. 45. - C. 291-296

Ліснича Т.В. Правові наслідки появи особи, яку було оголошено померлою: виявлення і шляхи вирішення проблемних питань / Т. В. Ліснича // Право і безпека. - Харків, 2012. - № 4 (41). - C. 196-200.

Масюк В.В. Презумпції та преюдиції в цивільному судочинстві : монографія / В. В. Масюк ; рец.: С. Я. Фурса, В. А. Кройтор. - Харків : Право, 2014 (Харків). - 208 с.

Розкриття банківської таємниці / Д. Луспеник, З. Мельник // <http://crimealawyers.com/rozkrittya-bank-vsko-ta-mnits>

Тарасенко Л. Судовий контроль за виконанням судових рішень // Вісник Львівського університету : Серія юридична / Міністерство освіти і науки України. Львівський національний університет ім. І. Франка : ВЦ Львівського національного університету ім. І. Франка. - 2013. - Вип. 42. - C. 209-216.

13. Інформаційні ресурси в Інтернеті

http://www.president.gov.ua. – офіційний веб-сайт Президента України.

http://www.portal.rada.gov.ua – офіційний веб-сайт Верховної Ради України.

http://www.kmu.gov.ua –офіційний веб-сайт Кабінету Міністрів України.

http://www.mvs.gov.ua – офіційний веб-сайт Міністерства внутрішніх справ України.

http://www.court.gov.ua/vscourt – офіційний веб портал судової влади в Україні

http://www.scourt.gov.ua – офіційний веб-сайт Верховного Суду України.

http://www.sc.gov.ua – офіційний веб-сайт Вищого спеціалізованого суду з розгляду цивільний і кримінальних справ.

http://www.sbu.gov.ua – офіційний веб-сайт СБУ.

http://www.gp.gov.ua – офіційний веб-сайт Генеральної прокуратури України.

http://www.minjust.gov.ua – Офіційний веб-сайт Міністерства юстиції України.

http://www.reyestr.court.gov.ua – єдиний реєстр судових рішень в Україні.

http://www.police.ua – Форум працівників МВС України.

МЕТА ЛЕКЦІЇ:

Метою лекції є формування знань про: правову сутність апеляції в цивільному процесі, реалізацію права апеляційного оскарження, процедурні питання апеляційного провадження,

повноваження апеляційного суду. Завданнями лекції є з’ясування питань, що стосуються реалізації права апеляційного оскарження і процедури апеляційного провадження, а саме: сутності, значення та функції апеляційного провадження в цивільному судочинстві України; кола осіб, які мають право апеляційного оскарження рішень та ухвал суду першої інстанції, які не набрали законної сили; сутності стадій (процедури) апеляційного провадження, їх змісту; змісту повноважень суду апеляційної інстанції; видів та змісту рішень апеляційного суду.

ВСТУП

Конституція України проголошує і гарантує широке коло прав і свобод для всіх громадян держави. Однією з найважливіших гарантій цих прав і свобод є право на судовий захист, яке закріплене у статті 55 Конституції.

Однак, як свідчить практика, суди через суб’єктивні (некомпетентність, неуважність, спрощеність підходу) й об’єктивні (складність правовідносин, спір з яких розглядається, велика кількість співучасників та ін.) причини можуть ухвалити рішення, які не відповідають обставинам справи або нормам матеріального права, що регулюють спірні правовідносини сторін, та нормам процесуального права. За таких обставин необхідні додаткові гарантії захисту прав і свобод заінтересованих осіб, інтересів держави і забезпечення законності й обґрунтованості судових рішень та ухвал. Визначальна роль у цьому належить апеляційному провадженню, у якому здійснюється оскарження та перегляд рішень і ухвал суду першої інстанції, які не набрали законної сили. Конституція України визначає серед основних засад судочинства забезпечення апеляційного та касаційного оскарження рішення суду, крім випадків, встановлених законом .

І. ЗАГАЛЬНА ХАРАКТЕРИСТИКА АПЕЛЯЦІЙНОГО ПРОВАДЖЕННЯ

Апеляція – це основний засіб оскарження судових рішень, які не набрали законної сили, до суду вищої інстанції (апеляційного суду) з метою перевірки їх законності та обгрунтованості.

Суть апеляції полягає в новому (повторному) розгляді й перевирішенні справи судом апеляційної інстанції. Апеляційне оскарження і перевірка рішень та ухвал суду першої інстанції, що не набрали законної сили, є процесуальною гарантією захисту прав, свобод та інтересів сторін, інших осіб, які брали участь у справі, а також осіб, які не брали участі у справі, якщо суд вирішив питання про їх права та обов’язки.

Апеляційне провадження – це процесуальний механізм перевірки законності та обгрунтованості рішень, ухвал суду першої інстанції, що не набрали законної сили. Апеляційне провадження є однією з форм, що забезпечує однакове застосування судами законів при вирішенні цивільних справ, що забезпечує правильний і однаковий підхід до застосування норм матеріального і процесуального права.

Характерні риси апеляційного провадження:

апеляція подається на рішення, ухвалу суду першої інстанції, що не набрали законної сили;

цивільна справа у зв’язку з поданою апеляційною скаргою направляється на розгляд до суду вищого рівня – апеляційного суду;

подача апеляційної скарги зумовлена посиланням на неправильне застосування судом першої інстанції норм матеріального права та (або) порушення процесуальних норм;

апеляційний суд при розгляді справи вирішує як питання факту, так і питання права, тобто як юридичну, так і фактичну сторони справи, у тому ж обсязі, що й суд першої інстанції;

апеляційний суд здійснює розгляд справи у відповідних межах.

Межі розгляду справи апеляційним судом визначені у ст. 367 ЦПК, відповідно до якої:

Суд апеляційної інстанції переглядає справу за наявними в ній і додатково поданими доказами та перевіряє законність і обґрунтованість рішення суду першої інстанції в межах доводів та вимог апеляційної скарги.

2. Суд апеляційної інстанції досліджує докази, що стосуються фактів, на які учасники справи посилаються в апеляційній скарзі та (або) відзиві на неї.

3. Докази, які не були подані до суду першої інстанції, приймаються судом лише у виняткових випадках, якщо учасник справи надав докази неможливості їх подання до суду першої інстанції з причин, що об’єктивно не залежали від нього.

4. Суд апеляційної інстанції не обмежений доводами та вимогами апеляційної скарги, якщо під час розгляду справи буде встановлено порушення норм процесуального права, які є обов’язковою підставою для скасування рішення, або неправильне застосування норм матеріального права.

5. Якщо поза увагою доводів апеляційної скарги залишилася очевидна незаконність або необґрунтованість рішення суду першої інстанції у справах окремого провадження, суд апеляційної інстанції переглядає справу в повному обсязі.

6. В суді апеляційної інстанції не приймаються і не розглядаються позовні вимоги та підстави позову, що не були предметом розгляду в суді першої інстанції.

ВИСНОВОК З ПЕРШОГО ПИТАННЯ:

Апеляційне оскарження і перевірка рішень та ухвал суду першої інстанції, що не набрали чинності (законної сили), є процесуальною гарантією захисту прав, свобод та інтересів сторін, інших осіб, які брали участь у справі, а також осіб, які не брали участі у справі, якщо суд вирішив питання про їх права та обов’язки. Перевірка апеляційним судом законності та обґрунтованості судових актів реалізується шляхом повторного розгляду справи (перевирішення) з можливістю встановлювати нові факти, досліджувати нові докази, а також докази, які досліджувалися судом першої інстанції з порушенням встановленого порядку. Отже, апеляційне провадження – це механізм перевірки законності та обґрунтованості рішень, ухвал суду першої інстанції, що не набрали законної сили. Апеляційне провадження є однією з форм, що забезпечує однакове застосування судами законів при вирішенні цивільних справ, що забезпечує правильний і однаковий підхід до застосування норм матеріального і процесуального права.

ІІ. ПРАВО АПЕЛЯЦІЙНОГО ОСКАРЖЕННЯ РІШЕНЬ І УХВАЛ СУДУ ПЕРШОЇ ІНСТАНЦІЇ ТА ПРОЦЕСУАЛЬНИЙ ПОРЯДОК ЙОГО РЕАЛІЗАЦІЇ

Право апеляційного оскарження рішення суду – учасники справи, а також особи, які не брали участі у справі, якщо суд вирішив питання про їхні права, свободи, інтереси та (або) обов’язки, мають право оскаржити в апеляційному порядку рішення суду першої інстанції повністю або частково.

Ухвала суду першої інстанції оскаржується в апеляційному порядку окремо від рішення суду у випадках, передбачених статтею 353 цього Кодексу.

Після відкриття апеляційного провадження за апеляційною скаргою особи, яка не брала участі у справі, але суд вирішив питання про її права, свободи, інтереси та (або) обов’язки, така особа користується процесуальними правами і несе процесуальні обов’язки учасника справи.

Суб’єкти права апеляційного оскарження. Правом апеляційного оскарження наділені сторони та інші особи, які беруть участь у справі, а також особи, які не брали участі у справі, якщо суд вирішив питання про їх права та обов’язки.

До суб’єктів, які мають право апеляційного оскарження, насамперед, відносяться сторони – позивач і відповідач. В апеляційному провадженні сторони повинні бути ті самі, що і в суді першої інстанції.

Суб’єктами апеляційного оскарження є треті особи, які заявляють самостійні вимоги щодо предмета спору, і треті особи, які не заявляють таких вимог, незалежно від їх участі в судовому засіданні.

До суб’єктів права апеляційного оскарження відносяться і правонаступники сторін та третіх осіб.

Судові представники можуть оскаржити судове рішення лише в тому випадку, якщо такі повноваження спеціально оговорені у виданій представникові довіреності. Ця вимога не відноситься до законних представників (батьків, усиновлювачів, опікунів, попечителів), які можуть здійснювати без спеціального на те доручення всі процесуальні дії від імені осіб, в інтересах яких вони діють, у тому числі оскаржити в апеляційному порядку рішення суду першої інстанції.

Право оскаржити в апеляційному порядку рішення і ухвали суду мають також органи і особи, яким законом надано право захищати права, свободи та інтереси інших осіб (ЦПК).

Правом апеляційного оскарження наділені також особи, які не брали участі у справі, якщо суд вирішив питання про їх права та обов’язки.

Особи, які беруть участь у справі, мають право приєднатися до апеляційної скарги, поданої особою, на стороні якої вони виступали. Приєднатися до апеляційної скарги також мають право особи, які не брали участі у справі, якщо суд вирішив питання про їх права та обов’язки. Заява таких осіб про приєднання до апеляційної скарги може бути подана до початку розгляду справи в апеляційному суді.

Відповідно до Закону України «Про судовий збір» від 8 липня 2011 р. внесено зміну до ст. 363 ЦПК, а саме, до заяви про приєднання до апеляційної скарги додається документ про сплату судового збору.

Об’єктом апеляційного оскарження є рішення, ухвали суду першої інстанції, що не набрали законної сили. Рішення і ухвали суду можуть бути оскаржені повністю або частково.

Ухвали суду першої інстанції оскаржуються в апеляційному порядку окремо від рішення суду у випадках, передбачених ч. 1 ст. 353 ЦПК. Так, окремо від рішення суду можуть бути оскаржені в апеляційному порядку ухвали суду першої інстанції щодо:

Окремо від рішення суду можуть бути оскаржені в апеляційному порядку ухвали суду першої інстанції щодо:

1) відмови у видачі судового наказу;

2) забезпечення доказів, відмови в забезпеченні доказів чи скасування ухвали про забезпечення доказів;

3) забезпечення позову, заміни заходу забезпечення позову;

4) скасування забезпечення позову, відмови в скасуванні чи заміні заходів забезпечення позову або відмови у забезпеченні позову;

5) зустрічного забезпечення або зміни чи скасування зустрічного забезпечення;

6) повернення заяви позивачеві (заявникові);

7) відмови у відкритті провадження у справі;

8) відкриття провадження у справі з порушенням правил підсудності;

9) передачі справи на розгляд іншого суду;

10) відмови поновити або продовжити пропущений процесуальний строк;

11) затвердження мирової угоди;

12) призначення експертизи;

13) визначення розміру судових витрат;

14) зупинення провадження у справі;

15) закриття провадження у справі;

16) залишення позову (заяви) без розгляду;

17) окрема ухвала;

18) стягнення штрафу в порядку процесуального примусу;

19) внесення або відмови у внесенні виправлень у рішення;

20) відмови ухвалити додаткове рішення;

21) роз’яснення або відмови у роз’ясненні судового рішення;

22) повернення заяви про перегляд заочного рішення;

23) відмови у відкритті провадження за нововиявленими або виключними обставинами;

24) поновлення пропущеного строку для пред’явлення виконавчого документа до виконання;

25) виправлення помилки у виконавчому документі або визнання його таким, що не підлягає виконанню;

26) відстрочення і розстрочення, зміни чи встановлення способу і порядку виконання рішення;

27) розгляду скарг на дії (бездіяльність) органів державної виконавчої служби, приватного виконавця;

28) заміни сторони у справі (процесуальне правонаступництво) або сторони виконавчого провадження;

29) повороту виконання рішення суду чи відмови у повороті виконання рішення;

30) звернення стягнення на грошові кошти, що належать іншим особам, чи нерухоме майно, право власності на яке не зареєстровано в установленому законом порядку;

31) тимчасового обмеження у праві виїзду за межі України;

32) визначення частки майна боржника у майні, яким він володіє спільно з іншими особами;

33) тимчасового влаштування дитини до дитячого або лікувального закладу;

34) оголошення розшуку відповідача (боржника) або дитини;

35) примусового проникнення до житла;

36) звільнення (призначення) опікуна чи піклувальника;

37) відмови у відкритті провадження у справі про скасування рішення третейського суду, міжнародного комерційного арбітражу;

38) повернення заяви про скасування рішення третейського суду, міжнародного комерційного арбітражу;

39) повернення заяви про видачу виконавчого листа на примусове виконання рішення третейського суду або заяви про визнання і надання дозволу на виконання рішення міжнародного комерційного арбітражу;

40) залишення без розгляду заяви про відновлення втраченого судового провадження;

41) відновлення повністю або частково втраченого судового провадження чи відмови в його відновленні.

Заперечення на ухвали, що не підлягають оскарженню окремо від рішення суду, включаються до апеляційної скарги на рішення суду.

У разі подання апеляційної скарги на ухвалу, що не підлягає оскарженню окремо від рішення суду, суд першої інстанції повертає її заявнику, про що постановляє ухвалу, яка не підлягає оскарженню.

Порядок апеляційного оскарження. Реалізація права апеляційного оскарження обумовлена встановленими ст. 354 ЦПК процесуальними строками.

Так, відповідно до ч. 1 цієї статті, апеляційна скарга на рішення суду апеляційна скарга на рішення суду подається протягом тридцяти днів, а на ухвалу суду - протягом п’ятнадцяти днів з дня його (її) проголошення.

Якщо в судовому засіданні було оголошено лише вступну та резолютивну частини судового рішення або у разі розгляду справи (вирішення питання) без повідомлення (виклику) учасників справи, зазначений строк обчислюється з дня складення повного судового рішення.

Учасник справи, якому повне рішення або ухвала суду не були вручені у день його (її) проголошення або складення, має право на поновлення пропущеного строку на апеляційне оскарження:

1) на рішення суду - якщо апеляційна скарга подана протягом тридцяти днів з дня вручення йому повного рішення суду;

2) на ухвали суду - якщо апеляційна скарга подана протягом п’ятнадцяти днів з дня вручення йому відповідної ухвали суду.

3. Строк на апеляційне оскарження може бути також поновлений в разі пропуску з інших поважних причин, крім випадків, зазначених у частині другій статті 358 цього Кодексу.

Право апеляційного оскарження реалізується заявленою вимогою, втіленою у процесуальній формі – письмовій апеляційній скарзі, а також процесуальними діями щодо її пред’явлення. Форма і зміст апеляційної скарги на рішення і ухвали суду визначені у ст.356 ЦПК.

В апеляційній скарзі мають бути зазначені:

1) найменування суду, до якого подається скарга;

2) повне найменування (для юридичних осіб) або ім’я (прізвище, ім’я та по батькові) (для фізичних осіб) особи, яка подає апеляційну скаргу, її місцезнаходження (для юридичних осіб) або місце проживання чи перебування (для фізичних осіб), поштовий індекс, ідентифікаційний код юридичної особи в Єдиному державному реєстрі підприємств і організацій України, реєстраційний номер облікової картки платника податків (для фізичних осіб) за його наявності або номер і серія паспорта для фізичних осіб - громадян України, номери засобів зв’язку та електронної пошти, офіційна електронна адреса, за наявності;

3) повне найменування (для юридичних осіб) або ім’я (прізвище, ім’я та по батькові) (для фізичних осіб) інших учасників справи, їх місцезнаходження (для юридичних осіб) або місце проживання чи перебування (для фізичних осіб);

4) рішення або ухвала, що оскаржуються;

5) в чому полягає незаконність і (або) необґрунтованість рішення або ухвали (неповнота встановлення обставин, які мають значення для справи, та (або) неправильність установлення обставин, які мають значення для справи, внаслідок необґрунтованої відмови у прийнятті доказів, неправильного їх дослідження чи оцінки, неподання доказів з поважних причин та (або) неправильне визначення відповідно до встановлених судом обставин правовідносин тощо);

6) нові обставини, що підлягають встановленню, докази, які підлягають дослідженню чи оцінці, обґрунтування поважності причин неподання доказів до суду першої інстанції, заперечення проти доказів, використаних судом першої інстанції;

7) клопотання особи, яка подала скаргу;

8) дата отримання копії судового рішення суду першої інстанції, що оскаржується;

9) перелік документів та інших матеріалів, що додаються.

Апеляційна скарга підписується особою, яка її подає, або представником такої особи.

До апеляційної скарги додаються:

1) довіреність або інший документ, що посвідчує повноваження представника, якщо апеляційна скарга подана представником і ці документи раніше не подавалися;

2) копії скарги та доданих письмових матеріалів відповідно до кількості учасників справи;

3) документи, що підтверджують сплату судового збору у встановлених порядку і розмірі, або документи, які підтверджують підстави звільнення від сплати судового збору відповідно до закону;

4) докази, що підтверджують дату отримання копії оскаржуваного судового рішення суду першої інстанції (за наявності).

Якщо апеляційна скарга подається особою, звільненою від сплати судового збору відповідно до закону, у ній зазначаються підстави звільнення від сплати судового збору.

Порядок подання апеляційної скарги та відкриття апеляційного провадження у справі.

Судом апеляційної інстанції у цивільних справах є апеляційний суд, у межах апеляційного округу якого (території, на яку поширюються повноваження відповідного апеляційного суду) знаходиться місцевий суд, який ухвалив судове рішення, що оскаржується, якщо інше не передбачено цим Кодексом.

Верховний Суд переглядає в апеляційному порядку судові рішення апеляційних судів, ухвалені ними як судами першої інстанції.

У судах апеляційної інстанції розглядаються колегією у складі трьох суддів, головуючий з числа яких визначається в установленому законом порядку.

Про відкриття апеляційного провадження у справі суд апеляційної інстанції постановляє ухвалу.

Питання про відкриття апеляційного провадження у справі вирішується не пізніше п’яти днів з дня надходження апеляційної скарги або заяви про усунення недоліків (ст.359), поданої у порядку, передбаченому статтею 357 цього Кодексу.

 В ухвалі про відкриття апеляційного провадження зазначається строк для подання учасниками справи відзиву на апеляційну скаргу та вирішується питання про витребування матеріалів справи. Якщо разом з апеляційною скаргою подано заяви чи клопотання, суд в ухвалі про відкриття апеляційного провадження встановлює строк, протягом якого учасники справи мають подати свої заперечення щодо поданих заяв чи клопотань, якщо інше не передбачено цим Кодексом.

Якщо апеляційна скарга подана з пропуском визначеного цим Кодексом строку, суд у випадку поновлення строку на апеляційне оскарження зупиняє дію оскаржуваного рішення в ухвалі про відкриття апеляційного провадження

Апеляційна скарга реєструється у день її надходження до суду апеляційної інстанції та не пізніше наступного дня передається судді-доповідачу, визначеному в порядку, встановленому статтею 33 цього Кодексу.

2. До апеляційної скарги, яка оформлена з порушенням вимог, встановлених статтею 356 цього Кодексу, застосовуються положення статті 185 цього Кодексу.

Апеляційна скарга залишається без руху також у випадку, якщо вона подана після закінчення строків, установлених статтею 354 цього Кодексу, і особа, яка її подала, не порушує питання про поновлення цього строку або якщо підстави, вказані нею у заяві, визнані неповажними. При цьому протягом десяти днів з дня вручення ухвали особа має право звернутися до суду апеляційної інстанції з заявою про поновлення строку або вказати інші підстави для поновлення строку.

Якщо заяву не буде подано особою в зазначений строк або вказані нею підстави для поновлення строку на апеляційне оскарження будуть визнані неповажними, суд відмовляє у відкритті апеляційного провадження у порядку, встановленому статтею 358 цього Кодексу.

Апеляційна скарга не приймається до розгляду і повертається судом апеляційної інстанції також, якщо:

1) апеляційна скарга подана особою, яка не має процесуальної дієздатності, не підписана, або підписана особою, яка не має права її підписувати, або особою, посадове становище якої не зазначено;

2) до постановлення ухвали про відкриття апеляційного провадження особа, яка подала скаргу, подала заяву про її відкликання;

Про відмову у відкритті апеляційного провадження (ст.358)

Суд апеляційної інстанції відмовляє у відкритті апеляційного провадження у справі, якщо:

1) апеляційну скаргу подано на судове рішення, що не підлягає апеляційному оскарженню;

2) є ухвала про закриття провадження у зв’язку з відмовою від раніше поданої апеляційної скарги цієї самої особи на це саме судове рішення;

3) є постанова про залишення апеляційної скарги цієї самої особи без задоволення або ухвала про відмову у відкритті апеляційного провадження за апеляційною скаргою цієї особи на це саме судове рішення;

4) скаржником у строк, визначений судом, не подано заяву про поновлення строку на апеляційне оскарження або наведені підстави для поновлення строку на апеляційне оскарження визнані судом неповажними.

Незалежно від поважності причин пропуску строку на апеляційне оскарження суд апеляційної інстанції відмовляє у відкритті апеляційного провадження у разі, якщо апеляційна скарга подана після спливу одного року з дня складення повного тексту судового рішення, крім випадків:

1) подання апеляційної скарги особою, не повідомленою про розгляд справи або не залученою до участі в ній, якщо суд ухвалив рішення про її права, свободи, інтереси та (або) обов’язки;

2) пропуску строку на апеляційне оскарження внаслідок виникнення обставин непереборної сили.

3. Питання про відмову у відкритті апеляційного провадження вирішується не пізніше п’яти днів з дня надходження апеляційної скарги або з дня закінчення строку на усунення недоліків.

4. Копія ухвали про відмову у відкритті апеляційного провадження надсилається учасникам справи в порядку, визначеному статтею 272 цього Кодексу. Скаржнику надсилається копія ухвали про відмову у відкритті апеляційного провадження разом з апеляційною скаргою та доданими до скарги матеріалами. Копія апеляційної скарги залишається в суді апеляційної інстанції.

При надходженні неналежно оформленої справи, з нерозглянутими зауваженнями на правильність і повноту фіксування судового процесу технічними засобами або з нерозглянутими письмовими зауваженнями щодо повноти чи неправильності протоколу судового засідання, або без вирішення питання про ухвалення додаткового рішення суддя-доповідач повертає справу до суду першої інстанції, про що постановляє ухвалу із зазначенням строку, протягом якого суд першої інстанції має усунути недоліки.

Після постановлення ухвали про прийняття апеляційної скарги до розгляду апеляційний суд не пізніше наступного дня надсилає копії скарги та доданих до неї матеріалів особам, які беруть участь у справі, і встановлює строк, протягом якого вони можуть подати заперечення на апеляційну скаргу. ЦПК не містить вимог щодо змісту вказаних заперечень.

Статтею 363 ЦПК визначено, що особи, які беруть участь у справі, мають право приєднатися до апеляційної скарги, поданої особою, на стороні якої вони виступали. Учасники справи мають право приєднатися до апеляційної скарги, поданої особою, на стороні якої вони виступали. До апеляційної скарги мають право приєднатися також особи, які не брали участі у справі, якщо суд вирішив питання про їхні права, свободи, інтереси та (або) обов’язки.

Заяву про приєднання до апеляційної скарги може бути подано до початку розгляду справи в суді апеляційної інстанції.

До заяви про приєднання до апеляційної скарги додаються документ про сплату судового збору та докази надсилання (направлення) копії заяви іншим учасникам справи.

Особа, яка подала апеляційну скаргу, має право протягом усього часу розгляду справи відмовитися від неї повністю або частково. Питання про прийняття відмови від апеляційної скарги і закриття у зв’язку з цим апеляційного провадження вирішується апеляційним судом, що розглядає справу, в судовому засіданні. У разі закриття апеляційного провадження особа, відмова якої була прийнята судом, позбавляється права на повторне подання апеляційної скарги.

ВИСНОВОК З ДРУГОГО ПИТАННЯ:

Право апеляційного оскарження рішення суду – це надана законом можливість на порушення функціональної діяльності суду апеляційної інстанції на новий (повторний) розгляд цивільної справи і перевірку ухвалених по ній рішень та постановлених ухвал на відповідність їх вимогам законності й обґрунтованості.

ІІІ. ПІДГОТОВКА І РОЗГЛЯД СПРАВИ АПЕЛЯЦІЙНИМ СУДОМ

Строк розгляду апеляційної скарги . Апеляційна скарга на рішення суду подається протягом тридцяти днів, а на ухвалу суду - протягом п’ятнадцяти днів з дня його (її) проголошення. У виняткових випадках за клопотанням сторони з урахуванням особливостей розгляду справи апеляційний суд може подовжити строк розгляду справи, але не більш як на п'ятнадцять днів, про що постановляє відповідну ухвалу.

Підготовку справи до розгляду апеляційним судом (ст. 365)

Проводить суддя-доповідач у порядку підготовки справи до апеляційного розгляду:

1) з’ясовує питання про склад учасників судового процесу;

2) визначає характер спірних правовідносин і закон, який їх регулює;

3) з’ясовує обставини, на які посилаються учасники справи як на підставу своїх вимог і заперечень;

4) з’ясовує, які обставини визнаються чи заперечуються учасниками справи;

5) вирішує питання щодо поважності причин неподання доказів до суду першої інстанції;

6) за клопотанням сторін та інших учасників справи вирішує питання про виклик свідків, призначення експертизи, витребування доказів, судових доручень щодо збирання доказів, залучення до участі у справі спеціаліста, перекладача;

7) за клопотанням учасників справи вирішує питання щодо вжиття заходів забезпечення позову;

8) вчиняє інші дії, пов’язані із забезпеченням апеляційного розгляду справи.

2. Підготовчі дії, визначені пунктами 5, 6 частини першої цієї статті, вчиняються з дотриманням прав всіх учасників справи висловити свої міркування або заперечення щодо їх вчинення, якщо інше не передбачено цим Кодексом.

3. Якщо під час вивчення матеріалів справи суд виявить нерозглянуті зауваження на правильність і повноту фіксування судового процесу технічними засобами, нерозглянуті письмові зауваження щодо повноти чи неправильності протоколу судового засідання, невирішене питання про ухвалення додаткового рішення, суд постановляє ухвалу із зазначенням строку, протягом якого суд першої інстанції має усунути недоліки.

Після проведення підготовчих дій суддя-доповідач доповідає про них колегії суддів. Дійшовши висновку, що всі необхідні підготовчі дії вчинено, колегія суддів призначає справу до розгляду. У разі необхідності колегія суддів вирішує питання про проведення додаткових підготовчих дій.

Відповідно до ч. 2 ст. 371 ЦПК апеляційна скарга на рішення суду першої інстанції має бути розглянута протягом шістдесяти днів із дня постановлення ухвали про відкриття апеляційного провадження, а апеляційна скарга на ухвалу суду першої інстанції - протягом тридцяти днів з дня постановлення ухвали про відкриття апеляційного провадження.

У виняткових випадках за клопотанням сторони з урахуванням особливостей розгляду справи суд апеляційної інстанції може продовжити строк розгляду справи, але не більш як на п’ятнадцять днів, про що постановляє відповідну ухвалу.

В апеляційному суді справа розглядається у відкритому судовому засіданні колегією у складі трьох суддів, головуючий з числа яких визначається в установленому законом порядку.

Засідання суду апеляційної інстанції складається з наступних частин:

підготовчої;

розгляду справи по суті;

судових дебатів;

ухвалення і проголошення рішення (ухвали).

Неявка сторін та інших осіб, які беруть участь у справі, належним чином повідомлених про час і місце розгляду справи, не перешкоджає розглядові справи.

Всі питання, що виникають під час розгляду справи і ухвалення рішення (ухвали) апеляційного суду, вирішуються більшістю голосів. При цьому жоден із суддів не має права утримуватися від голосування. Головуючий голосує останнім. Ухвалене апеляційною інстанцією рішення проголошується прилюдно. Головуючий роз’яснює зміст і строк його оскарження.

ВИСНОВОК З ТРЕТЬОГО ПИТАННЯ:

Процедура підготовки та розгляду апеляційної справи чітко визначена у ЦПК. На відміну від провадження у суді першої інстанції, у суді апеляційної інстанції розгляд справи здійснюється колегіальним складом суду у складі трьох професійних суддів.

ІV. ПОВНОВАЖЕННЯ СУДУ АПЕЛЯЦІЙНОЇ ІНСТАНЦІЇ

Повноваження суду апеляційної інстанції – це сукупність його прав і обов’язків, пов’язаних із застосуванням процесуально-правових наслідків щодо рішень та ухвал суду першої інстанції, які розглядаються в апеляційному порядку. Такі повноваження та підстави визначені в статтях 374-387 ЦПК.

За наслідками розгляду апеляційної скарги на рішення суду першої інстанції відповідно до ч. 1 ст. 374 ЦПК апеляційний суд має право:

1) залишити судове рішення без змін, а скаргу без задоволення;

2) скасувати судове рішення повністю або частково і ухвалити у відповідній частині нове рішення або змінити рішення;

3) визнати нечинним судове рішення суду першої інстанції повністю або частково у передбачених цим Кодексом випадках і закрити провадження у справі у відповідній частині;

4) скасувати судове рішення повністю або частково і у відповідній частині закрити провадження у справі повністю або частково або залишити позовну заяву без розгляду повністю або частково;

5) скасувати судове рішення і направити справу для розгляду до іншого суду першої інстанції за встановленою підсудністю;

6) скасувати ухвалу, що перешкоджає подальшому провадженню у справі, і направити справу для продовження розгляду до суду першої інстанції;

7) скасувати ухвалу про відкриття провадження у справі і прийняти постанову про направлення справи для розгляду до іншого суду першої інстанції за встановленою підсудністю;

8) у передбачених цим Кодексом випадках скасувати свою постанову (повністю або частково) і прийняти одне з рішень, зазначених в пунктах 1-7 частини першої цієї статті.

Залишення без зміни рішення суду, тобто відхилення апеляційної скарги можливе тоді, коли суд першої інстанції ухвалив рішення з додержанням вимог матеріального і процесуального права на підставі всебічного дослідження зібраних у справі доказів, правильної оцінки й обгрунтованих висновків, а доводи апеляційної скарги є несуттєвими. Такі наслідки настають також тоді, коли суд припустився неістотних порушень норм права, які не вплинули на правильність ухваленого рішення.

Апеляційний суд вправі скасувати рішення суду першої інстанції і ухвалити нове рішення або змінити рішення. Відповідно до ст. 376 ЦПК підставами для цього є:

Підставами для скасування судового рішення повністю або частково та ухвалення нового рішення у відповідній частині або зміни судового рішення є:

1) неповне з’ясування обставин, що мають значення для справи;

2) недоведеність обставин, що мають значення для справи, які суд першої інстанції визнав встановленими;

3) невідповідність висновків, викладених у рішенні суду першої інстанції, обставинам справи;

4) порушення норм процесуального права або неправильне застосування норм матеріального права.

2. Неправильним застосуванням норм матеріального права вважається: неправильне тлумачення закону, або застосування закону, який не підлягає застосуванню, або незастосування закону, який підлягав застосуванню.

Порушення норм процесуального права може бути підставою для скасування або зміни рішення, якщо це порушення призвело до неправильного вирішення справи.

3. Порушення норм процесуального права є обов’язковою підставою для скасування судового рішення суду першої інстанції та ухвалення нового судового рішення, якщо:

1) справу розглянуто неповноважним складом суду;

2) в ухваленні судового рішення брав участь суддя, якому було заявлено відвід, і підстави його відводу визнано судом апеляційної інстанції обґрунтованими;

3) справу (питання) розглянуто судом за відсутності будь-якого учасника справи, не повідомленого належним чином про дату, час і місце засідання суду (у разі якщо таке повідомлення є обов’язковим), якщо такий учасник справи обґрунтовує свою апеляційну скаргу такою підставою;

4) суд прийняв судове рішення про права, свободи, інтереси та (або) обов’язки осіб, що не були залучені до участі у справі;

5) судове рішення не підписано будь-ким із суддів або підписано не тими суддями, які зазначені у рішенні;

6) судове рішення ухвалено суддями, які не входили до складу колегії, що розглядала справу;

7) суд розглянув в порядку спрощеного позовного провадження справу, що підлягала розгляду за правилами загального позовного провадження.

4. Зміна судового рішення може полягати в доповненні або зміні його мотивувальної та (або) резолютивної частин.

Апеляційний суд скасовує рішення суду першої інстанції із закриттям провадження у справі або залишенням заяви без розгляду за наявності підстав, передбачених статтями 376-380 ЦПК.

Суд апеляційної інстанції залишає апеляційну скаргу без задоволення, а судове рішення без змін, якщо визнає, що суд першої інстанції ухвалив судове рішення з додержанням норм матеріального і процесуального права.

ВИСНОВОК З ЧЕТВЕРТОГО ПИТАННЯ:

В апеляційному провадженні суд наділений значними повноваженнями. За наслідками розгляду апеляційної скарги на рішення суду першої інстанції апеляційний суд має право: постановити ухвалу про відхилення апеляційної скарги і залишення рішення без змін; скасувати рішення суду першої інстанції і ухвалити нове рішення по суті позовних вимог; змінити рішення; постановити ухвалу про скасування рішення суду першої інстанції і закриття провадження у справі або залишення заяви без розгляду.

В апеляційному порядку передбачено також самостійне оскарження й ухвал суду першої інстанції. За наслідками розгляду скарги на ухвалу суду першої інстанції апеляційний суд має право: постановити ухвалу про відхилення апеляційної скарги і залишення ухвали без змін; скасувати ухвалу і постановити нову ухвалу; змінити ухвалу; скасувати ухвалу, що перешкоджає подальшому провадженню у справі, і направити справу для продовження розгляду до суду першої інстанції.

V. ПОСТАНОВИ СУДУ АПЕЛЯЦІЙНОЇ ІНСТАНЦІЇ

Суд апеляційної інстанції за результатами розгляду апеляційної скарги приймає постанову за правилами статті 35 і глави 9 розділу III цього Кодексу з особливостями, зазначеними у статті 382 цього Кодексу. Процедурні питання, пов’язані з рухом справи, клопотання та заяви учасників справи, питання про відкладення розгляду справи, оголошення перерви, зупинення провадження у справі, а також в інших випадках, передбачених цим Кодексом, вирішуються судом апеляційної інстанції шляхом постановлення ухвал в порядку, визначеному цим Кодексом для постановлення ухвал суду першої інстанції.

Постанова або ухвала суду апеляційної інстанції оформлюється суддею-доповідачем (іншим суддею, якщо суддя-доповідач не згодний з постановою/ухвалою) і підписується всім складом суду, який розглядав справу, якщо інше не передбачено цим Кодексом.

Постанова суду апеляційної інстанції складається з:

1) вступної частини із зазначенням:

а) дати і місця її прийняття, номера справи;

б) найменування суду апеляційної інстанції, прізвищ та ініціалів суддів і секретаря судового засідання;

в) імен (найменувань) сторін і особи, яка подала скаргу;

г) найменування суду першої інстанції, рішення якого оскаржується, дати ухвалення рішення, прізвища судді (суддів); часу і місця його ухвалення, дати складання повного тексту рішення;

2) описової частини із зазначенням:

а) короткого змісту позовних вимог і рішення суду першої інстанції;

б) короткого змісту вимог апеляційної скарги;

в) узагальнених доводів особи, яка подала апеляційну скаргу;

г) узагальнених доводів та заперечень інших учасників справи;

3) мотивувальної частини із зазначенням:

а) встановлених судом першої інстанції та неоспорених обставин, а також обставин, встановлених судом апеляційної інстанції, і визначених відповідно до них правовідносин;

б) доводів, за якими суд апеляційної інстанції погодився або не погодився з висновками суду першої інстанції;

в) мотивів прийняття або відхилення кожного аргументу, викладеного учасниками справи в апеляційній скарзі та відзиві на апеляційну скаргу;

г) чи були і ким порушені, невизнані або оспорені права, свободи чи інтереси, за захистом яких особа звернулася до суду;

ґ) висновків за результатами розгляду апеляційної скарги з посиланням на норми права, якими керувався суд апеляційної інстанції;

4) резолютивної частини із зазначенням:

а) висновку суду апеляційної інстанції по суті вимог апеляційної скарги;

б) нового розподілу судових витрат, понесених у зв’язку з розглядом справи у суді першої інстанції, - у випадку скасування або зміни судового рішення;

в) розподілу судових витрат, понесених у зв’язку з переглядом справи у суді апеляційної інстанції;

г) строку і порядку набрання постановою законної сили та її оскарження.

2. Постанову суду апеляційної інстанції може бути оскаржено у касаційному порядку у випадках, передбачених цим Кодексом.

Постанова суду апеляційної інстанції проголошується за правилами, встановленими статтею 268 цього Кодексу

ВИСНОВОК З П’ЯТОГО ПИТАННЯ:

За результатами розглянутої в апеляційному порядку справи суд ухвалює постанову. Постанови суду апеляційної інстанції, в яких даються відповіді на апеляційні скарги суб’єктів права апеляційного оскарження з приводу наслідків нового (повторного) розгляду і вирішення цивільної справи, перевірки з фактичної і правової сторони рішення, ухвали суду першої інстанції, що не набрали законної сили, їх обгрунтованості і законності.

ВИСНОВКИ З ТЕМИ:

Підсумовуючи лекцію, слід наголосити, що законодавством України проголошено і гарантовано широке коло прав і свобод для всіх громадян держави. Однією з найважливіших гарантій цих прав і свобод є право на судовий захист. Додатковими гарантіями захисту прав і свобод заінтересованих громадян, прав організацій, держави та публічних інтересів і забезпечення законності й обгрунтованості рішень та ухвал суду є апеляційне провадження, унормоване цивільним процесуальним законодавством відповідно до сучасних цивільних правовідносин і завдань правосуддя.

МЕТОДИЧНІ ПОРАДИ ЩОДО ПІДГОТОВКИ ДАНОЇ ТЕМИ:

1. Вивчаючи дану тему, студенти повинні навчитися:

характеризувати апеляційне провадження, права та обов’язки осіб, які беруть участь у справі в апеляційному провадженні, повноваження суду апеляційної інстанції, складати апеляційну скаргу, клопотання, заяви, інші процесуальні документи.

2. Питання для самоперевірки та контролю засвоєння знань:

* Суть і значення апеляційного провадження.
* Апеляційне оскарження як стадія цивільного процесу.
* Апеляція як інститут цивільного процесуального права.
* Суб’єкти права апеляційного оскарження рішень і ухвал суду першої інстанції.
* Процесуальний порядок реалізації права апеляційного оскарження.
* Форма і зміст апеляційної заяви, скарги.
* Ухвали суду першої інстанції, на які можуть бути подані апеляційні скарги окремо від рішення суду.
* Процесуальні строки апеляційного оскарження рішень і ухвал суду.
* Порядок підготовки апеляційної справи до розгляду.
* Порядок розгляду справи апеляційним судом.
* Межі розгляду справи апеляційним судом.
* Повноваження суду апеляційної інстанції.
* Форма і зміст рішення апеляційного суду.
* Форма і зміст ухвали апеляційного суду.

**ТЕМА 4. КАСАЦІЙНЕ ПРОВАДЖЕННЯ**

**(2 години)**

ПЛАН ЛЕКЦІЇ:

* Касаційне провадження: загальна характеристика. Право касаційного оскарження та процесуальний порядок його реалізації.
* Відкриття касаційного провадження. Підготовка касаційного розгляду справи і порядок її розгляду.
* Повноваження суду касаційної інстанції. Порядок ухвалення рішення та постановлення ухвал судом касаційної інстанції. Законна сила постанови і ухвали суду касаційної інстанції.
* Загальна характеристика палат Верховного Суду.

РЕКОМЕНДОВАНА ЛІТЕРАТУРА

1. Основні нормативні акти:

1.1. Конституція України. Прийнята на V сесії Верховної Ради України 28 червня 1996 року // Відомості ВРУ. – 1996. - № 30. – Ст. 141 (із змінами).

1.3. Закони:

1.3.1. Цивільний процесуальний кодекс України від 18 березня 2004 р. (зі змінами від 24.02.2018 р.) //[Електорнний ресурс]. - Режим доступу: <http://zakon5.rada.gov.ua/laws/show/1618-15>

1.3.2. Господарський процесуальний кодекс України вiд 6 листопада 1991 р Редакція від 07.01.2018 //[Електорнний ресурс]. - Режим доступу: <http://zakon0.rada.gov.ua/laws/show/1798-12>

1.3.3. Про гарантії держави щодо виконання судових рішень. Закон України від 5 червня 2012 року № 4901-VI // Офіційний вісник України. – 2012. – № 49 (06.07.2012). – Ст. 1919 (Електронна адреса доступу – <http://zakon2.rada.gov.ua/laws/show/4901-17>).

1.3.4. Про судоустрій та статус суддів. Закон України від 30 09. 2016 року Електронний ресурс]. – Режим доступу: <http://nbuv.gov.ua/j-pdf/FP_index.htm_2016_1_42.pdf>

1.3.5. Про судовий збір. Закон України вiд 8 липня 2011 р. № 3674-VI // [Офіційне джерело]: [http://zakon1.rada.gov.ua](http://zakon1.rada.gov.ua/). 1.3.9. Про Конституційний Суд України. Закон України від 16 жовтня 1996 р. № 422/96-ВР // ВВР. – 1996. - № 49. – Ст. 272.

1.3.6. Про безоплатну правову допомогу. Закон України від 8 липня 2011 р. [Електорнний ресурс]. - Режим доступу: <http://zakon.rada.gov.ua/laws/show/3460-17>

Підручники:

Ізарова І. О., Ханик-Посполітак Р. Ю. І–32 Цивільний процес України /І. О. Ізарова, Р. Ю. Ханик-Посполітак. – Київ : ВД «Дакор», 2018.

2.2. Масюк В. В. Виконавче провадження у схемах і таблицях : навч. посіб. /В. В. Масюк, М. Ю. Акулова. – Харків : Право, 2017. – 126 с.

2.3. Виконавче провадження : навч. посіб. для здобувачів вищ. освіти/ уклад.: К. В. Гусаров, М. Є. Червинська, Л. М. Мазур та ін. – Х.: Право, 2017. – 186 с.

2.4. Актуальні питання цивільного судочинства в світлі судової реформи в Україні: монографія /[С.В. Ківалов, Н.Ю. Голубєва, І.В. Андронов та ін.]; за заг. ред. Н.Ю. Голубєвої; НУ ОЮА. – Одеса: Юридична література, 2017 – 212 с.

2. Допоміжна:

Андрушко А.В. Принцип диспозитивності цивільного процесуального права України : Монографія / А. В. Андрушко ; рец.: О. О. Підопригора, И. И. Штефан ; Хмельницький інститут регіонального управління та права. - Харків : Консум, 2014 (Харків). - 172 с.

Бірюков І.А. Справедливість та її місце в цивільному судочинстві / І. А. Бірюков // Бюлетень Міністерства юстиції України : Міністерство юстиції України. - 2010. - № 10. - C. 93-98.

Боєва О.С. Доцільність застосування аналогії права при розгляді трудових спорів / О. С. Боєва // Судова апеляція : ТОВ "Видавництво "Юридична думка". - 2014. - № 2. - C. 103-109

Буркацький Л.К. Захист цивільного права та інтересу: Методика складання документів, коментарі, позовні та інші заяви: Навч. посібник. – К.: Юрінком Інтер, 2015.

Гетманцев М. Джерела формування речових доказів / М. Гетманцев // Підприємництво, господарство і право. - 2013. - № 4. - C. 134-137.

Грабовська, Оксана Олександрівна. Правосуб’єктність органів опіки та піклування в процедурі усиновлення / О. О. Грабовська // Держава і право : Збірник наукових праць. - 2014. - Вип. 45. - C. 291-296

Ліснича Т.В. Правові наслідки появи особи, яку було оголошено померлою: виявлення і шляхи вирішення проблемних питань / Т. В. Ліснича // Право і безпека. - Харків, 2012. - № 4 (41). - C. 196-200.

Масюк В.В. Презумпції та преюдиції в цивільному судочинстві : монографія / В. В. Масюк ; рец.: С. Я. Фурса, В. А. Кройтор. - Харків : Право, 2014 (Харків). - 208 с.

Розкриття банківської таємниці / Д. Луспеник, З. Мельник // <http://crimealawyers.com/rozkrittya-bank-vsko-ta-mnits>

Тарасенко Л. Судовий контроль за виконанням судових рішень // Вісник Львівського університету : Серія юридична / Міністерство освіти і науки України. Львівський національний університет ім. І. Франка : ВЦ Львівського національного університету ім. І. Франка. - 2013. - Вип. 42. - C. 209-216.

13. Інформаційні ресурси в Інтернеті

http://www.president.gov.ua. – офіційний веб-сайт Президента України.

http://www.portal.rada.gov.ua – офіційний веб-сайт Верховної Ради України.

http://www.kmu.gov.ua –офіційний веб-сайт Кабінету Міністрів України.

http://www.mvs.gov.ua – офіційний веб-сайт Міністерства внутрішніх справ України.

http://www.court.gov.ua/vscourt – офіційний веб портал судової влади в Україні

http://www.scourt.gov.ua – офіційний веб-сайт Верховного Суду України.

http://www.sc.gov.ua – офіційний веб-сайт Вищого спеціалізованого суду з розгляду цивільний і кримінальних справ.

http://www.sbu.gov.ua – офіційний веб-сайт СБУ.

http://www.gp.gov.ua – офіційний веб-сайт Генеральної прокуратури України.

http://www.minjust.gov.ua – Офіційний веб-сайт Міністерства юстиції України.

http://www.reyestr.court.gov.ua – єдиний реєстр судових рішень в Україні.

http://www.police.ua – Форум працівників МВС України.

МЕТА ЛЕКЦІЇ:

Мета лекції полягає у формуванні знань про касаційне провадження як стадію цивільного процесу, його процесуальні особливості, повноваження суду касаційної інстанції, набрання рішенням законної сили.

ВСТУП

Законодавством України гарантовано захист у порядку цивільного судочинства прав, свобод, інтересів фізичних і юридичних осіб, інтересів держави. Відповідно виконання завдань цивільного судочинства залежить від всебічного розгляду і вирішення цивільних справ у повній відповідності до чинного законодавства. Досягнення такої мети забезпечується цивільними процесуальними гарантіями, серед яких велике значення має функціонування у цивільному судочинстві України апеляційного оскарження і перевірки судових рішень і ухвал, що не набрали законної сили, і касаційного оскарження рішень і ухвал суду першої інстанції після їх перегляду в апеляційному порядку, а також рішень і ухвал апеляційного суду.

І.КАСАЦІЙНЕ ПРОВАДЖЕННЯ: ЗАГАЛЬНА ХАРАКТЕРИСТИКА

Інститут касаційного оскарження і перевірки судових рішень є процесуальною гарантією забезпечення законності при здійсненні правосуддя у цивільних справах. Касаційне провадження є однією з конституційних гарантій охорони прав, свобод чи інтересів осіб у цивільному процесі, адже завдяки касації учасники цивільного судочинства можуть обстоювати свої права після набрання судовим рішенням законної сили, якщо є підстави сумніватися в його законності.

Касація (від лат. “cassatio” – скасування, знищення) – це спосіб оскарження рішень і ухвал суду першої інстанції, які були предметом розгляду у апеляційному порядку, у зв’язку з порушенням матеріального і процесуального закону, а також рішень і ухвал суду апеляційної .

Підставами касаційного оскарження є неправильне застосування судом норм матеріального права чи порушення норм процесуального права (ч. 2 ст. 389 ЦПК).

Згідно зі ст. 388 ЦПК касаційною інстанцією у цивільних справах Судом касаційної інстанції у цивільних справах є Верховний Суд.

Суть касаційного провадження – полягає в тому, що суд касаційної інстанції за скаргою осіб, які беруть участь у справі, і осіб, які не брали участь у справі, щодо яких суд вирішив питання про їх права і обов’язки, перевіряє законність рішень і ухвал суду першої інстанції, їх відповідність нормам матеріального права, що були предметом апеляційного розгляду, а також рішень і ухвал апеляційного суду з метою захисту прав, свобод чи інтересів фізичних осіб, прав та інтересів юридичних осіб, інтересів держави.

Касаційне провадження є самостійною формою забезпечення однакового застосування законодавства судами першої та апеляційної інстанцій.

Верховний Суд переглядає у касаційному порядку судові рішення, ухвалені судами першої та апеляційної інстанцій. (ч. 2 ст. 389ЦПК).

Право касаційного оскарження – це право на відкриття провадження в суді касаційної інстанції з перевірки законності рішень та ухвал суду, що набрали законної сили.

Суб’єктами права касаційного оскарження є сторони та інші особи, які беруть участь у справі, а також особи, які не брали участі у справі, якщо суд вирішив питання про їх права та обов’язки і постановив рішення чи ухвалу.

Суб’єктами права касаційного оскарження є:

сторони (позивач і відповідач); інші особи, які беруть участь у справі (треті особи, які заявляють самостійні вимоги щодо предмета спору, і треті особи, які не заявляють таких вимог);

особи, які не брали участі у справі, якщо суд вирішив питання про їх права та обов’язки і які мають відповідну цивільну процесуальну правосуб’єктність;

правонаступники;

представники сторін та третіх осіб;

особи, яким законом надано право захищати права, свободи та інтереси інших осіб.

Об’єктом касаційного оскарження, відповідно до ч. 1 ст. 389ЦПК є: рішення і ухвали суду першої інстанції після їх перегляду в апеляційному порядку, а також рішення і ухвали апеляційного суду – з підстав неправильного застосування судом норм матеріального права чи порушення норм процесуального права.

У касаційному порядку можуть бути оскаржені

1) рішення суду першої інстанції після апеляційного перегляду справи та постанову суду апеляційної інстанції, крім судових рішень, визначених у частині третій цієї статті;

2) ухвали суду першої інстанції, вказані у пунктах 3, 6-8, 15, 16, 22, 23, 27, 28, 30, 32 частини першої статті 353 цього Кодексу, після їх перегляду в апеляційному порядку;

3) ухвали суду апеляційної інстанції про відмову у відкритті або закриття апеляційного провадження, про повернення апеляційної скарги, про зупинення провадження, щодо забезпечення позову, заміни заходу забезпечення позову, щодо зустрічного забезпечення, про відмову ухвалити додаткове рішення, про роз’яснення рішення чи відмову у роз’ясненні рішення, про внесення або відмову у внесенні виправлень у рішення, про повернення заяви про перегляд судового рішення за нововиявленими або виключними обставинами, про відмову у відкритті провадження за нововиявленими або виключними обставинами, про заміну сторони у справі, про накладення штрафу в порядку процесуального примусу, окремі ухвали.

2. Підставами касаційного оскарження є неправильне застосування судом норм матеріального права чи порушення норм процесуального права.

Право касаційного оскарження діє у межах встановленого процесуального строку – касаційна скарга на судові рішення, передбачені пунктом 1 частини першої статті 407 цього Кодексу, має бути розглянута протягом шістдесяти днів, а на ухвали, передбачені пунктами 2 і 3 частини першої статті 389 цього Кодексу, - протягом тридцяти днів з дня постановлення ухвали про відкриття касаційного провадження у справі

Право касаційного оскарження реалізується шляхом подання касаційної скарги у письмовій формі. Відповідно до ст. 392 ЦПК у касаційній скарзі має бути зазначено:

Касаційна скарга подається у письмовій формі.

2. У касаційній скарзі повинно бути зазначено:

1) найменування суду, до якого подається скарга;

2) повне найменування (для юридичних осіб) або ім’я (прізвище, ім’я та по батькові) (для фізичних осіб) особи, яка подає касаційну скаргу, її місцезнаходження (для юридичних осіб) або місце проживання чи перебування (для фізичних осіб), поштовий індекс, ідентифікаційний код юридичної особи в Єдиному державному реєстрі підприємств і організацій України, реєстраційний номер облікової картки платника податків (для фізичних осіб) за його наявності або номер і серія паспорта для фізичних осіб - громадян України, номери засобів зв’язку та адресу електронної пошти, за наявності;

3) повне найменування (для юридичних осіб) або ім’я (прізвище, ім’я та по батькові) (для фізичних осіб) інших учасників справи, їх місцезнаходження (для юридичних осіб) або місце проживання чи перебування (для фізичних осіб);

4) рішення (ухвала), що оскаржується;

5) в чому полягає неправильне застосування судом норм матеріального права чи порушення норм процесуального права;

6) клопотання особи, яка подає скаргу;

7) перелік письмових матеріалів, що додаються до скарги;

8) дата отримання копії судового рішення суду апеляційної інстанції, що оскаржується.

3. До касаційної скарги, поданої представником, повинна бути додана довіреність або інший документ, що посвідчує повноваження представника.

4. До касаційної скарги додаються:

1) копії скарги та доданих до неї матеріалів відповідно до кількості учасників справи;

2) докази, що підтверджують дату отримання копії оскаржуваного рішення суду апеляційної інстанції, - за наявності;

3) документи, що підтверджують сплату судового збору у встановлених порядку і розмірі, або документи, що підтверджують підстави звільнення від сплати судового збору відповідно до закону.

5. Якщо касаційна скарга подається особою, звільненою від сплати судового збору відповідно до закону, у ній зазначаються підстави звільнення від сплати судового збору.

Касаційна скарга підписується особою, яка її подає, або її представником. До касаційної скарги, поданої представником, додається довіреність або інший документ, що посвідчує повноваження представника, якщо в справі немає підтвердження такого повноваження.

Також повинні бути додані документи, які підтверджують сплату судового збору. Відповідно до п.п. 9 пункту 1 частини 2 статті 4 Закону України «Про судовий збір» на касаційне скарги на рішення суду , заяви до приєднання про приєднання до касаційної скарги на рішення суду 200 відсотків ставки, що підлягає сплаті при поданні позовної заяви.

Апеляційної і касаційної скарги на ухвалу суду, заяви про приєднання до апеляційної чи касаційної скарги на ухвалу суду – 1 розмір прожиткового мінімуму для працездатних громадян.

Касаційна скарга подається особисто суб’єктом оскарження або його представником (чи надсилається поштою) безпосередньо до суду касаційної інстанції.

ВИСНОВОК З ПЕРШОГО ПИТАННЯ:

Касаційне провадження є додатковою гарантією забезпечення законності судових рішень, забезпечення однакового застосування законодавства судами першої та апеляційної інстанцій. Його основною функцією є перевірка законності розглянутих справ, в яких суд апеляційної інстанції не усунув істотні порушення закону або сам їх допустив, а також забезпечення однакового застосування закону.

Право касаційного оскарження реалізується шляхом звернення до суду касаційної інстанції відповідно до вимог ст. 389 ЦПК. Це право на відкриття провадження в суді касаційної інстанції з перевірки законності рішень та ухвал суду, що набрали законної сили.

ІІ. ВІДКРИТТЯ КАСАЦІЙНОГО ПРОВАДЖЕННЯ. ПІДГОТОВКА І ПОРЯДОК КАСАЦІЙНОГО РОЗГЛЯДУ СПРАВИ

Касаційне провадження, як і позовне, апеляційне та інші провадження, має стадії відкриття, підготовки справи до розгляду, розгляду справи і постановлення судового рішення.

Відкриття касаційного провадження одержавши касаційну скаргу, оформлену відповідно до вимог статті 3924 цього Кодексу, суддя-доповідач (колегія суддів) вирішує питання про відкриття касаційного провадження (про відмову у відкритті касаційного провадження). починається з моменту надходження касаційної скарги до канцелярії суду касаційної інстанції та її реєстрації. Після реєстрації скарга не пізніше наступного дня передається у порядку черговості судді-доповідачу, який перевіряє її відповідність вимогам, установленим статтею 389 ЦПК.

Відповідно до ст. 394 ЦПК, одержавши касаційну скаргу, оформлену відповідно до вимог статті 392 ЦПК, суддя-доповідач після отримання справи суддя-доповідач протягом десяти днів готує доповідь, у якій викладає обставини, необхідні для ухвалення рішення суду касаційної інстанції.

 У разі якщо касаційна скарга оформлена з порушенням вимог, встановлених статтею 392 цього Кодексу, застосовуються положення статті 186 цього Кодексу, про що суддею постановляється відповідна ухвала.

 Касаційна скарга залишається без руху також у випадку, якщо вона подана після закінчення строків, установлених статтею 390 цього Кодексу, і особа, яка її подала, не порушує питання про поновлення цього строку, або якщо підстави, наведені нею у заяві, визнані неповажними. При цьому протягом десяти днів з дня вручення ухвали про залишення касаційної скарги без руху особа має право звернутися до суду касаційної інстанції із заявою про поновлення строку або навести інші підстави для поновлення строку.

Якщо заяву не буде подано особою в зазначений строк або наведені підстави для поновлення строку касаційного оскарження визнані неповажними, суддя-доповідач відмовляє у відкритті касаційного провадження на підставі пункту 4 частини другої статті 394 цього Кодексу.

Касаційна скарга не приймається до розгляду і повертається судом також, якщо:

1) касаційна скарга подана особою, яка не має процесуальної дієздатності, не підписана, підписана особою, яка не має права її підписувати, або особою, посадове становище якої не зазначено;

2) скаргу подано у інший спосіб, ніж до суду касаційної інстанції;

3) до постановлення ухвали про відкриття касаційного провадження від особи, яка подала скаргу, надійшла заява про її відкликання;

4) у касаційній скарзі не викладені передбачені цим Кодексом підстави для оскарження судового рішення в касаційному порядку.

5. Питання про залишення касаційної скарги без руху суддя-доповідач вирішує протягом десяти днів з дня надходження касаційної скарги. Питання про повернення касаційної скарги суд касаційної інстанції вирішує протягом десяти днів з дня надходження касаційної скарги або з дня закінчення строку на усунення недоліків.

6. Про повернення касаційної скарги постановляється ухвала.

7. Копія ухвали про повернення касаційної скарги надсилається учасникам справи у порядку, визначеному статтею 272 цього Кодексу. Скаржнику надсилається копія ухвали про повернення касаційної скарги разом з доданими до скарги матеріалами, а касаційна скарга залишається в суді касаційної інстанції.

Приєднання до касаційної скарги. Учасники справи мають право приєднатися до касаційної скарги, поданої особою, на стороні якої вони виступали. До касаційної скарги мають право приєднатися особи, які не брали участі у справі, якщо суд вирішив питання про їхні права, свободи, інтереси та (або) обов’язки.

Заяву про приєднання до касаційної скарги може бути подано до початку розгляду справи в суді касаційної інстанції. До заяви про приєднання до касаційної скарги додаються документ про сплату судового збору та докази надсилання копії заяви іншим учасникам справи. (ст. 397 ЦПК).

Особа, яка подала касаційну скаргу, має право доповнити чи змінити її протягом строку на касаційне оскарження (ч. 1 ст. 398 ЦПК). Особа, яка подала касаційну скаргу, має право доповнити чи змінити її протягом строку на касаційне оскарження. У разі доповнення чи зміни касаційної скарги особа, яка подала касаційну скаргу, повинна подати докази надсилання копій відповідних доповнень чи змін до касаційної скарги іншим учасникам справи; в іншому випадку суд не враховує такі доповнення чи зміни.

Особа, яка подала касаційну скаргу, має право відкликати її до постановлення ухвали про відкриття касаційного провадження. (ч. 1 ст. 398 ЦПК).

Особа, яка подала касаційну скаргу, має право відмовитися від неї, а інша сторона має право визнати касаційну скаргу обґрунтованою в повному обсязі чи в певній частині до закінчення касаційного провадження. У разі відмови від касаційної скарги суд, за відсутності заперечень інших осіб, які приєдналися до касаційної скарги, постановляє ухвалу про закриття касаційного провадження.

У разі закриття касаційного провадження у зв’язку з відмовою від касаційної скарги на судові рішення повторне оскарження цих рішень особою, що відмовилася від скарги, не допускається. Суд касаційної інстанції має право не приймати відмову від скарги або її відкликання з підстав, визначених у частині п’ятій статті 206 цього Кодексу.

У суді касаційної інстанції позивач має право відмовитися від позову, а сторони мають право укласти між собою мирову угоду. Реалізація цих прав не залежить від того, за касаційною скаргою кого з осіб, які беруть участь у справі, було відкрито касаційне провадження.

Підготовка касаційної справи до розгляду складається з комплексу процесуальних дій.

Після отримання справи суддя-доповідач протягом десяти днів готує доповідь, у якій викладає обставини, необхідні для ухвалення рішення суду касаційної інстанції, з'ясовує питання про склад осіб, які беруть участь у справі (ст. 399 ЦПК).

Попередній розгляд справи має бути проведений протягом п’яти днів після складення доповіді суддею-доповідачем колегією у складі трьох суддів у порядку письмового провадження без повідомлення учасників справи.

Попередній розгляд справи палатою, об’єднаною палатою, Великою Палатою не проводиться.

У попередньому судовому засіданні суддя-доповідач доповідає колегії суддів про проведення підготовчої дії та обставини, необхідні для ухвалення судового рішення судом касаційної інстанції.

Суд касаційної інстанції залишає касаційну скаргу без задоволення, а рішення без змін, якщо відсутні підстави для скасування судового рішення.

Суд касаційної інстанції скасовує судове рішення за наявності підстав, які тягнуть за собою обов’язкове скасування судового рішення.

Суд касаційної інстанції призначає справу до судового розгляду за відсутності підстав, встановлених частинами третьою, четвертою цієї статті. Справа призначається до судового розгляду, якщо хоча б один суддя із складу суду дійшов такого висновку. Про призначення справи до судового розгляду постановляється ухвала, яка підписується всім складом суду.

Розгляд справи судом касаційної інстанції У суді касаційної інстанції скарга розглядається за правилами розгляду справи судом першої інстанції в порядку спрощеного позовного провадження без повідомлення учасників справи з урахуванням статті 400 цього Кодексу.

У разі необхідності учасники справи можуть бути викликані для надання пояснень у справі.

Межі розгляду справи судом касаційної інстанції. Під час розгляду справи в касаційному порядку суд перевіряє в межах касаційної скарги правильність застосування судом першої або апеляційної інстанції норм матеріального чи процесуального права і не може встановлювати або (та) вважати доведеними обставини, що не були встановлені в рішенні чи відкинуті ним, вирішувати питання про достовірність або недостовірність того чи іншого доказу, про перевагу одних доказів над іншими.

Суд касаційної інстанції перевіряє законність судових рішень лише в межах позовних вимог, заявлених у суді першої інстанції.

Суд не обмежений доводами та вимогами касаційної скарги, якщо під час розгляду справи буде виявлено порушення норм процесуального права, які є обов’язковою підставою для скасування рішення, або неправильне застосування норм матеріального права.

ВИСНОВОК З ДРУГОГО ПИТАННЯ:

Відкриття касаційного провадження, підготовка касаційної справи до розгляду, розгляд справи судом касаційної інстанції є стадіями касаційного провадження, які складаються з комплексу процесуальних дій суду та інших учасників процесу, спрямованих на перегляд судового рішення, яке набрало законної сили.

ІІІ. ПОВНОВАЖЕННЯ СУДУ КАСАЦІЙНОЇ ІНСТАНЦІЇ. ПОРЯДОК УХВАЛЕННЯ РІШЕННЯ ТА ПОСТАНОВЛЕННЯ УХВАЛ СУДОМ КАСАЦІЙНОЇ ІНСТАНЦІЇ. ЗАКОННА СИЛА РІШЕННЯ І УХВАЛИ СУДУ КАСАЦІЙНОЇ ІНСТАНЦІЇ

Повноваження суду касаційної інстанції – це сукупність його прав та обов’язків, пов’язаних з застосуванням процесуально-правових наслідків щодо рішень і ухвал суду першої інстанції та апеляційної інстанції, ухвалених у цивільних справах, законність яких перевіряється у касаційному порядку.

Такі повноваження суду касаційної інстанції визначені статтею 409 ЦПК, у відповідності з якою суд, за наслідками розгляду касаційної скарги на рішення, має право:

1) залишити судові рішення судів першої інстанції та апеляційної інстанції без змін, а скаргу без задоволення;

2) скасувати судові рішення судів першої та апеляційної інстанцій повністю або частково і передати справу повністю або частково на новий розгляд, зокрема за встановленою підсудністю або для продовження розгляду;

3) скасувати судові рішення повністю або частково і ухвалити нове рішення у відповідній частині або змінити рішення, не передаючи справи на новий розгляд;

4) скасувати постанову суду апеляційної інстанції повністю або частково і залишити в силі рішення суду першої інстанції у відповідній частині;

5) скасувати судові рішення суду першої та апеляційної інстанцій у відповідній частині і закрити провадження у справі чи залишити позов без розгляду у відповідній частині;

6) у передбачених цим Кодексом випадках визнати нечинними судові рішення судів першої та апеляційної інстанцій повністю або частково і закрити провадження у справі у відповідній частині;

7) у передбачених цим Кодексом випадках скасувати свою постанову (повністю або частково) і прийняти одне з рішень, зазначених в пунктах 1-6 частини першої цієї статті.

При перегляді ухвали суду в касаційному порядку, відповідно до ч. 2 ст. 389 ЦПК, суд касаційної інстанції наділений такими повноваженнями:

1) залишити судові рішення судів першої інстанції та апеляційної інстанції без змін, а скаргу без задоволення;

2) скасувати судові рішення судів першої та апеляційної інстанцій повністю або частково і передати справу повністю або частково на новий розгляд, зокрема за встановленою підсудністю або для продовження розгляду;

3) скасувати судові рішення повністю або частково і ухвалити нове рішення у відповідній частині або змінити рішення, не передаючи справи на новий розгляд;

4) скасувати постанову суду апеляційної інстанції повністю або частково і залишити в силі рішення суду першої інстанції у відповідній частині;

5) скасувати судові рішення суду першої та апеляційної інстанцій у відповідній частині і закрити провадження у справі чи залишити позов без розгляду у відповідній частині;

6) у передбачених цим Кодексом випадках визнати нечинними судові рішення судів першої та апеляційної інстанцій повністю або частково і закрити провадження у справі у відповідній частині;

7) у передбачених цим Кодексом випадках скасувати свою постанову (повністю або частково) і прийняти одне з рішень, зазначених в пунктах 1-6 частини першої цієї статті.

Суд касаційної інстанції відхиляє касаційну скаргу, суд касаційної інстанції залишає касаційну скаргу без задоволення, а судові рішення - без змін, якщо визнає, що рішення ухвалено з додержанням норм матеріального і процесуального права.

Не може бути скасоване правильне по суті і законне рішення з одних лише формальних міркувань. (ст. 410 ЦПК).

Статтею 411 ЦПК визначено підстави скасування рішення і передачі справи на новий розгляд, а саме:

1) справу розглянуто і вирішено неповноважним складом суду;

2) в ухваленні судового рішення брав участь суддя, якому було заявлено відвід, і судом касаційної інстанції визнано підстави про відвід обґрунтованими;

3) судове рішення не підписано будь-яким із суддів або підписано не тими суддями, що зазначені в судовому рішенні;

4) судове рішення ухвалено суддями, які не входили до складу колегії, що розглянула справу;

5) справу розглянуто за відсутності будь-кого з учасників справи, належним чином не повідомлених про дату, час і місце судового засідання, якщо такий учасник справи обґрунтовує свою касаційну скаргу такою підставою;

6) судове рішення ухвалено судом з порушенням правил інстанційної або територіальної юрисдикції;

7) суд розглянув в порядку спрощеного позовного провадження справу, яка підлягала розгляду за правилами загального позовного провадження;

8) суд прийняв рішення про права, свободи, інтереси та (або) обов’язки осіб, що не були залучені до участі у справі

Суд касаційної інстанції може лише один раз перевіряти законність судового рішення, яке набрало законної сили. Проте цивільне процесуальне законодавство враховує випадки, якщо касаційна скарга надійшла до суду касаційної інстанції після касаційного розгляду .У таких випадках:

1) якщо касаційну скаргу на судове рішення було подано в межах строку на касаційне оскарження, але вона надійшла до суду касаційної інстанції після закінчення касаційного розгляду справи або коли строки на подання касаційної скарги у зв'язку з пропущенням їх з поважних причин було поновлено або продовжено і особа, яка подала касаційну скаргу, не була присутня під час розгляду справи, суд касаційної інстанції розглядає таку скаргу за правилами, встановленими главою 2 розділу V ЦПК (ч. 1);

2) залежно від обґрунтованості зазначеної в частині першій цієї статті скарги суд постановляє ухвалу або ухвалює рішення відповідно до статей 345 і 346 ЦПК. При цьому за наявності підстав може бути скасовано ухвалу або рішення суду касаційної інстанції.

За результатами розглянутої в касаційному порядку справи судом касаційної інстанції постановляється ухвала або рішення.

Ухвала суду касаційної інстанції виготовляється в письмовій формі і за змістом повинна відповідати вимогам статті 392 ЦПК і містити в собі вступну, описову, мотивувальну, резолютивну частини. В ухвалі суду касаційної інстанції зазначаються:

1) час і місце її постановлення;

2) найменування суду, прізвища та ініціали головуючого та суддів;

3) найменування справи та імен (найменувань) осіб, які беруть участь у справі;

4) короткий зміст заявлених вимог;

5) посилання на рішення суду першої та апеляційної інстанцій;

6) узагальнені доводи касаційної скарги;

7) мотиви суду з посиланням на закон, яким він керувався;

8) наслідки розгляду касаційної скарги, які формулюються у резолютивній частині із зазначенням висновку суду касаційної інстанції, розподілу судових витрат, строку і порядку набрання ухвалою законної сили та її оскарження.

У разі відхилення касаційної скарги в ухвалі зазначаються мотиви її відхилення.

У разі скасування судового рішення і направлення справи на новий розгляд, скасування ухвали, що перешкоджає подальшому провадженню у справі, і передання справи для продовження розгляду в ухвалі суду касаційної інстанції має бути зазначено, які порушення права були допущені судом першої або апеляційної інстанції.

Рішення суду касаційної інстанції повинно мати письмову форму і за змістом відповідати вимогам ст. 416 ЦПК. Рішення складається з:

1. Постанова суду касаційної інстанції складається з:

1) вступної частини із зазначенням:

а) дати і місця її прийняття;

б) найменування суду касаційної інстанції, прізвищ та ініціалів суддів і секретаря судового засідання;

в) найменування (ім’я) учасників справи і найменування (ім’я) особи, яка подала касаційну скаргу;

г) найменування суду першої та (або) апеляційної інстанції, судове рішення якого оскаржується, номера справи, дати ухвалення судового рішення, прізвища та ініціалів судді (суддів);

2) описової частини із зазначенням:

а) короткого змісту позовних вимог і рішень судів першої та апеляційної інстанцій;

б) короткого змісту вимог касаційної скарги;

в) узагальнених доводів особи, яка подала касаційну скаргу;

г) узагальненого викладу позиції інших учасників справи;

3) мотивувальної частини із зазначенням:

а) мотивів прийняття або відхилення кожного аргументу, викладеного в касаційній скарзі та відзиві на касаційну скаргу;

б) доводів, за якими суд касаційної інстанції погодився або не погодився з висновками суду першої та (або) апеляційної інстанції;

в) висновків за результатами розгляду касаційної скарги з посиланням на норми права, якими керувався суд;

г) дій, що їх повинні виконати суд першої та (або) апеляційної інстанції у разі скасування судового рішення і передачі справи на новий розгляд;

4) резолютивної частини із зазначенням:

а) висновку суду касаційної інстанції по суті вимог касаційної скарги і позовних вимог;

б) нового розподілу судових витрат, понесених у зв’язку із розглядом справи у суді першої інстанції та апеляційної інстанції, - у разі скасування рішення та ухвалення нового рішення або зміни рішення;

в) розподілу судових витрат, понесених у зв’язку з переглядом справи у суді касаційної інстанції;

г) повороту виконання у разі скасування рішень судів за наявності відповідної заяви та підстав.

2. У постанові палати, об’єднаної палати, Великої Палати Верховного Суду має міститися висновок про те, як саме повинна застосовуватися норма права, із застосуванням якої не погодилася колегія суддів, палата, об’єднана палата, що передала справу на розгляд палати, об’єднаної палати, Великої Палати.

Відповідно до ст. 419 ЦПК рішення і ухвала суду касаційної інстанції набирають законної сили з моменту їх оголошення.

Постанова суду касаційної інстанції набирає законної сили з моменту її прийняття. З моменту прийняття постанови судом касаційної інстанції скасовані або визнані нечинними рішення, постанови та ухвали суду першої або апеляційної інстанції втрачають законну силу та подальшому виконанню не підлягають.

 Постанова суду касаційної інстанції є остаточною і оскарженню не підлягає.

Суд касаційної інстанції у випадках і в порядку, може постановити окрему ухвалу, суд касаційної інстанції у випадках і в порядку, встановлених статтею 262 цього Кодексу, може постановити окрему ухвалу. (ст. 420 ЦПК).

ВИСНОВОК З ТРЕТЬОГО ПИТАННЯ:

Повноваженнями суду касаційної інстанції є сукупність його прав та обов’язків, пов’язаних з застосуванням процесуально-правових наслідків щодо рішень і ухвал суду першої інстанції та апеляційної інстанції, ухвалених у цивільних справах, законність яких перевіряється у касаційному порядку.

Порядок ухвалення рішення та постановлення ухвал судом касаційної інстанції чітко визначений процесуальним законом. Рішення і ухвали суду касаційної інстанції набирають законної сили з моменту їх проголошення.

ЗАГАЛЬНА ХАРАКТЕРИСТИКА ПАЛАТ ВЕРХОВНОГО СУДУ

Стаття 403. Підстави для передачі справи на розгляд палати, об’єднаної палати або Великої Палати Верховного Суду

Суд, який розглядає справу в касаційному порядку у складі колегії суддів, передає справу на розгляд палати, до якої входить така колегія, якщо ця колегія вважає за необхідне відступити від висновку щодо застосування норми права у подібних правовідносинах, викладеного в раніше ухваленому рішенні Верховного Суду у складі колегії суддів з цієї ж палати або у складі такої палати.

Суд, який розглядає справу в касаційному порядку у складі колегії суддів або палати, передає справу на розгляд об’єднаної палати, якщо ця колегія або палата вважає за необхідне відступити від висновку щодо застосування норми права у подібних правовідносинах, викладеного в раніше ухваленому рішенні Верховного Суду у складі колегії суддів з іншої палати або у складі іншої палати чи об’єднаної палати.

Суд, який розглядає справу в касаційному порядку у складі колегії суддів, палати або об’єднаної палати, передає справу на розгляд Великої Палати, якщо така колегія (палата, об’єднана палата) вважає за необхідне відступити від висновку щодо застосування норми права у подібних правовідносинах, викладеного в раніше ухваленому рішенні Верховного Суду у складі колегії суддів (палати, об’єднаної палати) іншого касаційного суду.

Суд, який розглядає справу в касаційному порядку у складі колегії суддів, палати або об’єднаної палати, передає справу на розгляд Великої Палати Верховного Суду, якщо така колегія (палата, об’єднана палата) вважає за необхідне відступити від висновку щодо застосування норми права у подібних правовідносинах, викладеного в раніше ухваленому рішенні Великої Палати.

Суд, який розглядає справу в касаційному порядку у складі колегії або палати, має право передати справу на розгляд Великої Палати Верховного Суду, якщо дійде висновку, що справа містить виключну правову проблему і така передача необхідна для забезпечення розвитку права та формування єдиної правозастосовчої практики.

Справа підлягає передачі на розгляд Великої Палати Верховного Суду у всіх випадках, коли учасник справи оскаржує судове рішення з підстав порушення правил предметної чи суб’єктної юрисдикції.

Питання про передачу справи на розгляд палати, об’єднаної палати або Великої Палати Верховного Суду вирішується судом за власною ініціативою або за клопотанням учасника справи.(ст.404 )

Питання про передачу справи на розгляд палати, об’єднаної палати або Великої Палати Верховного Суду вирішується більшістю від складу суду, що розглядає справу.

Питання про передачу справи на розгляд палати, об’єднаної палати або Великої Палати може бути вирішене до прийняття постанови судом касаційної інстанції.

Про передачу справи на розгляд палати, об’єднаної палати або Великої Палати Верховного Суду суд постановляє ухвалу із викладенням мотивів необхідності відступлення від висновку щодо застосування норми права у подібних правовідносинах, викладеного у рішенні, визначеному в частинах першій - четвертій статті 403 цього Кодексу, або із обґрунтуванням підстав, визначених у частинах п’ятій або шостій статті 403 цього Кодексу.

Суддя, не згодний із рішенням про передачу (відмову у передачі) справи на розгляд палати, об’єднаної палати або Великої Палати, письмово викладає свою окрему думку в ухвалі про передачу справи на розгляд палати, об’єднаної палати або Великої Палати Верховного Суду або в постанові, прийнятій за результатами касаційного розгляду.

Якщо Велика Палата дійде висновку про відсутність підстав для передачі справи на її розгляд, справа повертається (передається) відповідній колегії (палаті, об’єднаній палаті) для розгляду, про що постановляється ухвала. Справа, повернута на розгляд колегії (палати, об’єднаної палати), не може бути передана повторно на розгляд Великої Палати.

Після передачі справи на розгляд палати, об’єднаної палати або Великої Палати визначений у ній суддя-доповідач у разі необхідності звертається до відповідних фахівців Науково-консультативної ради при Верховному Суді стосовно підготовки наукового висновку щодо застосування норми права, питання щодо якого стало підставою для передачі справи на розгляд Великої Палати, крім випадків, коли висновок щодо застосування цієї норми у подібних правовідносинах був раніше отриманий Верховним Судом.

ВИСНОВОК З ЧЕТВЕРТОГО ПИТАННЯ:

Суд, який розглядає справу в касаційному порядку у складі колегії суддів, передає справу на розгляд палати, до якої входить така колегія, якщо ця колегія вважає за необхідне відступити від висновку щодо застосування норми права у подібних правовідносинах, викладеного в раніше ухваленому рішенні Верховного Суду у складі колегії суддів з цієї ж палати або у складі такої палати.

Після передачі справи на розгляд палати, об’єднаної палати або Великої Палати визначений у ній суддя-доповідач у разі необхідності звертається до відповідних фахівців Науково-консультативної ради при Верховному Суді стосовно підготовки наукового висновку щодо застосування норми права, питання щодо якого стало підставою для передачі справи на розгляд Великої Палати, крім випадків, коли висновок щодо застосування цієї норми у подібних правовідносинах був раніше отриманий Верховним Судом.

ВИСНОВКИ З ТЕМИ:

Виконання завдань цивільного судочинства залежить від всебічного розгляду і вирішення цивільних справ у повній відповідності до чинного законодавства. Досягнення такої мети забезпечується цивільними процесуальними гарантіями, серед яких велике значення має касаційне оскарження і перегляд рішень і ухвал суду першої інстанції після їх перегляду в апеляційному порядку, а також рішень і ухвал апеляційного суду. Інститут касаційного оскарження є додатковою гарантією забезпечення законності судових рішень.

МЕТОДИЧНІ ПОРАДИ ЩОДО ПІДГОТОВКИ ДАНОЇ ТЕМИ:

1. Вивчаючи дану тему, студенти повинні навчитися:

характеризувати правову сутність касації, реалізацію права на касаційне оскарження, процедурні питання касаційного провадження; сформувати вміння щодо підготовки процесуальних документів;

складати касаційну скаргу, клопотання, заяви, інші процесуальні документи.

2. Питання для самоперевірки та контролю засвоєння знань:

1.Касація як інститут цивільного процесуального права.

2.Право касаційного оскарження та порядок його здійснення.

3.Характерні риси та особливості касаційного провадження.

4.Касаційне оскарження як стадія цивільного процесу.

5.Особи, які мають право касаційного оскарження.

6.Строк касаційного оскарження.

7.Відкриття касаційного провадження.

8.Підготовка касаційного розгляду справи і порядок її розгляду.

9.Повноваження суду касаційної інстанції.

10.Порядок ухвалення рішення та постановлення ухвал судом касаційної інстанції.

11.Законна сила рішення і ухвали суду касаційної інстанції.

**ТЕМА 5.ПЕРЕГЛЯД СУДОВИХ РІШЕНЬ У ЗВ’ЯЗКУ З НОВОВИЯВЛЕНИМИ АБО ВИКЛЮЧНИМИ ОБСТАВИНАМИ**

**(2 години)**

ПЛАН ЛЕКЦІЇ:

I. Право на звернення про перегляд судових рішень у зв’язку з нововиявленими обставинами.

II. Підстави та строк перегляду судових рішень у зв’язку з нововиявленими обставинами.

III. Процесуальний порядок подання заяви та розгляду заяви про перегляд судових рішень у зв’язку з нововиявленими обставинами.

 IV.Відмова від заяви про перегляд судового рішення за ново виявленими або виключними обставинами та ії наслідків.

РЕКОМЕНДОВАНА ЛІТЕРАТУРА:

1. Основні нормативні акти:

1.1. Конституція України. Прийнята на V сесії Верховної Ради України 28 червня 1996 року // Відомості ВРУ. – 1996. - № 30. – Ст. 141 (із змінами).

1.3. Закони:

1.3.1. Цивільний процесуальний кодекс України від 18 березня 2004 р. (зі змінами від 24.02.2018 р.) //[Електорнний ресурс]. - Режим доступу: <http://zakon5.rada.gov.ua/laws/show/1618-15>

1.3.2. Господарський процесуальний кодекс України вiд 6 листопада 1991 р Редакція від 07.01.2018 //[Електорнний ресурс]. - Режим доступу: <http://zakon0.rada.gov.ua/laws/show/1798-12>

1.3.4. Про судоустрій та статус суддів. Закон України від 30 09. 2016 року Електронний ресурс]. – Режим доступу: <http://nbuv.gov.ua/j-pdf/FP_index.htm_2016_1_42.pdf>

1.3.5. Про судовий збір. Закон України вiд 8 липня 2011 р. № 3674-VI // [Офіційне джерело]: http://zakon1.rada.gov.ua. 1.3.9. Про Конституційний Суд України. Закон України від 16 жовтня 1996 р. № 422/96-ВР // ВВР. – 1996. - № 49. – Ст. 272.

1.3.6. Про безоплатну правову допомогу. Закон України від 8 липня 2011 р. [Електорнний ресурс]. - Режим доступу: <http://zakon.rada.gov.ua/laws/show/3460-17>

Підручники:

Ізарова І. О., Ханик-Посполітак Р. Ю. І–32 Цивільний процес України /І. О. Ізарова, Р. Ю. Ханик-Посполітак. – Київ : ВД «Дакор», 2018.

2.2. Масюк В. В. Виконавче провадження у схемах і таблицях : навч. посіб. /В. В. Масюк, М. Ю. Акулова. – Харків : Право, 2017. – 126 с.

2.3. Виконавче провадження : навч. посіб. для здобувачів вищ. освіти/ уклад.: К. В. Гусаров, М. Є. Червинська, Л. М. Мазур та ін. – Х.: Право, 2017. – 186 с.

2.4. Актуальні питання цивільного судочинства в світлі судової реформи в Україні: монографія /[С.В. Ківалов, Н.Ю. Голубєва, І.В. Андронов та ін.]; за заг. ред. Н.Ю. Голубєвої; НУ ОЮА. – Одеса: Юридична література, 2017 – 212 с.

2. Допоміжна:

Андрушко А.В. Принцип диспозитивності цивільного процесуального права України : Монографія / А. В. Андрушко ; рец.: О. О. Підопригора, И. И. Штефан ; Хмельницький інститут регіонального управління та права. - Харків : Консум, 2014 (Харків). - 172 с.

Бірюков І.А. Справедливість та її місце в цивільному судочинстві / І. А. Бірюков // Бюлетень Міністерства юстиції України : Міністерство юстиції України. - 2010. - № 10. - C. 93-98.

Боєва О.С. Доцільність застосування аналогії права при розгляді трудових спорів / О. С. Боєва // Судова апеляція : ТОВ "Видавництво "Юридична думка". - 2014. - № 2. - C. 103-109

Буркацький Л.К. Захист цивільного права та інтересу: Методика складання документів, коментарі, позовні та інші заяви: Навч. посібник. – К.: Юрінком Інтер, 2015.

Грабовська, Оксана Олександрівна. Правосуб’єктність органів опіки та піклування в процедурі усиновлення / О. О. Грабовська // Держава і право : Збірник наукових праць. - 2014. - Вип. 45. - C. 291-296

Ліснича Т.В. Правові наслідки появи особи, яку було оголошено померлою: виявлення і шляхи вирішення проблемних питань / Т. В. Ліснича // Право і безпека. - Харків, 2012. - № 4 (41). - C. 196-200.

Масюк В.В. Презумпції та преюдиції в цивільному судочинстві : монографія / В. В. Масюк ; рец.: С. Я. Фурса, В. А. Кройтор. - Харків : Право, 2014 (Харків). - 208 с.

Тарасенко Л. Судовий контроль за виконанням судових рішень // Вісник Львівського університету : Серія юридична / Міністерство освіти і науки України. Львівський національний університет ім. І. Франка : ВЦ Львівського національного університету ім. І. Франка. - 2013. - Вип. 42. - C. 209-216.

13. Інформаційні ресурси в Інтернеті

http://www.president.gov.ua. – офіційний веб-сайт Президента України.

http://www.portal.rada.gov.ua – офіційний веб-сайт Верховної Ради України.

http://www.kmu.gov.ua –офіційний веб-сайт Кабінету Міністрів України.

http://www.mvs.gov.ua – офіційний веб-сайт Міністерства внутрішніх справ України.

http://www.court.gov.ua/vscourt – офіційний веб портал судової влади в Україні

http://www.scourt.gov.ua – офіційний веб-сайт Верховного Суду України.

http://www.sc.gov.ua – офіційний веб-сайт Вищого спеціалізованого суду з розгляду цивільний і кримінальних справ.

МЕТА ЛЕКЦІЇ:

Мета лекції полягає у формуванні знань про перегляд судових рішень Верховним Судом України, перегляд судових рішень у зв’язку з нововиявленими обставинами, процесуальні особливості проваджень, повноваження Верховного Суду України, повноваження суду, який здійснює перегляд за нововиявленими обставинами.

ВСТУП

Законодавством України гарантовано захист у порядку цивільного судочинства прав, свобод, інтересів фізичних і юридичних осіб, інтересів держави. Відповідно виконання завдань цивільного судочинства залежить від всебічного розгляду і вирішення цивільних справ у повній відповідності до чинного законодавства. Досягнення такої мети забезпечується цивільними процесуальними гарантіями, серед яких велике значення має функціонування у цивільному судочинстві України апеляційного оскарження і перевірки судових рішень і ухвал, що не набрали законної сили, і касаційного оскарження рішень і ухвал суду першої інстанції після їх перегляду в апеляційному порядку, а також рішень і ухвал апеляційного суду.

Але і після перегляду справи в апеляційному порядку, вступу рішення у законну силу, перегляду в порядку касаційного оскарження судове рішення може залишатися таким, що не відповідає вимогам законності та обґрунтованості з різних причин, зокрема таких, що не залежать від сторін та інших осіб, які беруть участь у справі. Тому для усунення таких недоліків у судових рішеннях цивільним процесуальним законодавством передбачено й інші гарантії щодо забезпечення законності та обґрунтованості актів суду. До них належить перегляд рішень, ухвал, що набрали законної сили, Верховним Судом України та у зв’язку з нововиявленими обставинами.

І. ПРАВО НА ЗВЕРНЕННЯ ПРО ПЕРЕГЛЯД СУДОВИХ РІШЕНЬ У ЗВ’ЯЗКУ З НОВОВИЯВЛЕНИМИ ОБСТАВИНАМИ.

Відповідно до ч. 1 ст. 423 ЦПК рішення, постанова або ухвала суду, якими закінчено розгляд справи, що набрали законної сили, можуть бути переглянуті за нововиявленими або виключними обставинами.

Такий перегляд є процесуальним засобом, що забезпечує законність і обгрунтованість судових рішень, а отже і виконання завдань і досягнення мети цивільного судочинства.

Право на звернення про перегляд судових рішень у зв’язку з нововиявленими обставинами мають сторони та інші особи, які беруть участь у справі.

Зазначені суб’єкти мають право звернутися із заявами про перегляд у зв'язку з нововиявленими обставинами щодо рішень, якими закінчено розгляд справи, що набрали законної сили.

Право на відкриття провадження по перегляду судових рішень у зв’язку з нововиявленими обставинами мають також особи, до яких перейшли повноваження осіб, які брали участь у справі, у порядку правонаступництва.

Обмеження повноважень представника на вчинення певних процесуальних дій мають бути застережені у виданій йому довіреності.

Статтею 425 ЦПК визначено суди, що здійснюють перегляд у зв'язку з нововиявленими обставинами. Так, заява про перегляд судових рішень судів апеляційної і касаційної інстанцій з підстав, зазначених у частині першій статті 425 ЦПК, якими змінено або скасовано судове рішення, подається до суду тієї інстанції, яким змінено або ухвалено нове судове рішення.

 Заява про перегляд судового рішення з підстави, визначеної пунктом 2 частини третьої статті 423 цього Кодексу, подається до Верховного Суду і розглядається у складі Великої Палати.

Строк для подання заяви про перегляд у зв'язку з нововиявленими обставинами обчислюється:

1. Заяву про перегляд судового рішення за нововиявленими або виключними обставинами може бути подано:

1) з підстави, визначеної пунктом 1 частини другої статті 423 цього Кодексу, - учасниками справи протягом тридцяти днів з дня, коли особа дізналася або могла дізнатися про існування обставин, що стали підставою для перегляду судового рішення;

2) з підстави, визначеної пунктом 2 частини другої статті 423 цього Кодексу, - учасниками справи протягом тридцяти днів з дня, коли вирок (ухвала) у кримінальному провадженні набрав законної сили;

3) з підстави, визначеної пунктом 3 частини другої статті 423 цього Кодексу, - учасниками справи протягом тридцяти днів з дня набрання законної сили судовим рішенням, яким скасовано судове рішення, що стало підставою для ухвалення судового рішення, яке підлягає перегляду;

4) з підстави, визначеної пунктом 1 частини третьої статті 423 цього Кодексу, - учасниками справи протягом тридцяти днів з дня офіційного оприлюднення відповідного рішення Конституційного Суду України;

5) з підстави, передбаченої пунктом 2 частини третьої статті 423 цього Кодексу, - особою, на користь якої постановлено рішення міжнародною судовою установою, юрисдикція якої визнана Україною, не пізніше тридцяти днів з дня, коли така особа дізналася або могла дізнатися про набуття цим рішенням статусу остаточного;

6) з підстави, передбаченої пунктом 3 частини третьої статті 423 цього Кодексу, - учасниками справи протягом тридцяти днів з дня, коли вирок у кримінальному провадженні набрав законної сили.

У разі пропущення заявником зазначеного строку з поважних причин суд за клопотанням цієї особи відповідно до правил ст. 127 ЦПК вправі його поновити. У разі, якщо суд не знайде підстав для поновлення зазначеного строку, заява залишається без розгляду (ст. 126 ЦПК).

Рішення, ухвала суду чи судовий наказ переглядаються у зв'язку з нововиявленими обставинами судом, який ухвалив рішення, постановив ухвалу або видав судовий наказ, в такому самому складі, в якому вони були ухвалені (одноособово або колегіально).

У випадках, коли після перегляду судового рішення в апеляційному або касаційному порядку воно було залишене без змін, перегляд його за нововиявленими обставинами здійснюється тим судом першої інстанції, який ухвалив це судове рішення, незважаючи на те, що воно було предметом перегляду в апеляційному та касаційному порядку. При цьому ухвала суду апеляційної чи касаційної інстанцій, якою було відхилено скаргу на рішення суду першої чи апеляційної інстанцій, в разі перегляду рішення чи ухвали у зв'язку з нововиявленими обставинами втрачає законну силу.

Згідно ст. 425 Порядок подання заяви про перегляд судового рішення за нововиявленими або виключними обставин. Про перегляд судового рішення суду першої інстанції з підстав, визначених частиною другою, пунктами 1, 3 частини третьої статті 423 цього Кодексу, подається до суду, який ухвалив судове рішення.

 Заява про перегляд судових рішень судів апеляційної і касаційної інстанцій з підстав, зазначених у частині першій цієї статті, якими змінено або скасовано судове рішення, подається до суду тієї інстанції, яким змінено або ухвалено нове судове рішення.

Заява про перегляд судового рішення з підстави, визначеної пунктом 2 частини третьої статті 423 цього Кодексу, подається до Верховного Суду і розглядається у складі Великої Палати.

За подання і розгляд заяви з підстави, встановленої пунктом 2 частини третьої статті 423 цього Кодексу, судовий збір не сплачується.

У заяві можливо ставити питання про перегляд рішення, ухвали, постанови в одній справі. У тих випадках, коли нововиявлені обставини стосуються судових рішень у взаємопов'язаних справах, заява подається і розглядається за кожною справою окремо.

Розглянувши заяву, суд своєю ухвалою або задовольняє заяву і скасовує рішення, ухвалу суду чи судовий наказ у зв'язку з нововиявленими обставинами або відмовляє у її задоволенні у разі необґрунтованості заяви. Після скасування рішення, ухвали суду або судового наказу справа розглядається судом за правилами, встановленими ЦПК.

Перевірка обґрунтованості заяви про перегляд судового рішення і новий розгляд справи по суті проводяться в окремих судових засіданнях. Заяви про перегляд судового рішення розглядаються за правилами, які регулюють розгляд справи у судовому засіданні, з урахуванням особливостей цього питання. Особа, яка подала заяву, виступає в процесі як заявник, першою дає пояснення і виступає у дебатах; за іншими особами, які беруть участь у справі, зберігається їх попереднє процесуальне становище.

Ухвала суду про задоволення заяви про перегляд судового наказу, заочного рішення, рішення або ухвали у зв'язку з нововиявленими обставинами оскарженню не підлягає.

Ухвала суду про відмову в задоволенні заяви про перегляд судового наказу, заочного рішення, рішення або ухвали у зв'язку з нововиявленими обставинами може бути оскаржена в порядку, встановленому ЦПК.

ВИСНОВКИ З ПЕРШОГО ПИТАННЯ

Таким чином, виходячи із змісту закону, об'єктом перегляду у зв'язку з нововиявленими обставинами можуть бути:

1) такі що набрали законної сили, рішення суду першої, апеляційної або касаційної інстанцій, якими закінчено розгляд справи;

2) такі що набрали законної сили, ухвали суду першої інстанції, якими закінчено розгляд справи, тобто так звані заключні ухвали (наприклад ухвали про закриття провадження у справі, про залишення заяви без розгляду);

3) ухвали суду апеляційної або касаційної інстанцій про зміну судових рішень або скасування судових рішень із закриттям провадження у справі чи залишенням заяви без розгляду;

4) окремі ухвали;

5) судові накази.

Не підлягають перегляду у зв'язку з нововиявленими обставинами ухвали судів апеляційної та касаційної інстанцій про відхилення апеляційної (касаційної) скарги і залишення судових рішень без змін. В такому випадку за наявності відповідних підстав переглядається рішення (ухвала) суду першої інстанції, а ухвала суду апеляційної чи касаційної інстанцій, якою було відхилено скаргу на рішення суду першої чи апеляційної інстанцій, в разі перегляду рішення чи ухвали у зв'язку з ново-виявленими обставинами втрачає законну силу. Також не підлягають перегляду у зв'язку з нововиявленими обставинами ухвали судів апеляційної та касаційної інстанцій, якими справа направляється на новий розгляд, оскільки в такому випадку розгляд справи починається спочатку.

ІІ. ПІДСТАВИ ТА СТРОК ПЕРЕГЛЯДУ СУДОВИХ РІШЕНЬ У ЗВ’ЯЗКУ З НОВОВИЯВЛЕНИМИ ОБСТАВИНАМИ АБО ВИКЛЮЧНИМИ ОБСТАВИНАМИ

Підстави для перегляду рішення, ухвали суду чи судового наказу у зв'язку з нововиявленими обставинами. У ч. 2 ст. 423 ЦПК наведено вичерпний перелік підстав для перегляду судових справ з ухваленням в них рішень за ново виявленими обставинами. Перегляд судових рішень у зв’язку з нововиявленими обставнами можливий лише у випадку, якщо ними закінчено розгляд справи і вони набрали законної сили (ч. 1 ст. 423 ЦПК).

Підстави для перегляду рішення, ухвали суду чи судового наказу у зв'язку з нововиявленими обставинами зазначені у ч. 2 ст. 423 ЦПК. Перелік цих підстав є вичерпним і розширеному тлумаченню не підлягає.

1. Істотні для справи обставини, що не були і не могли бути відомі особі, яка звертається із заявою, на час розгляду справи.

Характеризуючи цю підставу, Л.О. Терехова обґрунтовано зазначає, що таке формулювання є досить неконкретним і скоріше підходить для визначення поняття нововиявлених обставин, ніж як визначення однієї з підстав перегляду, оскільки в ньому містяться загальні істотні характеристики усіх інших підстав для перегляду1. Проте, з іншого боку, надати більш конкретне визначення такої підстави неможливо, як неможливо передбачити всі можливі обставини, які можуть вплинути на розгляд кожної конкретної справи, тому в кожному конкретному випадку визначення обґрунтованості заяви про перегляд рішення за нововиявленими обставинами з підстави, передбаченої п. 1 ч. 2 ст. 423 ЦПК, залишається на розсуд суду.

Типовий приклад нововиявлених обставин — знаходження заповіту на користь одного з спадкоємців після набрання законної сили рішенням суду про поділ майна між спадкоємцями за законом.

2. Встановлений вироком або ухвалою про закриття кримінального провадження та звільнення особи від кримінальної відповідальності, що набрали законної сили, факт надання завідомо неправильного висновку експерта, завідомо неправдивих показань свідка, завідомо неправильного перекладу, фальшивості письмових, речових чи електронних доказів, що призвели до ухвалення незаконного рішення у даній справі;

Зазначені злочинні діяння мають бути вчинені при розгляді саме цієї справи (тобто тієї, рішення у якій переглядається за нововиявленими обставинами), а не будь-якої іншої.

Слід зазначити, що закон робить пряму вказівку на те, що завідомо неправдиві показання свідка, завідомо неправильний висновок експерта, завідомо неправильний переклад, фіктивність документів або речових доказів, що потягло ухвалення незаконного або необґрунтованого рішення, мають бути встановлені саме вироком суду, що набрав законної сили. Між тим. судова практика виробила розширений підхід до тлумачення цієї норми закону. Так, відповідно до п. 6 постанови Пленуму Верховного Суду України "Про практику перегляду судами у зв'язку з ново-виявленими обставинами рішень, ухвал і постанов у цивільних справах, що набрали законної сили", у випадках, коли щодо особи, яка вчинила суспільно небезпечне діяння, провадження у кримінальній справі в силу закону не може бути закінчене постановленням вироку (за спливом строків давності, внаслідок акта амністії, помилування, недосягнення віку кримінальної відповідальності, у зв'язку зі смертю), на підтвердження наявності зазначених обставин суд може врахувати постанову слідчих органів за результатами розслідування, проведеного в порядку кримінального судочинства, якщо вона винесена у суворій відповідності з законом.

Власне, факт порушення кримінальної справи щодо вищезазначених осіб не може бути підставою для перегляду судового рішення у зв'язку з нововиявленими обставинами за п. 2 ч. 2 ст. 423 ЦПК, однак відомості, встановлені органами дізнання і досудового слідства при порушенні кримінальної справи, за певних умов можуть бути підставою для перегляду судового рішення за п. 1 ч. 2 ст. 423 ЦПК.

3. Скасування судового рішення, яке стало підставою для ухвалення рішення чи постановлення ухвали, що підлягають перегляду.

При розгляді заяви про перегляд судового рішення у зв'язку із скасуванням рішення або ухвали суду необхідно мати на увазі, що скасування такого акта може бути визнано нововиявленою обставиною лише у тому випадку, коли суд обґрунтовував це судове рішення цим актом чи виходив із зазначеного акта, не посилаючись прямо на нього, і якщо вже прийнято повній акт, протилежний за змістом скасованому, або коли, власне, скасування акта означає інше вирішення питання.

При перегляді рішення суду у зв'язку з нововиявленими обставинами з цієї підстави суд повинен мати підтвердження факту скасування рішення, вироку або ухвали1.

Підставами для перегляду судових рішень у зв’язку з виключними обставинами є:

1) встановлена Конституційним Судом України неконституційність (конституційність) закону, іншого правового акта чи їх окремого положення, застосованого (не застосованого) судом при вирішенні справи, якщо рішення суду ще не виконане;

2) встановлення міжнародною судовою установою, юрисдикція якої визнана Україною, порушення Україною міжнародних зобов’язань при вирішенні даної справи судом;

3) встановлення вироком суду, що набрав законної сили, вини судді у вчиненні злочину, внаслідок якого було ухвалено судове рішення.

4. Не є підставою для перегляду рішення суду за нововиявленими обставинами:

1) переоцінка доказів, оцінених судом у процесі розгляду справи;

2) докази, які не оцінювалися судом, стосовно обставин, що були встановлені судом.

5. При перегляді судового рішення за нововиявленими або виключними обставинами суд не може виходити за межі тих вимог, які були предметом розгляду при ухваленні судового рішення, яке переглядається, розглядати інші вимоги або інші підстави позову.

За своєю юридичною природою нововиявленими обставинами є не тільки ті, які мають істотне значення для справи, матеріально-правові факти, що входять до складу підстави позову або висунутих проти нього заперечень, а й будь-які юридичні факти, що мають істотне значення для справ позовного, наказного і окремого провадження.

Нововиявленими обставинами можуть бути юридичні факти, що породжують процесуальні наслідки, тобто такі, які є причинами і умовами, що сприяли порушенню закону, прав та інтересів осіб, які брали участь у справі, та викликають наслідки кримінально-правового характеру.

Строк подання заяв про перегляд у зв'язку з нововиявленими обставинами. Заяву про перегляд судового рішення за нововиявленими або виключними обставинами може бути подано:

1) з підстави, визначеної пунктом 1 частини другої статті 423 цього Кодексу, - учасниками справи протягом тридцяти днів з дня, коли особа дізналася або могла дізнатися про існування обставин, що стали підставою для перегляду судового рішення;

2) з підстави, визначеної пунктом 2 частини другої статті 423 цього Кодексу, - учасниками справи протягом тридцяти днів з дня, коли вирок (ухвала) у кримінальному провадженні набрав законної сили;

3) з підстави, визначеної пунктом 3 частини другої статті 423 цього Кодексу, - учасниками справи протягом тридцяти днів з дня набрання законної сили судовим рішенням, яким скасовано судове рішення, що стало підставою для ухвалення судового рішення, яке підлягає перегляду;

4) з підстави, визначеної пунктом 1 частини третьої статті 423 цього Кодексу, - учасниками справи протягом тридцяти днів з дня офіційного оприлюднення відповідного рішення Конституційного Суду України;

5) з підстави, передбаченої пунктом 2 частини третьої статті 423 цього Кодексу, - особою, на користь якої постановлено рішення міжнародною судовою установою, юрисдикція якої визнана Україною, не пізніше тридцяти днів з дня, коли така особа дізналася або могла дізнатися про набуття цим рішенням статусу остаточного;

6) з підстави, передбаченої пунктом 3 частини третьої статті 423 цього Кодексу, - учасниками справи протягом тридцяти днів з дня, коли вирок у кримінальному провадженні набрав законної сили.

2. З урахуванням приписів частини першої цієї статті заява про перегляд судового рішення за нововиявленими або виключними обставинами може бути подана:

1) з підстави, визначеної пунктом 1 частини другої статті 423 цього Кодексу, - не пізніше трьох років з дня набрання таким судовим рішенням законної сили;

2) з підстав, визначених пунктами 2-3 частини другої та частиною третьою статті 423 цього Кодексу, - не пізніше десяти років з дня набрання таким судовим рішенням законної сили.

3. Строки, визначені в частині другій цієї статті, не можуть бути поновлені.

ВИСНОВКИ З ДРУГОГО ПИТАННЯ

Таким чином, підставами для перегляду рішення, ухвали суду чи судового наказу у зв'язку з нововиявленими обставинами є:

1) істотні для справи обставини, що не були і не могли бути відомі особі, яка звертається із заявою, на час розгляду справи;

2) встановлені вироком суду, що набрав законної сили, завідомо неправдиві показання свідка, завідомо неправильний висновок експерта, завідомо неправильний переклад, фальшивість документів або речових доказів, що потягли за собою ухвалення незаконного або необґрунтованого рішення;

2-1) встановлення вироком суду, що набрав законної сили, вини судді у вчиненні злочину, внаслідок якого було ухвалено незаконне або необґрунтоване рішення;

3) скасування судового рішення, яке стало підставою для ухвалення рішення чи постановлення ухвали, що підлягають перегляду;

4) встановлена Конституційним Судом України неконституційність закону, іншого правового акта чи їх окремого положення, застосованого судом при вирішенні справи, якщо рішення суду ще не виконане. підстави для перегляду рішення, ухвали суду чи судового наказу у зв'язку з нововиявленими обставинами зазначені у ч. 2 ст. 423 ЦПК. Перелік цих підстав є вичерпним і розширеному тлумаченню не підлягає.

ІІІ. ПРОЦЕСУАЛЬНИЙ ПОРЯДОК ПОДАННЯ ЗАЯВИ ТА РОЗГЛЯДУ ЗАЯВИ ПРО ПЕРЕГЛЯД СУДОВИХ РІШЕНЬ У ЗВ’ЯЗКУ З НОВОВИЯВЛЕНИМИ ОБСТАВИНАМИ

Про перегляд судових рішень у зв’язку з нововиявленими обставинами відповідно до ч. 2 ст. 426 ЦПК подається заява у письмовій формі, в якій зазначається:

1) найменування суду, якому адресується заява;

2) ім’я (найменування) особи, яка подає заяву, місце її проживання чи місцезнаходження;

3) інші учасники справи;

4) дата ухвалення і зміст судового рішення, про перегляд якого подано заяву;

5) нововиявлені або виключні обставини, якими обґрунтовується вимога про перегляд судового рішення, дата їх відкриття або встановлення;

6) посилання на докази, що підтверджують наявність нововиявлених або виключних обставин.

До заяви додаються її копії відповідно до кількості осіб, які брали участь у справі.

Нормою частини 1 статті 426 ЦПК визначено, що заяви про перегляд рішення, ухвали суду чи судового наказу у зв'язку з нововиявленими обставинами за формою і змістом повинні відповідати вимогам цього Кодексу щодо оформлення заяв до суду першої інстанції. У даній нормі йдеться про дотримання вимог ЦПК. Суд повідомляє осіб, які беруть участь у справі, про дату і час проведення судового засідання.

Відкриття провадження за ново виявленими або виключними обставинами (ст. 427-1 ЦПК).

Заява про перегляд судового рішення за нововиявленими або виключними обставинами, що надійшла до суду, передається судді або колегії суддів, які визначаються у порядку, встановленому статтею 33 цього Кодексу.

Протягом п’яти днів після надходження заяви до суду суддя (суддя-доповідач) перевіряє її відповідність вимогам статті 426 цього Кодексу і вирішує питання про відкриття провадження за нововиявленими або виключними обставинами.

До заяви про перегляд судового рішення за нововиявленими або виключними обставинами, яка не оформлена відповідно до вимог, встановлених статтею 426 цього Кодексу, застосовуються положення статті 185 цього Кодексу.

Відкривши провадження за нововиявленими або виключними обставинами, суддя (суддя-доповідач) надсилає учасникам справи копії заяви про перегляд і призначає дату, час та місце судового засідання, про що повідомляє учасників справи.

Якщо в заяві міститься клопотання особи про витребування копії рішення міжнародної судової установи, юрисдикція якої визнана Україною, суддя (суддя-доповідач) невідкладно після відкриття провадження у справі постановляє ухвалу про витребування такої копії рішення разом з її автентичним перекладом від органу, відповідального за координацію виконання рішень міжнародної судової установи.

Розгляд заяви. У статті 429 визначений порядок розгляду заяви, відповідно до якого заява про перегляд рішення, ухвали суду чи судового наказу у зв'язку з нововиявленими обставинами розглядається у судовому засіданні. Заявник та інші особи, які беруть участь у справі, повідомляються про час і місце засідання. Неявка цих осіб не є перешкодою для розгляду заяви .

 Заява про перегляд судового рішення за нововиявленими або виключними обставинами розглядається судом у судовому засіданні протягом тридцяти днів з дня відкриття провадження за нововиявленими або виключними обставинами.

Справа розглядається судом за правилами, встановленими цим Кодексом для провадження, у суді тієї інстанції, яка здійснює перегляд. У суді першої інстанції справа розглядається у порядку спрощеного позовного провадження з повідомленням учасників справи.

3. За результатами перегляду судового рішення за нововиявленими або виключними обставинами суд може:

1) відмовити в задоволенні заяви про перегляд судового рішення за нововиявленими або виключними обставинами та залишити відповідне судове рішення в силі;

2) задовольнити заяву про перегляд судового рішення за нововиявленими або виключними обставинами, скасувати відповідне судове рішення та ухвалити нове рішення чи змінити рішення;

3) скасувати судове рішення і закрити провадження у справі або залишити позов без розгляду.

За результатами перегляду судового рішення за нововиявленими або виключними обставинами Верховний Суд може також скасувати судове рішення (судові рішення) повністю або частково і передати справу на новий розгляд до суду першої чи апеляційної інстанції.

4. У разі відмови в задоволенні заяви про перегляд рішення, ухвали, постанови за нововиявленими або виключними обставинами суд постановляє ухвалу. У разі задоволення заяви про перегляд судового рішення з підстав, визначених частиною другою, пунктами 1, 3 частини третьої статті 429 цього Кодексу, та скасування судового рішення, що переглядається, суд:

1) ухвалює рішення - якщо переглядалося рішення суду;

2) постановляє ухвалу - якщо переглядалася ухвала суду;

3) приймає постанову - якщо переглядалася постанова.

Верховний Суд за наслідками розгляду заяви про перегляд судового рішення з підстави, визначеної пунктом 2 частини третьої статті 429 цього Кодексу, приймає постанову.

5. Судове рішення, прийняте за результатами перегляду судового рішення за нововиявленими або виключними обставинами, видається або надсилається учасникам справи у порядку, передбаченому статтею 272 цього Кодексу.

6. З набранням законної сили новим судовим рішенням втрачають законну силу судові рішення інших судів у цій справі.

7. Судове рішення, ухвалене за результатами перегляду судового рішення за нововиявленими або виключними обставинами, може бути переглянуте на загальних підставах.

ВИСНОВОК З ТРЕТЬОГО ПИТАННЯ:

Перегляд судових рішень, що набрали законної сили, у зв’язку з нововиявленими обставинами є процесуальним засобом, що забезпечує законність і обгрунтованість судових рішень, виконання завдань і досягнення мети цивільного судочинства, оскільки нововиявлені обставини виявляють незаконність та необгрунтованість судового рішення, а встановлення їх судом – це встановлення наявності чи відсутності таких властивостей у судовому рішенні.

Такий перегляд є самостійним видом перевірки їх законності та обгрунтованості, процесуальним засобом, що забезпечує їх правильність з фактичного і правового боку, а також захист прав, свобод чи інтересів заінтересованих у справі осіб.

IV.ВІДМОВА ВІД ЗАЯВИ ПРО ПЕРЕГЛЯД СУДОВОГО РІШЕННЯ ЗА НОВОВИЯВЛЕНИМИ АБР ВИКЛЮЧНИМИ ОБСЬАВИНАМИ ТА ІЇ НАСЛІДКІВ

 Особа, яка подала заяву про перегляд судового рішення за нововиявленими або виключними обставинами, може відмовитися від такої заяви до початку розгляду справи у судовому засіданні. У разі прийняття відмови від заяви суд закриває провадження за нововиявленими або виключними обставинами, про що постановляє ухвалу.

 У разі прийняття відмови від заяви про перегляд судового рішення за нововиявленими обставинами інші учасники справи можуть вимагати компенсації особою, яка її подала, судових витрат, понесених ними під час перегляду судового рішення за нововиявленими обставинами.

 Особа, яка відмовилася від заяви про перегляд судового рішення за нововиявленими або виключними обставинами, не може повторно звертатися до суду із такою самою заявою на тих самих підставах.

ВИСНОВОК З ЧЕТВЕРТОГО ПИТАННЯ:

Особа, яка подала заяву про перегляд судового рішення за нововиявленими або виключними обставинами, може відмовитися від такої заяви до початку розгляду справи у судовому засіданні

Особа, яка відмовилася від заяви про перегляд судового рішення за нововиявленими або виключними обставинами, не може повторно звертатися до суду із такою самою заявою на тих самих підставах.

ВИСНОВКИ З ТЕМИ:

Виходячи з розгляду теми, можна виділити наступні ознаки нововиявлених обставин:

1. Це завжди обставини об'єктивної дійсності, які вже існували на момент розгляду справи судом.

Таким чином, нововиявлені обставини необхідно відрізняти від нових обставин та нових доказів. Головною відмінністю нововиявлених обставин від нових обставин є момент їх виникнення. Так, нові обставини — це обставини, які виникли вже після ухвалення рішення суду. Вони можуть бути підставою для пред'явлення нового позову (наприклад, відповідно до ч. 1 ст. 192 СК розмір аліментів, визначений за рішенням суду або домовленістю між батьками, може бути згодом зменшено або збільшено за рішенням суду за позовом платника або одержувача аліментів у разі зміни матеріального або сімейного стану, погіршення або поліпшення здоров'я когось із них), пристосування рішення до обставин, що змінилися (наприклад, відповідно до ч. 2 ст. 184 СК розмір аліментів, визначений судом у твердій грошовій сумі, підлягає індексації відповідно до закону, сюди також можна віднести право суду надати відстрочку або розстрочку виконання, змінити чи встановити спосіб і порядок виконання судового рішення), або скасування рішення суду за наявності відповідної вказівки закону (наприклад, скасування рішення суду про визнання фізичної особи недієздатною та поновлення цивільної дієздатності фізичної особи, яка була визнана недієздатною, в разі її видужання або значного поліпшення її психічного стану, або скасування рішення про визнання фізичної особи безвісно відсутньою або оголошення її померлою у разі одержання заяви про появу фізичної особи, яку було визнано безвісно відсутньою або оголошено померлою, або відомостей про місцеперебування цієї особи). Проте такі обставини в жодному разі не можуть бути підставою для перегляду судового рішення у зв'язку з нововиявленими обставинами.

Відмінність нововиявлених обставин від нових доказів полягає в тому, що нові докази — це відомості про обставини справи, які досліджувалися судом, проте ці докази з тих чи інших причин не були надані суду під час розгляду справи.

2. Ці обставини мають істотне значення для правильного вирішення справи і, таким чином, є органічною частиною предмету доказування в справі.

Суд обов'язково має перевірити, чи впливає ця обставина на суть рішення. Тобто встановлення такої обставини є підставою для скасування рішення, ухвали або судового наказу лише тоді, коли від їх наявності чи відсутності залежали наслідки розгляду судом справи.

До нововиявлених обставин можуть бути віднесені матеріально-правові факти, на яких ґрунтуються вимоги і заперечення сторін, а також інші факти, які мають значення для правильного вирішення справи. Ці обставини в установленому порядку спростовують факти, які було покладено в основу судового рішення. Суд вправі скасувати судове рішення за нововиявленими обставинами лише за умови, що ці обставини впливають на юридичну оцінку обставин, здійснену судом у судовому рішенні, що переглядається (тобто якщо обізнаність суду щодо цих обставин при розгляді справи забезпечила б прийняття цим судом іншого рішення).

3. Ці обставини не були і не могли бути відомі особі, яка звертається із заявою про перегляд справи за нововиявленими обставинами, а також суду.

Невідомість цих обставин заявнику і суду призводить до неможливості їх урахування під час розгляду справи і ухвалення судового рішення. Не можуть бути визнані нововиявленими обставини, щодо яких суду зрозуміло, що вони були відомі (або мали бути відомі) заявнику на час розгляду справи (прикладом можуть бути обставини, на які посилалася особа, яка брала участь у справі, у своїх поясненнях, апеляційній чи касаційній скарзі, або які могли бути встановлені судом при здійсненні певних процесуальних дій, дослідженні матеріалів справи тощо).

В науковій літературі висловлена думка про те, що нововиявлені обставини — це обставини, які не були відомі не тільки заявнику і суду, а й іншим особам, що брали участь у справі. Однак з такою думкою не можна погодитися. Інколи в судовій практиці трапляються випадки, коли певні обставини умисно приховуються від суду тими чи іншими учасниками процесу, якщо це їм вигідно. Тому навіть якщо суду стане відомо, що обставина, на яку посилається заявник, була відома іншим особам, що беруть участь у справі, але прихована ними від суду, така обставина може визнаватися судом нововиявленою і бути підставою для перегляду судового рішення.

Отже, виходячи із вищезазначеного, можна погодитися із наведеним у науковій літературі формулюванням суті стадії перевірки судових рішень у зв'язку із нововиявленими обставини як перевірки відповідним судом рішення, що набрало законної сили, внаслідок відкриття нових обставин, які не були відомі заявнику і суду з причин, які від них не залежать і мають істотне значення для правильного вирішення справи. Ці обставини є складовою предмета доказування у цивільній справі і дають можливість виявити неповноту встановленої судом і вираженої в рішенні істини у справі. Вони встановлені в передбаченому законом порядку і вказують на необхідність скасування рішення або іншого судового акта у зв'язку із невідповідністю його фактам об'єктивної дійсності.

Значення процесуальної стадії перегляду судових рішень у зв'язку з нововиявленими обставинами полягає в тому, що суд має змогу виправити допущену судову помилку, встановити дійсні взаємовідносини сторін у справі і на підставі цього ухвалити законне і обґрунтоване рішення, наслідком чого є виконання головного завдання цивільного судочинства — захист порушених, невизнаних або оспорюваних прав, свобод чи інтересів фізичних осіб, прав та інтересів юридичних осіб, інтересів держави.

МЕТОДИЧНІ ПОРАДИ ЩОДО ПІДГОТОВКИ ДАНОЇ ТЕМИ:

1. Вивчаючи дану тему, студенти повинні навчитися:

характеризувати правову сутність перегляду судових рішень за нововиявленими обставинами, перегляду судових рішень Верховним Судом України, реалізації права на оскарження, процедурних питань.

2. Питання для самоперевірки та контролю засвоєння знань:

Характерні риси та особливості перегляду судових рішень Верховним Судом України.

Правова природа обстави, що є підставами для перегляду судових рішень Верховним Судом України.

Право на перегляд судових рішень Верховним Судом України.

Процесуальний порядок реалізації права на перегляд судових рішень Верховним Судом України.

Повноваження Верховного Суду України при перегляді судових рішень.

Правова природа нововиявлених обставин.

Право на перегляд судових рішень за нововиявленими обставинами.

Порядок здійснення права на перегляд судових рішень за нововиявленими обставинами.

**ТЕМА 6. ВИКОНАННЯ СУДОВИХ РІШЕНЬ. СУДОВИЙ КОНТРОЛЬ ЗА ВИКОНАННЯМ СУДОВИХ РІШЕНЬ**

**(2 години)**

ПЛАН ЛЕКЦІЇ:

* Процесуальний порядок звернення судових рішень до виконання.
* Підстави для застосування негайного виконання судових рішень.
* Виконавчий лист. Вимоги до змісту виконавчого документа.
* Повноваження суду у процесі виконання судового рішення.

РЕКОМЕНДОВАНА ЛІТЕРАТУРА:

1. Основні нормативні акти:

1.1. Конституція України. Прийнята на V сесії Верховної Ради України 28 червня 1996 року // Відомості ВРУ. – 1996. - № 30. – Ст. 141 (із змінами).

1.3. Закони:

1.3.1. Цивільний процесуальний кодекс України від 18 березня 2004 р. (зі змінами від 24.02.2018 р.) //[Електорнний ресурс]. - Режим доступу: <http://zakon5.rada.gov.ua/laws/show/1618-15>

1.3.2. Господарський процесуальний кодекс України вiд 6 листопада 1991 р Редакція від 07.01.2018 //[Електорнний ресурс]. - Режим доступу: <http://zakon0.rada.gov.ua/laws/show/1798-12>

1.3.3. Про судовий збір. Закон України вiд 8 липня 2011 р. № 3674-VI // [Офіційне джерело]: http://zakon1.rada.gov.ua. 1.3.9. Про Конституційний Суд України. Закон України від 16 жовтня 1996 р. № 422/96-ВР // ВВР. – 1996. - № 49. – Ст. 272.

1.3.4. Про безоплатну правову допомогу. Закон України від 8 липня 2011 р. [Електорнний ресурс]. - Режим доступу: <http://zakon.rada.gov.ua/laws/show/3460-17>

Підручники:

Ізарова І. О., Ханик-Посполітак Р. Ю. І–32 Цивільний процес України /І. О. Ізарова, Р. Ю. Ханик-Посполітак. – Київ : ВД «Дакор», 2018.

2.2. Масюк В. В. Виконавче провадження у схемах і таблицях : навч. посіб. /В. В. Масюк, М. Ю. Акулова. – Харків : Право, 2017. – 126 с.

2.3. Виконавче провадження : навч. посіб. для здобувачів вищ. освіти/ уклад.: К. В. Гусаров, М. Є. Червинська, Л. М. Мазур та ін. – Х.: Право, 2017. – 186 с.

2.4. Актуальні питання цивільного судочинства в світлі судової реформи в Україні: монографія /[С.В. Ківалов, Н.Ю. Голубєва, І.В. Андронов та ін.]; за заг. ред. Н.Ю. Голубєвої; НУ ОЮА. – Одеса: Юридична література, 2017 – 212 с.

2. Допоміжна:

Буркацький Л.К. Захист цивільного права та інтересу: Методика складання документів, коментарі, позовні та інші заяви: Навч. посібник. – К.: Юрінком Інтер, 2015.

Гетманцев, Олександр. Дія в часі нормативно-правових актів, що застосовуються судом при здійсненні правосуддя в цивільних справах / О. Гетманцев, М. Гетманцев // Юридична Україна : Юрінком Інтер. - 2010. - № 6. - C. 67-73

Городовенко В.В. Принцип гласності та відкритості у вітчизняному судочинстві: проблеми реалізації / В. В. Городовенко // Вісник Верховного Суду України : ТОВ "Видавництво "Істина". - 2011. - № 9. - C. 38-43

Грабовська, Оксана Олександрівна. Правосуб’єктність органів опіки та піклування в процедурі усиновлення / О. О. Грабовська // Держава і право : Збірник наукових праць. - 2014. - Вип. 45. - C. 291-296

Масюк В.В. Презумпції та преюдиції в цивільному судочинстві : монографія / В. В. Масюк ; рец.: С. Я. Фурса, В. А. Кройтор. - Харків : Право, 2014 (Харків). - 208 с.

Розкриття банківської таємниці / Д. Луспеник, З. Мельник // <http://crimealawyers.com/rozkrittya-bank-vsko-ta-mnits>

Тарасенко Л. Судовий контроль за виконанням судових рішень // Вісник Львівського університету : Серія юридична / Міністерство освіти і науки України. Львівський національний університет ім. І. Франка : ВЦ Львівського національного університету ім. І. Франка. - 2013. - Вип. 42. - C. 209-216.

13. Інформаційні ресурси в Інтернеті

http://www.president.gov.ua. – офіційний веб-сайт Президента України.

http://www.portal.rada.gov.ua – офіційний веб-сайт Верховної Ради України.

http://www.kmu.gov.ua –офіційний веб-сайт Кабінету Міністрів України.

http://www.mvs.gov.ua – офіційний веб-сайт Міністерства внутрішніх справ України.

http://www.court.gov.ua/vscourt – офіційний веб портал судової влади в Україні

http://www.scourt.gov.ua – офіційний веб-сайт Верховного Суду України.

http://www.sc.gov.ua – офіційний веб-сайт Вищого спеціалізованого суду з розгляду цивільний і кримінальних справ.

МЕТА ЛЕКЦІЇ:

Мета лекції полягає у формуванні знань, процедури звернення судових рішень до виконання. Види виконання: за загальними правилами; негайне виконання. Підстави для застосування негайного виконання. Підстави для обов’язкового та факультативного негайного виконання рішень суду.

Розгляд та Виконавчі документи. Виконавчий лист. Вимоги до змісту виконавчого документа. Видача дубліката виконавчого листа або судового наказу. Повноваження суду на виправлення помилки у виданому ним виконавчому листі, допущеної при його оформленні або видачі, чи визнати виконавчий лист таким, що не підлягає виконанню, та стягнути на користь боржника безпідставно одержане стягувачем за виконавчим листом. Повноваження суду у процесі виконання судового рішення. Загальні правила виконавчого провадження. Строки пред’явлення виконавчих документів до виконання. Відкриття виконавчого провадження. Переривання строку давності пред’явлення виконавчого документа до виконання. Встановлення державним виконавцем строку для добровільного виконання рішення. Випадки, коли державний виконавець відмовляє у відкритті виконавчого провадження.

Порядок та умови здійснення виконавчого провадження. Підстави відкладення провадження виконавчих дій. Підстави зупинення і закінчення виконавчого провадження. Судовий контроль за виконанням судових рішень. Розгляд судом скарг на рішення, дії чи бездіяльність державного виконавця.

ВСТУП

До прийняття Закону України від 24 березня 1998 р. «Про державну виконавчу службу» судова влада мала ознаки не тільки суто судової, а й виконавчої влади. Останнє положення зумовлювалось виконанням судових рішень під юрисдикцією суду, підпорядкованістю виконавців при здійсненні ними своїх повноважень суддям, що постановили відповідні рішення. Таке становище певним чином не узгоджувалося з доктриною розподілу влади у демократичному суспільстві, негативно впливало на судові рішення. З виведенням виконавчого провадження з-під безпосередньої влади суду почався новий період державної функції щодо виконання судових рішень, які передбачається реалізувати у примусовому порядку.

Виконанням рішення суду та інших юрисдикційних органів завершується процес захисту суб’єктивних майнових і особистих немайнових прав громадян та юридичних осіб шляхом їх фактичної реалізації у спосіб та порядок, визначений Конституцією та законами України.

Предметом вивчення цієї лекції є коло питань, що характеризують стадію звернення судового рішення до виконання, повноваження суду, пов’язані з виконавчим провадженням з примусового виконання його рішень, органи Державної виконавчої служби, учасників виконавчого провадження, виконавчі документи, процесуальні строки пред’явлення документів до примусового виконання, поворот виконання.

І. ПРОЦЕСУАЛЬНИЙ ПОРЯДОК ЗВЕРНЕННЯ СУДОВИХ РІШЕНЬ ДО ВИКОНАННЯ

Виконанням рішення суду завершується процес захисту прав, свобод чи інтересів фізичних і юридичних осіб, територіальних громад та держави шляхом їх фактичної реалізації у спосіб та порядок, визначений Конституцією та законами України.

Звернення судового рішення до виконання визначається наукою цивільного процесуального права як завершальна стадія цивільного судочинства, без реалізації якої втрачається сенс усієї юрисдикційної діяльності суду. Примусове виконання рішень судів гарантує здійснення прав сторін, визнаних судом, і підтверджених ним обов’язків.

Рішення та ухвали суду в цивільних справах, які не виконуються боржником добровільно у встановлений строк, а також такі, щодо яких допущено негайне виконання, виконуються примусово органами Державної виконавчої служби України, що входять до системи органів Міністерства юстиції України, в порядку, встановленому Законом України «Про виконавче провадження» від 21 квітня 1999 р. № 606-ХІУ від 02 червня 2016 р. № 606-ХІУ [Офіційне джерело]: <http://zakon2.rada.gov.ua/laws/show/606-14/page>.

У примусовому порядку виконуються рішення суду в цивільних справах, якими задоволені вимоги заявника про присудження майна, грошових коштів, відібрання дитини, поновлення на роботі, виселення, вселення, примусовий обмін житла тощо.

Рішення про відмову в задоволенні позовів про присудження, за позовами про визнання і встановлення фактів і правовідносин та перетворення правовідносин (перебування громадянина на утриманні, визнання договору недійсним, розірвання шлюбу тощо) не потребують примусового виконання, але в частині стягнення судових витрат вони можуть виконуватися в примусовому порядку. В іншій частині рішення про визнання і перетворення правовідносин не потребують примусового виконання внаслідок їх загальної обов’язковості і є підставами для їх реалізації іншими способами, зокрема, реєстрацією компетентними органами держави встановлених судом правовідносин (Бюро технічної інвентаризації – видачею свідоцтва про право власності на жилий будинок), чи правового статусу громадянина (органи реєстрації актів цивільного стану – свідоцтво про розірвання шлюбу, про смерть громадянина тощо).

Підлягають примусовому виконанню і ухвали суду у випадках, передбачених законом, які за змістом характеризуються реалізованістю і вимагають про привід свідка (ст.147 ЦПК), про поворот виконання (ст. 444 ЦПК) та ін.

У цивільному процесі вирізняються такі види виконання:

виконання за загальними правилами;

негайне виконання.

Виконання за загальними правилами застосовується у разі відсутності підстав для застосування негайного виконання.

 ВИСНОВОК З ПЕРШОГО ПИТАННЯ:

Виконанням рішення суду завершується процес захисту прав, свобод чи інтересів фізичних і юридичних осіб шляхом їх фактичної реалізації у спосіб та порядок, визначений Конституцією та законами України. Звернення судового рішення до виконання є завершальною стадією цивільного судочинства, без реалізації якої втрачається сенс усієї юрисдикційної діяльності суду.

ІІ. ПІДСТАВИ ДЛЯ ЗАСТОСУВАННЯ НЕГАЙНОГО ВИКОНАННЯ СУДОВИХ РІШЕНЬ

Негайне виконання – це виконання судового рішення ще до вступу його у законну силу. Застосовується таке виконання, як правило, за результатами попередньої судової діяльності у формі відправлення правосуддя (вирішення цивільної справи) або гарантувальної діяльності суду (забезпечення позову, застосування запобіжних заходів).

У чинному процесуальному законодавстві чітко передбачені підстави для застосування негайного виконання, причому їх розділяють на:

підстави для обов’язкового (імперативного) застосування негайного виконання;

підстави для факультативного (імперативно-диспозитивного) застосування негайного виконання.

Негайне виконання судових рішень врегульовується статтею 430 ЦПК. Відповідно до ч. 1 ст. 430 ЦПК рішення суду підлягає обов’язковому негайному виконанню у справах про:

1) стягнення аліментів - у межах суми платежу за один місяць;

2) присудження працівникові виплати заробітної плати, але не більше ніж за один місяць;

3) відшкодування шкоди, заподіяної каліцтвом, іншим ушкодженням здоров’я або смертю фізичної особи, - у межах суми стягнення за один місяць;

4) поновлення на роботі незаконно звільненого або переведеного на іншу роботу працівника;

5) відібрання дитини і повернення її тому, з ким вона проживала;

6) розкриття банком інформації, яка містить банківську таємницю, щодо юридичних та фізичних осіб;

7) примусову госпіталізацію чи продовження строку примусової госпіталізації до протитуберкульозного закладу;

8) встановлення факту народження або смерті особи на тимчасово окупованій території України, визначеній Верховною Радою України;

9) надання особі психіатричної допомоги у примусовому порядку;

10) видачу або продовження обмежувального припису.

2. Суд, ухвалюючи рішення, може допустити негайне його виконання у разі стягнення всієї суми боргу при присудженні платежів, визначених пунктами 1-3 частини першої цієї статті.

Так, у справі про розкриття банком інформації, яка містить банківську таємницю, щодо юридичної або фізичної особи, відповідно до ч. 3 ст. 349 ЦПК ухвалене судом рішення підлягає негайному виконанню. Копії рішення суд надсилає банку, що обслуговує юридичну або фізичну особу, заявнику та особі, щодо якої надається інформація. Особа, щодо якої банк розкриває банківську таємницю, або заявник мають право у п'ятиденний строк оскаржити ухвалене судом рішення до апеляційного суду в установленому порядку. Оскарження рішення не зупиняє його виконання.

Відповідно до ст.157 ЦПК негайному виконанню підлягає також ухвала про забезпечення позову. Така ухвала виконується негайно в порядку, встановленому для виконання судових рішень. У разі забезпечення вимог заявника заставою ухвала про забезпечення позову звертається до виконання негайно після внесення предмета застави в повному розмірі.

Факультативне негайне виконання допускається судом у разі стягнення з відповідача усієї суми боргу при присудженні платежів, визначених пунктами 1, 2 і 3 частини першої ст. 430.

Питання, пов’язані із зверненням судового рішення до виконання, вирішує місцевий суд, який розглянув справу.

ВИСНОВОК З ДРУГОГО ПИТАННЯ:

Питання, пов’язані із зверненням судового рішення до виконання, вирішує Місцевий суд, який розглянув справу вирішує питання із звернення судового рішення до виконання, призначаючи за наявності підстав негайне виконання. Це виконання судового рішення ще до вступу його у законну силу, застосовується за результатами вирішення цивільної справи або гарантувальної діяльності суду (забезпечення позову, застосування запобіжних заходів).

ІІІ. ВИКОНАВЧИЙ ЛИСТ. ВИМОГИ ДО ЗМІСТУ ВИКОНАВЧОГО ДОКУМЕНТА

Для примусового виконання рішення чи ухвали суду видається виконавчий лист. Це – письмовий документ встановленої форми і змісту, який видається судом загальної юрисдикції і зобов’язує боржника, інших юридичних і фізичних осіб точно і своєчасно виконати рішення суду чи сприяти державному виконанню судового рішення.

Відповідно до ч. 2 ст. 431 ЦПК, за кожним судовим рішенням, яке набрало законної сили, за заявою осіб, на користь яких воно ухвалене, видається один виконавчий лист.

Виконавчі листи викладаються в електронній формі з використанням Єдиної судової інформаційно-телекомунікаційної системи шляхом заповнення відповідних форм процесуальних документів, передбачених Положенням про Єдину судову інформаційно-телекомунікаційну систему, і підписуються електронним цифровим підписом судді (в разі колегіального розгляду - електронними цифровими підписами всіх суддів, які входять до складу колегії).

Підставою для виконання суб’єктом державної реєстрації юридичних осіб, фізичних осіб - підприємців та громадських формувань судового рішення, що набрало законної сили, є його примірник в електронній формі, надісланий суб’єкту державної реєстрації юридичних осіб, фізичних осіб - підприємців та громадських формувань у порядку інформаційної взаємодії між Єдиним державним реєстром судових рішень та Єдиним державним реєстром юридичних осіб, фізичних осіб - підприємців та громадських формувань, затвердженому Міністерством юстиції України спільно з Державною судовою адміністрацією України.

Виконавчий лист, судовий наказ, а у випадках, встановлених цим Кодексом, - ухвала суду є виконавчими документами. Виконавчий лист, судовий наказ, ухвала мають відповідати вимогам до виконавчого документа, встановленим законом.

Протягом п’яти днів після набрання судовим рішенням законної сили виконавчий документ, зазначений в частині третій цієї статті, вноситься до Єдиного державного реєстру виконавчих документів, а його копія (текст), що містить інформацію про веб-адресу такого документа у Єдиному державному реєстрі виконавчих документів, надсилається стягувачу на його офіційну електронну адресу, або, у разі її відсутності, рекомендованим чи цінним листом.

Якщо судове рішення прийнято на користь декількох позивачів або проти декількох відповідачів, або якщо виконання повинно бути проведено в різних місцях чи рішенням передбачено вчинення кількох дій, видаються декілька виконавчих листів, у яких зазначаються один боржник та один стягувач, а також визначається, в якій частині необхідно виконати судове рішення, або зазначається, що обов’язок чи право стягнення є солідарним.

За заявою особи, на користь якої ухвалено рішення, суд з метою забезпечення виконання рішення суду може вжити заходів, передбачених статтею 150 цього Кодексу.

У разі вирішення питання про виправлення помилки у виконавчому документі; визнання виконавчого документа таким, що не підлягає виконанню; забезпечення виконання судового рішення; стягнення на користь боржника безпідставно одержаного стягувачем за виконавчим документом; поновлення пропущеного строку для пред’явлення виконавчого документа до виконання; відстрочення чи розстрочення виконання, зміну чи встановлення способу і порядку виконання; звернення стягнення на грошові кошти, що належать третім особам, та нерухоме майно, право власності на яке не зареєстровано в установленому законом порядку; зупинення виконання (дії) судового рішення; заміну сторони виконавчого провадження суд вносить відповідну ухвалу до Єдиного державного реєстру виконавчих документів не пізніше двох днів з дня її постановлення у порядку, передбаченому частиною четвертою цієї статті.

Якщо судом вживалися заходи забезпечення позову, суд вносить до Єдиного державного реєстру виконавчих документів наявні у суді документи, що підтверджують виконання відповідної ухвали суду.

Положення про Єдиний державний реєстр виконавчих документів затверджується спільним нормативно-правовим актом Міністерства юстиції України та Державної судової адміністрації України.

Виконавчі документи можуть видаватися також за заявами правонаступників стягувача.

До виконавчих документів Закон «Про виконавче провадження» висуває конкретні вимоги, яким вони мають відповідати ст. 18 цього Закону, у виконавчому листі повинні бути зазначені:

1) назва і дата видачі документа, найменування органу, прізвище та ініціали посадової особи, що його видали;

2) дата прийняття і номер рішення, згідно з яким видано документ;

3) повне найменування (для юридичних осіб) або ім'я (прізвище, власне ім'я та по батькові) (для фізичних осіб) стягувача і боржника, їх місцезнаходження (для юридичних осіб) або місце проживання чи перебування (для фізичних осіб), ідентифікаційний код суб'єкта господарської діяльності стягувача та боржника (для юридичних осіб), індивідуальний ідентифікаційний номер стягувача та боржника (для фізичних осіб - платників податків) або номер і серія паспорта стягувача та боржника для фізичних осіб - громадян України, які через свої релігійні або інші переконання відмовилися від прийняття ідентифікаційного номера, офіційно повідомили про це відповідні органи державної влади та мають відмітку в паспорті громадянина України, а також інші дані, якщо вони відомі суду чи іншому органу, що видав виконавчий документ, які ідентифікують стягувача та боржника чи можуть сприяти примусовому виконанню, зокрема, дата народження боржника та його місце роботи (для фізичних осіб), місцезнаходження майна боржника, рахунки стягувача та боржника тощо;

4) резолютивна частина рішення;

5) дата набрання законної (юридичної) сили рішенням;

6) строк пред'явлення виконавчого документа до виконання.

У разі якщо рішення ухвалено на користь кількох позивачів або проти кількох відповідачів, а також якщо належить передати майно, що перебуває в кількох місцях, у виконавчому документі зазначаються один боржник та один стягувач, а також визначається, в якій частині необхідно виконати таке рішення, або зазначається, що обов'язок чи право стягнення є солідарним.

Виконавчий документ повинен бути підписаний уповноваженою посадовою особою із зазначенням її прізвища та ініціалів і скріплений печаткою. Скріплення виконавчого документа гербовою печаткою є обов'язковим у разі, якщо орган (посадова особа), який видав виконавчий документ, за законом зобов'язаний мати печатку із зображенням Державного Герба України.

Ухвали суду також можуть бути виконавчими документами у встановлених законом випадках, що передбачено п. 2 ч. 2 ст. 17 Закону України «Про виконавче провадження». Так, ухвала суду про забезпечення позову виступає одночасно і виконавчим документом .

Самостійним різновидом виконавчого документа є судовий наказ (п. 3 ч. 2 ст. 17 Закону України «Про виконавче провадження»). Слід пам’ятати, що судовий наказ, перш за все, є особливою формою судового рішення, що видається судом за результатами розгляду вимог, передбачених ЦПК. Після набрання судовим наказом законної сили суд видає його стягувачеві для пред’явлення до виконання (ч. 1 ст. 161 ЦПК). За правилами ч. 2 ст. 161 ЦПК судовий наказ має відповідати вимогам до виконавчого документа, що встановлені ст. 17 Закону України «Про виконавче провадження» та обов'язково містити положення про дату видачі судового наказу стягувачеві, дату набрання судовим наказом законної сили та строк пред'явлення судового наказу до виконання. Зазначені відомості вносяться до судового наказу у день його видачі стягувачеві для пред'явлення до виконання.

Виконавчий лист реєструється в суді, про що одночасно робиться відмітка в самому листі, і видається стягувачеві чи іншій уповноваженій особі під розписку на зворотній стороні судового рішення.

Виконавчий лист може бути пред’явлений до примусового виконання до органу державної виконавчої служби протягом одного року, якщо інше не встановлено законом (п. 2 ч. 1 ст. 22 Закону України «Про виконавче провадження»).

Пунктом 1 частини 2 ст. 22 цього Закону визначено, що перебіг зазначеного строку починається з наступного дня після набрання рішенням законної сили чи закінчення строку, встановленого у разі відстрочки чи розстрочки виконання рішення, а в разі якщо судове рішення підлягає негайному виконанню, – з наступного дня після його постановлення. Згідно з частиною 3 ст. 22 цього Закону рішення про стягнення періодичних платежів (у справах про стягнення аліментів, про відшкодування шкоди, заподіяної каліцтвом чи іншим ушкодженням здоров'я, втратою годувальника тощо) можуть бути пред'явлені для виконання протягом усього періоду, на який присуджені платежі.

Законом встановлено, що строки пред'явлення виконавчих документів до виконання встановлюються для кожного платежу окремо (ч. 4 ст. 22 Закону України «Про виконавче провадження»).

Разом з тим, стягувач, який пропустив строк пред’явлення виконавчого документа до виконання, може звернутися із заявою до суду, який видав виконавчий документ, або до суду за місцем виконання про поновлення пропущеного строку (ч. 2 ст. 24 Закону України «Про виконавче провадження») Така заява розглядається судом у 10-денний строк, в судовому засіданні з повідомленням сторін, які беруть участь у справі, проте їхня неявка не є перешкодою для вирішення питання про поновлення пропущеного строку (ч. 2 ст. 433 ЦПК). За наслідками розгляду постановляється відповідна ухвала.

Суд, який видав виконавчий лист, відповідно до ч. 2 ст. 369 ЦПК може за заявою стягувача або боржника виправити помилку, допущену при його оформленні або видачі, чи визнати виконавчий лист таким, що не підлягає виконанню, та стягнути на користь боржника безпідставно одержане стягувачем за виконавчим листом.

Заява про поновлення пропущеного строку для пред’явлення виконавчого документа, виданого іншими органами, подається до суду за місцем виконання відповідного рішення.

Заява розглядається в судовому засіданні з повідомленням учасників справи. Іх неявка не є перешкодою для вирішення питання про поновлення пропущенного строку. Суд розглядає таку заяву в десятиденний строк.

Про поновлення строку для пред’явлення виконавчого документа до виконання суд постановляє ухвалу.

Зазначеною нормою встановлено повноваження суду на виправлення помилок у виданому ним виконавчому листі як виняток із загального правила. Так, метою внесення відповідних виправлень є узгодження змісту виконавчого листа з рішенням суду, ухваленим у справі. При видачі виконавчого листа помилка може свідчити про видачу його без достатньої на те правової підстави, або з порушенням порядку видачі, або у зв'язку із виникненням обставин, що виключають виконання постановленного рішення суду.

Виконавчий лист визнається таким, що не підлягає виконанню, якщо неможливо виправити наявну в ньому помилку. Підставами для цього є, зокрема, отримання судом апеляційної скарги, направленої апелянтом без порушення строку, втім фактично отриманої із значним простроченням. Також у випадку добровільного виконання рішення боржником поза виконавчим провадженням тощо.

У разі втрати оригіналу виконавчого листа або судового наказу відкриття виконавчого провадження можливе на підставі його дубліката Право на видачу дубліката виконавчого листа замість втраченого оригіналу належить суду, який ухвалив відповідне рішення. Заява до суду про видачу дубліката виконавчого листа може бути подана стягувачем або це може бути подання державного виконавця про видачу дубліката виконавчого листа

ВИСНОВОК З ТРЕТЬОГО ПИТАННЯ:

Виконавчий лист – це письмовий документ встановленої форми і змісту, який видається судом загальної юрисдикції і зобов’язує боржника точно і своєчасно виконати рішення суду чи сприяти державному виконанню судового рішення. Порядок видачі виконавчого листа встановлений у ЦПК, Законі України «Про виконавче провадження».

ІV. ПОВНОВАЖЕННЯ СУДУ У ПРОЦЕСІ ВИКОНАННЯ СУДОВОГО РІШЕННЯ

Окремі питання, пов’язані з примусовим виконанням судових рішень, розглядаються в порядку цивільного судочинства, зокрема про:

виправлення помилки, допущеної при оформленні або видачі виконавчого листа, чи визнання виконавчого листа таким, що не підлягає виконанню, та стягнення на користь боржника безпідставно одержаного стягувачем за виконавчим листом (ч. 2 ст. 432 ЦПК);

видачу дубліката виконавчого листа замість втраченого оригіналу;

роз’яснення рішення суду (ст. 271 ЦПК, ст. 34 Закону України «Про виконавче провадження»);

поновлення пропущеного строку для пред’явлення виконавчого документа до виконання (ст. 433 ЦПК, ст. 24 Закону України «Про виконавче провадження»);

відстрочки або розстрочки виконання, зміни чи встановлення способу і порядку виконання рішення (ст. 435 ЦПК, ст. 36 Закону України «Про виконавче провадження»);

розгляду питання про визнання мирової угоди та відмови від примусового виконання рішення (ст. 434 ЦПК, ч. 3 ст. 12 Закону України «Про виконавче провадження»);

вирішення питання про тимчасове влаштування дитини до дитячого або лікувального закладу (ст. 437 ЦПК, ст. 77 Закону України «Про виконавче провадження»);

вирішення питання про оголошення розшуку боржника або дитини (ст. 438 ЦПК; п. 10 ч. 3 ст. 11, ст. 40 Закону України «Про виконавче провадження»);

вирішення питання про примусове проникнення до житла чи іншого володіння особи (ст. 439 ЦПК, п. 10 ч. 3 ст. 11 Закону «Про виконавче провадження»);

вирішення питання про звернення стягнення на грошові кошти, що знаходяться на рахунках (ст. 440 ЦПК);

тимчасове обмеження у праві виїзду за межі України ( ст.441)

заміни сторони виконавчого провадження (ст. 442 ЦПК; ч. 5 ст. 8 Закону «Про виконавче провадження»);

визначення частки майна боржника у майні, яким він володіє спільно з іншими особами (ст. 443 ЦПК);

розгляд скарг на рішення, дії чи бездіяльність державного виконавця (Розділ УІІ ЦПК; ст. 82 Закону «Про виконавче провадження»);

вирішення питання про поворот виконання (ст. 444 ЦПК).

Постановлене судом рішення повинно бути визначеним – давати чітку і зрозумілу відповідь на всі позовні вимоги, які розглядалися судом в цивільній справі. Ст. 34 Закону «Про виконавче провадження» надає право державному виконавцю і сторонам виконавчого провадження у разі, якщо викладена у виконавчому документі резолютивна частина рішення є незрозумілою, звернутися до суду, який видав виконавчий документ, із заявою про роз’яснення відповідного рішення.

Суд роз’яснює своє рішення за правилами, встановленими ст. 271 ЦПК, які надають право звернутися до суду з заявою особам, які брали участь у справі, і державному виконавцю. Право на звернення до суду з заявою про роз’яснення рішення може бути реалізоване, якщо воно ще не виконане або не закінчився строк, протягом якого виконавчий лист на його виконання може бути пред’явлений до примусового виконання.

У разі пропуску строку пред’явлення виконавчого документа до примусового виконання (виконавчої давності) стягувач може звернутися до суду із заявою про його поновлення ( ст. 24 Закону України «Про виконавче провадження»). Заява про поновлення пропущеного строку подається до суду, який видав виконавчий лист, або до суду за місцем виконання і розглядається в судовому засіданні з повідомленням сторін, які беруть участь у справі, проте їх неявка не є перешкодою для вирішення питання про поновлення пропущеного строку. Суд розглядає заяву в 10-денний строк. На ухвалу суду з питання поновлення строку може бути подано апеляційну скаргу (ст. 371 ЦПК).

Суд, який ухвалив рішення, може надати відстрочку або розстрочку виконання, а також змінити чи встановити спосіб і порядок виконання (ст. 373 ЦПК, ст. 36 Закону «Про виконавче провадження»). Відстрочка виконання полягає в тому, що на вчинення виконавчих дій встановлюється перерва на точно зазначений строк. Розстрочка виконання провадиться не одразу в повному обсязі, а у відповідних частинах протягом точно визначеного судом строку.

Стягувач має право відмовитись від стягнення (ч. 2 ст. 12 Закону України «Про виконавче провадження»). Сторони мають право укласти мирову угоду про закінчення виконавчого провадження, яка визнається судом (ч. 3 ст. 12 Закону).

Заява стягувача про відмову від примусового виконання, мирова угода сторін з заявою про її визнання подаються в письмовій формі державному виконавцеві, який не пізніше 3-денного строку передає її до суду за місцем виконання рішення для визнання. До прийняття відмови від примусового виконання та до визнання мирової угоди суд роз’яснює стягувачеві або сторонам наслідки відповідних процесуальних дій.

До повноважень суду відноситься вирішення питання про тимчасове влаштування дитини до дитячого або лікувального закладу (ст. 437 ЦПК, ст. 77 Закону України «Про виконавче провадження»). За поданням державного виконавця суд у 10-денний строк розглядає це питання в судовому засіданні з викликом сторін та з обов’язковою участю представників органів опіки та піклування. На ухвалу суду про тимчасове влаштування дитини до дитячого або лікувального закладу може бути подано скаргу .

За правилом ст. 40 Закону України «Про виконавче провадження» у разі відсутності відомостей про місце проживання, перебування чи місцезнаходження боржника – фізичної особи, а також дитини за виконавчими документами про відібрання дитини державний виконавець звертається до суду з поданням про винесення ухвали про розшук боржника або дитини. У разі необхідності розшуку транспортного засобу боржника державний виконавець виносить постанову про такий розшук, яка є обов'язковою для виконання органами внутрішніх справ (ст. 438 ЦПК; п. 10 ч. 3 ст. 11, ст. 40 Закону України «Про виконавче провадження»).

Процесуальний порядок оголошення розшуку боржника або дитини врегульовано ст. 438 ЦПК. Подання державного виконавця про оголошення розшуку боржника – фізичної особи і дитини можуть бути подані до суду відповідно за місцем виконання рішення або останнім відомим місцем проживання (перебування) боржника чи місцем знаходження його майна, або за місцем проживання (перебування) стягувача (ч. 2 ст. 40 Закону, ст. 438 ЦПК). Про оголошення розшуку боржника або дитини суддя постановляє ухвалу, виконання якої покладається на органи внутрішніх справ.

Примусове проникнення до житла чи іншого володіння особи (ст. 439 ЦПК, п. 10 ч. 3 ст. 11 Закону «Про виконавче провадження»). Конституцією України (ст. 30) закріплено принцип недоторканності житла, згідно з яким не допускається проникнення до житла або до іншого володіння особи, проведення в них огляду чи обшуку інакше як за вмотивованим рішенням суду.

Цивільним процесуальним кодексом (ст. 439) передбачено процесуальний порядок розгляду судом питань, пов’язаних із проникненням до житла чи іншого володіння боржника – фізичної особи або особи, у якої знаходиться майно боржника чи майно та кошти, належні боржникові від інших осіб, або дитина, щодо якої є виконавчий документ про її відібрання, при виконанні судових рішень та рішень інших органів (посадових осіб) вирішується судом за місцезнаходженням житла чи іншого володіння особи за поданням державного виконавця. Такі питання вирішуються судом негайно за поданням державного виконавця, за участю державного виконавця, без виклику чи повідомлення сторін чи інших заінтересованих осіб.

Вирішення питання про звернення стягнення на грошові кошти, що знаходяться на рахунках (ст. 440 ЦПК). У порядку цивільного судочинства вирішуються питання про звернення стягнення на належні боржнику від інших осіб грошові кошти, що знаходяться на рахунках цих осіб в установах банків та інших фінансових установах, а також на грошові кошти боржника, що знаходяться на його рахунках в установах банків та інших фінансових установах, за поданням державного виконавця, погодженим з начальником відділу державної виконавчої служби. Таке подання суд розглядає негайно без виклику чи повідомлення сторін та інших заінтересованих осіб за участю державного виконавця.

Заміна сторони виконавчого провадження (ст. 442 ЦПК). У разі вибуття однієї із сторін виконавчого провадження за поданням державного виконавця або за заявою сторони суд замінює сторону виконавчого провадження її правонаступником. Питання розглядається в судовому засіданні з повідомленням сторін та заінтересованих осіб, неявка яких не є перешкодою для вирішення питання про заміну сторони виконавчого провадження.

Визначення частки майна боржника у майні, яким він володіє спільно з іншими особами (ст. 443 ЦПК). У разі звернення стягнення на майно, яке перебуває у спільній власності, постає потреба визначення у ній частки боржника. За поданням державного виконавця суд у десятиденний строк вирішує питання про визначення частки майна боржника, яким він володіє спільно з іншими особами. Про час і місце розгляду цього питання в судовому засіданні повідомляються сторони та заінтересовані особи, неявка яких не перешкоджає його вирішенню.

Вирішення питання про поворот виконання (ст. 444 ЦПК). Поворот виконання – інститут процесуального права із захисту майнових прав відповідача. Як цивільна процесуальна гарантія захисту майнових прав відповідача поворот виконання полягає у поверненні позивачем (стягувачем) відповідачу (боржнику) всього одержаного майна та коштів за скасованим рішенням.

Для настання повороту виконання необхідно: одержання позивачем (стягувачем) майна або грошових сум в порядку виконання рішення суду; скасування такого рішення суду і закриття провадження у справі або залишення позову без розгляду, або відмова у задоволенні позову чи зміна рішення шляхом задоволення позовних вимог у меншому розмірі, або скасування рішення з поверненням справи на новий розгляд, при якому позовні вимоги задовольняються в меншому розмірі, або має місце відмова в їх задоволенні. У зазначених випадках, ухвалюючи рішення, суд повинен зобов’язати позивача повернути відповідачеві безпідставно стягнене з нього за скасованим рішенням.

Питання про поворот виконання вирішується судом вищої інстанції, що розглядає справу в апеляційному, касаційному порядку, який скасовує або змінює рішення, чи судом, рішення якого було скасовано при новому розгляді ним справи. Якщо поворот виконання не був вирішений зазначеними судами, відповідач у межах загальних строків позовної давності може звернутися до суду першої інстанції, в якому знаходиться справа, з заявою про повернення коштів, майна та інших стягнень з нього за скасованим рішенням. Заява розглядається з викликом сторін і суд постановляє ухвалу, яка може бути оскаржена. При неможливості повернення майна натурою відшкодовується вартість останнього в розмірі суми, одержаної від його реалізації (ч. 3 ст. 444 ЦПК). За судовим рішенням про поворот виконання видається виконавчий лист у порядку, встановленому ЦПК.

У порядку цивільного судочинства розглядаються інші питання, пов’язані з виконавчим провадженням.

Майнові права осіб, порушені у виконавчому провадженні шляхом накладання на їх майно арешту, забезпечуються правом на звернення таких осіб до суду з вимогою про визнання права власності на це майно і про зняття з нього арешту.

Статтею 60 Закону «Про виконавче провадження» встановлено, що особа, яка вважає, що майно, на яке накладено арешт, належить їй, а не боржникові, може звернутися до суду з позовом про визнання права власності на майно і про зняття з нього арешту. Проте строк, протягом якого особа, яка вважає, що її право порушено, може звернутися до суду з позовом, не визначено.

Для реалізації цього права подається позовна заява, належно оформлена (ст.ст. 174, 175 ЦПК) з дотриманням правил про підсудність, – за місцезнаходженням майна, на яке накладено арешт, або його основної частини .Відповідачами у справах про визнання права власності на майно і про зняття з нього арешту притягуються боржник, особа, в інтересах якої накладено арешт на майно, і в необхідних випадках – особа, якій передано майно, якщо воно було реалізоване. У тих випадках, коли арешт накладається на майно, яке підлягає стягненню на користь держави, як відповідач притягується відповідна державна податкова інспекція.

На захист прав стягувача, боржника та інших осіб у виконавчому провадженні спрямовані правила, що зосереджені у главі 9 Закону України «Про виконавче провадження».

Так, відповідно до ст. 82 Закону України «Про виконавче провадження» оскарження рішень, дій або бездіяльності посадових осіб державної виконавчої служби здійснюється за такими правилами:

рішення, дії або бездіяльність державного виконавця та інших посадових осіб державної виконавчої служби можуть бути оскаржені стягувачем та іншими учасниками виконавчого провадження (крім боржника) до начальника відділу, якому безпосередньо підпорядкований державний виконавець, або до керівника відповідного органу державної виконавчої служби вищого рівня чи до суду;

боржник має право оскаржувати рішення, дії або бездіяльність державного виконавця та інших посадових осіб державної виконавчої служби виключно в судовому порядку;

рішення, дії чи бездіяльність державного виконавця або іншої посадової особи державної виконавчої служби щодо виконання судового рішення можуть бути оскаржені сторонами до суду, який видав виконавчий документ, а іншими учасниками виконавчого провадження та особами, які залучаються до проведення виконавчих дій, – до відповідного адміністративного суду в порядку, передбаченому законом.

Процесуальні питання судового провадження за скаргами у процесі виконання судових рішень визначені у розділі УІІ ЦПК.

ВИСНОВОК З ЧЕТВЕРТОГО ПИТАННЯ:

У процесі виконання судових рішень за виконавчими листами законодавством визначено певний обсяг повноважень суду, який видав виконавчий лист. Такі повноваження суду визначені у ЦПК і спрямовані на сприяння органу виконання і особам, які беруть участь у виконавчому провадженні, здійснення мети і завдань цивільного судочинства, дотримання процесуальних прав і обов’язків учасників виконавчого провадження.

ВИСНОВКИ З ТЕМИ:

Виконання завдань цивільного судочинства залежить, у першу чергу, від всебічного розгляду і вирішення цивільних справ у повній відповідності до чинного законодавства. Досягнення такої мети забезпечується цивільними процесуальними гарантіями, до яких можна віднести і гарантувальну процесуальну діяльність суду, який видав виконавчий лист, у процесі виконання судових рішень, спрямовану на досягнення мети і завдань цивільного судочинства із захисту прав, свобод та інтересів заінтересованих осіб.

МЕТОДИЧНІ ПОРАДИ ЩОДО ПІДГОТОВКИ ДАНОЇ ТЕМИ:

1. Вивчаючи дану тему, студенти повинні навчитися:

характеризувати повноваження суду у процесі виконання судових рішень, розуміти зміст процедурних питань; складати процесуальні документи (заяви, клопотання): заяву про видачу виконавчого листа; ухвалу про видачу дубліката виконавчого листа; заяву про зміну способу і порядку виконання рішення; ухвалу про заміну сторони виконавчого провадження та ін.

2. Питання для самоперевірки та контролю засвоєння знань:

* Виконавчий лист як процесуальний документ.
* Вимоги до змісту виконавчого документа.
* Види виконавчих документів згідно з чинним законодавством.
* Процесуальний порядок звернення судових рішень до виконання.
* овноваження суду у процесі виконання судового рішення.
* Повноваження суду з роз’яснення рішення суду.
* Повноваження суду з поновлення пропущеного строку для пред’явлення виконавчого документа до виконання.
* Повноваження суду з відстрочки або розстрочки виконання, зміна чи встановлення способу і порядку виконання рішення.
* Повноваження суду з розгляду питання про визнання мирової угоди та відмови від примусового виконання рішення.
* Повноваження суду з вирішення питання про тимчасове влаштування дитини до дитячого або лікувального закладу.
* Повноваження суду з вирішення питання про оголошення розшуку боржника або дитини.
* Повноваження суду з вирішення питання про примусове проникнення до житла чи іншого володіння особи.
* Повноваження суду з вирішення питання про звернення стягнення на грошові кошти, що знаходяться на рахунках.
* Повноваження суду із заміни сторони виконавчого провадження.
* Повноваження суду з визначення частки майна боржника у майні, яким він володіє спільно з іншими особами.
* Повноваження суду з вирішення питання про поворот виконання.

**ТЕМА 7. ПРОВАДЖЕННЯ У СПРАВАХ ПРО ОСКАРЖЕННЯ РІШЕНЬ ТРЕТЕЙСЬКИХ СУДІВ**

(2 години)

ПЛАН ЛЕКЦІЇ:

I. Компетенція третейського суду. Відкриття провадження у справі. Підготовка справ до розгляду.

II. Провадження у справах про оскарження рішень третейських судів.

III Порядок оскарження рішення третейського суду. Підсудність справ про оскарження рішень третейських судів

IV. Провадження у справах про видачу виконавчих листів на примусове виконання рішень третейських суддів

РЕКОМЕНДОВАНА ЛІТЕРАТУРА:

Нормативно-правові акти

Основні нормативні акти:

1.1. Конституція України. Прийнята на V сесії Верховної Ради України 28 червня 1996 року // Відомості ВРУ. – 1996. - № 30. – Ст. 141 (із змінами).

1.3. Закони:

1.3.1. Цивільний процесуальний кодекс України від 18 березня 2004 р. (зі змінами від 24.02.2018 р.) //[Електорнний ресурс]. - Режим доступу: <http://zakon5.rada.gov.ua/laws/show/1618-15>

1.3.2. Про судоустрій та статус суддів. Закон України від 30 09. 2016 року Електронний ресурс]. – Режим доступу: <http://nbuv.gov.ua/j-pdf/FP_index.htm_2016_1_42.pdf>

1.3.4. Про судовий збір. Закон України вiд 8 липня 2011 р. № 3674-VI // [Офіційне джерело]: http://zakon1.rada.gov.ua. 1.3.9. Про Конституційний Суд України. Закон України від 16 жовтня 1996 р. № 422/96-ВР // ВВР. – 1996. - № 49. – Ст. 272.

1.3.5. Про третейські суди. Закон України № 1701-ІV від 11 травня 2004 року // Офіційний вісник України. – 2004. - № 23. – Ст. 1540.

Підручники:

Ізарова І. О., Ханик-Посполітак Р. Ю. І–32 Цивільний процес України /І. О. Ізарова, Р. Ю. Ханик-Посполітак. – Київ : ВД «Дакор», 2018.

2.2. Масюк В. В. Виконавче провадження у схемах і таблицях : навч. посіб. /В. В. Масюк, М. Ю. Акулова. – Харків : Право, 2017. – 126 с.

2.3. Виконавче провадження : навч. посіб. для здобувачів вищ. освіти/ уклад.: К. В. Гусаров, М. Є. Червинська, Л. М. Мазур та ін. – Х.: Право, 2017. – 186 с.

2.4. Актуальні питання цивільного судочинства в світлі судової реформи в Україні: монографія /[С.В. Ківалов, Н.Ю. Голубєва, І.В. Андронов та ін.]; за заг. ред. Н.Ю. Голубєвої; НУ ОЮА. – Одеса: Юридична література, 2017 – 212 с.

2. Допоміжна:

Масюк В.В. Презумпції та преюдиції в цивільному судочинстві : монографія / В. В. Масюк ; рец.: С. Я. Фурса, В. А. Кройтор. - Харків : Право, 2014 (Харків). - 208 с.

Тарасенко Л. Судовий контроль за виконанням судових рішень // Вісник Львівського університету : Серія юридична / Міністерство освіти і науки України. Львівський національний університет ім. І. Франка : ВЦ Львівського національного університету ім. І. Франка. - 2013. - Вип. 42. - C. 209-216.

13. Інформаційні ресурси в Інтернеті

http://www.president.gov.ua. – офіційний веб-сайт Президента України.

http://www.portal.rada.gov.ua – офіційний веб-сайт Верховної Ради України.

http://www.kmu.gov.ua –офіційний веб-сайт Кабінету Міністрів України.

http://www.mvs.gov.ua – офіційний веб-сайт Міністерства внутрішніх справ України.

http://www.court.gov.ua/vscourt – офіційний веб портал судової влади в Україні

http://www.scourt.gov.ua – офіційний веб-сайт Верховного Суду України.

http://www.sc.gov.ua – офіційний веб-сайт Вищого спеціалізованого суду з розгляду цивільний і кримінальних справ.

http://www.sbu.gov.ua – офіційний веб-сайт СБУ.

http://www.gp.gov.ua – офіційний веб-сайт Генеральної прокуратури України.

http://www.minjust.gov.ua – Офіційний веб-сайт Міністерства юстиції України.

http://www.reyestr.court.gov.ua – єдиний реєстр судових рішень в Україні.

http://www.police.ua – Форум працівників МВС України.

http://www.vkka.gov.ua – офіційний сайт Вищої кваліфікаційної комісії адвокатури.

http://www.nbuv.gov.ua – Національної бібліотеки України ім. В.І.Вернадського.

МЕТА ЛЕКЦІЇ:

Мета лекції полягає у формуванні знань про провадження у справах третейського суду. Право передачі спору на розгляд третейського суду. Відкриття провадження у справі. Підготовка справи до розгляду. Право оскарження рішення третейського суду.

ВСТУП

Загальні положення про третейське судочинство в Україні регулюється Законом України «Про третейські суди» від 11.05.2004 р. № 1701-IV. Рішення Конституційного Суду України у справі за конституційним поданням 51 народного депутата України щодо відповідності Конституції України (конституційності) положень абзаців сьомого, одинадцятого статті 2, статті 3, пункту 9 статті 4 та розділу VIII «Третейське самоврядування» Закону України «Про третейські суди» (справа про завдання третейського суду) від 10 січня 2008 року № 1-рп/2008.

Розглянемо право оскарження рішення третейського суду. Порядок оскарження рішення третейського суду. Підсудність справ про оскарження рішень третейських судів. Форма і зміст заяви про скасування рішення третейського суду.

Провадження у справах про оскарження рішень третейських судів. Компетенція місцевого суду у справах про оскарження рішень третейських судів. Підготовка справи до судового розгляду, судовий розгляд. Підстави для скасування рішення третейського суду. Ухвала суду у справі про оскарження рішення третейського суду.

I. КОМПЕТЕНЦІЯ ТРЕТЕЙСЬКОГО СУДУ. ВІДКРИТТЯ ПРОВАДЖЕННЯ У СПРАВІ. ПІДГОТОВКА СПРАВИ ДО РОЗГЛЯДУ.

Згідно ст 5. Право передачі спору на розгляд третейського суду

Юридичні та/або фізичні особи мають право передати на розгляд третейського суду будь-який спір, який виникає з цивільних чи господарських правовідносин, крім випадків, передбачених законом. Спір може бути переданий на розгляд третейського суду за наявності між сторо

Спір може бути переданий на вирішення третейського суду до прийняття компетентним судом рішення у спорі між тими ж сторонами, з того ж предмета і з тих самих підстав

Третейський суд, з додержанням вимог цього Закону, самостійно вирішує питання про наявність або відсутність у нього компетенції для розгляду конкретної справи.

Сторона має право заявити про відсутність у третейського суду компетенції стосовно переданого на його вирішення спору до початку розгляду справи по суті.

Сторона має право заявити про перевищення третейським судом меж його компетенції, якщо в процесі третейського розгляду виникне питання, розгляд якого не передбачено третейською угодою або яке не може бути предметом такого розгляду відповідно до регламенту третейського суду чи цього Закону.

У випадках, передбачених частинами другою та третьою цієї статті, третейський суд повинен відкласти розгляд справи або зупинити розгляд справи по суті до вирішення ним питання щодо наявності у нього відповідної компетенції.

З питань наявності чи відсутності компетенції третейський суд у зазначених випадках виносить мотивовану ухвалу.

Якщо третейський суд дійде висновку щодо неможливості розгляду ним конкретного спору внаслідок відсутності у нього компетенції, третейський розгляд припиняється, а витрати, понесені третейським судом, відшкодовуються сторонами в рівних частках.

При прийнятті позову третейський суд вирішує питання про наявність і дійсність угоди про передачу спору на розгляд третейського суду.

У разі, якщо третейський суд дійде висновку про відсутність або недійсність зазначеної угоди, він повинен відмовити в розгляді справи.

Про відмову у розгляді справи виноситься мотивована ухвала, яка надсилається сторонам. При цьому заявнику разом з ухвалою повертаються позовні матеріали.

Правила третейського розгляду у третейському суді для вирішення конкретного спору визначаються цим Законом та третейською угодою.(ст.28)

Правила третейського розгляду, визначені угодою сторін відповідно до частини першої цієї статті, не можуть суперечити обов’язковим положенням цього Закону, які не надають сторонам права домовлятися з окремих питань.

Правила третейського розгляду постійно діючим третейським судом визначаються регламентом третейського суду, який не повинен суперечити цьому Закону.

З питань, не врегульованих регламентом третейського суду або третейською угодою у третейському суді для вирішення конкретного спору щодо правил третейського розгляду, третейський суд застосовує норми цього Закону та може визначити власні правила третейського розгляду лише в тій частині, що не суперечить принципам організації та діяльності третейського суду, які визначені цим Законом.

Строки вчинення процесуальних дій, передбачені цим Законом, можуть бути продовжені лише за спільною згодою сторін та складу третейського суду, яким вирішується спір. Про продовження строку третейського розгляду постановляється відповідна ухвала.

У разі, коли проти відкритого розгляду справи третейським судом висунуто хоча б однією стороною заперечення з мотивів додержання та збереження комерційної або банківської таємниці чи забезпечення конфіденційності інформації, справа розглядається у закритому засіданні.(ст.29)

Місцем проведення третейського розгляду справи у постійно діючому третейському суді є місцезнаходження цього третейського суду.

Розгляд справ у третейському суді провадиться українською мовою, якщо інше не передбачено регламентом третейського суду чи угодою сторін.

Сторона, яка надає документи чи письмові докази мовою іншою, ніж мова третейського розгляду, повинна забезпечити їх переклад на мову чи мови третейського розгляду.

Третейський суд, суддя третейського суду не вправі розголошувати відомості та інформацію, що стали йому відомі під час третейського розгляду, без згоди сторін або їх правонаступників. Забороняється вимагати від третейського судді надання документів, відомостей та інформації, якими він володіє у зв’язку з третейським розглядом справи, крім випадків, передбачених законами України.

Відкриття провадження у справі. Підготовка справи до розгляду(Ст.456).

 Суд за відсутності підстав для відмови у відкритті провадження у справі або повернення заяви про скасування рішення третейського суду, міжнародного комерційного арбітражу не пізніше п’яти днів з дня надходження такої заяви відкриває провадження у справі та пропонує учасникам справи подати свої заперечення (пояснення) з приводу поданої заяви та докази, на яких такі заперечення (пояснення) ґрунтуються, та визначає строк для подання таких заперечень (пояснень) і доказів.

Суд до початку розгляду справи за клопотанням будь-кого з учасників судового розгляду або з власної ініціативи може запитати у третейського суду або міжнародного комерційного арбітражу необхідні матеріали справи, що стосуються підстав для скасування рішення третейського суду або міжнародного комерційного арбітражу. Витребувані матеріали направляються до суду протягом п’яти днів з дня надходження такої вимоги.

 Судовий розгляд справи (ст.457 ЦПК)

Справа про оскарження рішення третейського суду, міжнародного комерційного арбітражу розглядається суддею одноособово протягом тридцяти днів з дня надходження до суду заяви про скасування рішення третейського суду, міжнародного комерційного арбітражу, в судовому засіданні з повідомленням сторінНеявка осіб, належним чином повідомлених про дату, час і місце розгляду справи, не перешкоджає розгляду справи.

При розгляді справи в судовому засіданні суд встановлює наявність або відсутність підстав для скасування рішення третейського суду, міжнародного комерційного арбітражу.

Суд не обмежений доводами заяви про скасування рішення третейського суду, міжнародного комерційного арбітражу, якщо під час розгляду справи буде встановлено підстави для скасування рішення третейського суду, міжнародного комерційного арбітражу, визначені статтею 458, частиною другою статті 459 цього Кодексу.

Справа розглядається судом за правилами, встановленими для розгляду справи судом першої інстанції у порядку спрощеного позовного провадження, з особливостями, встановленими цим розділом.

За наслідками розгляду заяви про скасування рішення третейського суду, міжнародного комерційного арбітражу суд має право:

1) постановити ухвалу про відмову у задоволенні заяви і залишення рішення третейського суду, міжнародного комерційного арбітражу без змін;

2) постановити ухвалу про повне або часткове скасування рішення третейського суду, міжнародного комерційного арбітражу.

За клопотанням однієї із сторін третейського або арбітражного розгляду суд, у разі визнання такого клопотання обґрунтованим, може зупинити провадження у справі на встановлений ним строк, з тим щоб надати третейському суду, міжнародному комерційному арбітражу можливість відновити третейський, арбітражний розгляд або вжити інших дій, які на розсуд третейського суду, міжнародного комерційного арбітражу можуть усунути підстави для скасування рішення третейського суду, міжнародного комерційного арбітражу.

Провадження у справі відновлюється ухвалою суду за заявою сторони третейського, арбітражного розгляду або з ініціативи суду після надходження до суду відомостей про результати виконання ухвали про зупинення провадження третейським судом, міжнародним комерційним арбітражем, а в разі відсутності таких відомостей - після спливу строку, встановленого судом на їх подання.

 До постановлення ухвали за наслідками розгляду заяви про скасування рішення третейського суду, міжнародного комерційного арбітражу будь-яка сторона має право в установлені законом порядку та строки звернутися до цього ж суду із заявою про видачу виконавчого листа (надання дозволу) на виконання цього ж рішення та просити розглянути її спільно із заявою про скасування цього рішення в одному провадженні.

До заяви про видачу виконавчого листа (надання дозволу) на виконання рішення застосовуються загальні вимоги, передбачені статтями 476, 484 цього Кодексу.

Про спільний розгляд таких заяв та об’єднання їх в одне провадження суд постановляє ухвалу в день надходження до суду заяви про видачу виконавчого листа (надання дозволу) на виконання рішення третейського суду, міжнародного комерційного арбітражу, а якщо це неможливо - не пізніше наступного дня.Після розгляду судом заяви про скасування рішення третейського суду, міжнародного комерційного арбітражу відповідні матеріали справи підлягають поверненню до третейського суду, міжнародного комерційного арбітражу, якщо суд витребував такі матеріали з третейського суду, міжнародного комерційного арбітражу.

II. ПРАВО ОСКАРЖЕННЯ РШЕННЯ ТРЕТЕЙСЬКОГО СУДУ. ПОРЯДОК ОСКАРЖЕННЯ РІШЕННЯ ТРЕТЕЙСЬКОГО СУДУ. ПІДСУДНІСТЬ СПРАВ ПРО ОСКАРЖЕННЯ РІШЕННЯ ТРЕТЕЙСЬКОГО СУДУ.

Право оскарження рішення третейського суду. Сторони, треті особи, а також особи, які не брали участі у справі, у разі якщо третейський суд вирішив питання про їх права і обов'язки, мають право звернутися до суду із заявою про скасування рішення третейського суду.

Заява про скасування рішення третейського суду подається до суду за місцем розгляду справи третейським судом сторонами, третіми особами протягом трьох місяців з дня прийняття рішення третейським судом, а особами, які не брали участі у справі, у разі якщо третейський суд вирішив питання про їх права і обов'язки, - протягом трьох місяців з дня, коли вони дізналися або повинні були дізнатися про прийняття рішення третейським судом.

Заява, подана після закінчення строку, залишається без розгляду, якщо суд за заявою особи, яка її подала, не знайде підстав для поновлення строку, про що постановляється ухвала.

Суд постановляє ухвалу про відмову у відкритті провадження у справі з підстав, передбачених ЦПК, а також у разі якщо рішення третейського суду оскаржено з підстав, не передбачених законом.

Рішення міжнародного комерційного арбітражу, якщо місце арбітражу знаходиться на території України, може бути оспорено сторонами до суду відповідно до міжнародного договору України та/або Закону України «Про міжнародний комерційний арбітраж».

Форма і зміст заяви про скасування рішення третейського суду.

Заява про скасування рішення третейського суду подається у письмовій формі і підписується особою, яка його оскаржує, чи її представником.

У заяві мають бути зазначені:

1) найменування суду, до якого подається заява;

2) ім'я (найменування) особи, яка подає заяву, а також ім'я (найменування) її представника, якщо заява подається представником, їх місце проживання (перебування) або місцезнаходження;

3) ім'я (найменування) учасників третейського розгляду, їх місце проживання (перебування) або місцезнаходження;

4) найменування та склад третейського суду, який прийняв рішення;

5) відомості про рішення третейського суду, яке оскаржується, а саме: номер справи, дата і місце прийняття рішення, предмет спору, зміст резолютивної частини рішення;

6) дата отримання особою, яка звертається із заявою, рішення третейського суду, яке оскаржується;

7) підстава для оскарження і скасування рішення третейського суду;

8) зміст вимоги особи, яка подає заяву;

9) перелік документів та інших матеріалів, що додаються до заяви.

У заяві можуть бути зазначені й інші відомості, якщо вони мають значення для розгляду цієї заяви (номери засобів зв'язку, факсів, адреса електронної пошти сторін та третейського суду тощо).

До заяви про скасування рішення третейського суду додаються:

1) оригінал рішення третейського суду або належним чином завірена його копія. Копія рішення постійно діючого третейського суду завіряється головою постійно діючого третейського суду, а копія рішення третейського суду для вирішення конкретного спору має бути нотаріально завірена;

2) оригінал третейської угоди або належним чином завірена її копія;

3) документи, які подані на обґрунтування підстав для скасування рішення третейського суду;

4) документ, що підтверджує сплату судового збору;

5) довіреність або інший документ, що посвідчує повноваження представника;

6) копії заяви про скасування рішення третейського суду та доданих до неї документів відповідно до кількості учасників судового розгляду.

4. Заява про скасування рішення третейського суду, подана без додержання вимог, визначених у цій статті, а також у разі несплати суми судового збору повертається особі, яка її подала, чи залишається без руху в порядку, встановленому статтею ЦПК.

Підготовка справи до розгляду. Суд до початку розгляду справи за клопотанням будь-кого з учасників судового розгляду може витребувати матеріали справи третейського розгляду, рішення в якій оскаржується, а також докази у порядку, встановленому цим Кодексом. Справа направляється до суду протягом п'яти днів з дня надходження такої вимоги.

Судовий розгляд справи.

Справа про оскарження рішення третейського суду розглядається суддею одноособово протягом одного місяця з дня надходження до суду заяви про скасування рішення третейського суду. Про час і місце розгляду справи повідомляються особи, які беруть участь у справі. Неявка осіб, належним чином повідомлених про час і місце розгляду справи, не перешкоджає розгляду справи.

Межі судового розгляду. Суд не обмежений доводами заяви про скасування рішення третейського суду, якщо під час розгляду справи буде встановлено підстави для скасування рішення третейського суду, визначені статтею 389-5 ЦПК.

Повноваження суду при розгляді розгляду заяви про скасування рішення третейського суду. За наслідками розгляду заяви про скасування рішення третейського суду суд має право:

1) постановити ухвалу про відмову у задоволенні заяви і залишення рішення третейського суду без змін;

2) постановити ухвалу про повне або часткове скасування рішення третейського суду.

Підстави для скасування рішення третейського суду.

Рішення третейського суду може бути скасовано лише у випадках, передбачених статтею 458ЦПК, у разі якщо:

Рішення третейського суду може бути скасовано лише у випадках, передбачених цією статтею.

Рішення третейського суду може бути скасовано у разі, якщо:

1) справа, в якій прийнято рішення третейського суду, не підвідомча третейському суду відповідно до закону;

2) рішення третейського суду прийнято у спорі, не передбаченому третейською угодою, або цим рішенням вирішені питання, які виходять за межі третейської угоди. Якщо рішенням третейського суду вирішені питання, які виходять за межі третейської угоди, то скасовано може бути лише ту частину рішення, що стосується питань, які виходять за межі третейської угоди;

3) третейську угоду визнано судом недійсною;

4) склад третейського суду, яким прийнято рішення, не відповідав вимогам закону;

5) третейський суд вирішив питання про права та обов’язки осіб, які не брали участі у справі.

3. Скасування судом рішення третейського суду не позбавляє сторони права повторно звернутися до третейського суду, крім випадків, передбачених законом.

Ухвала суду у справі про оскарження рішення третейського суду. За наслідками розгляду справи про оскарження рішення третейського суду суд постановляє ухвалу за правилами, встановленими у ЦПК для ухвалення рішення.

В ухвалі суду мають бути також зазначені:

1) відомості про рішення третейського суду, що оскаржується, місце його прийняття;

2) найменування і склад третейського суду, що прийняв рішення, яке оскаржується;

3) ім'я (найменування) сторін третейського спору;

4) вказівка про скасування рішення третейського суду повністю або частково чи про відмову в задоволенні вимог заявника повністю або частково.

Ухвала суду про скасування рішення третейського суду або про відмову в його скасуванні може бути оскаржена у порядку, визначеному у ЦПК для оскарження рішення суду першої інстанції.

Після розгляду судом заяви про скасування рішення третейського суду справа підлягає поверненню до третейського суду, якщо суд витребував справу з третейського суду.

ВИСНОВОК З ДРУГОГО ПИТАННЯ:

Провадження у справах про оскарження рішень третейських судів здійснюється відповідно до Закону України «Про третейські суди» та ЦПК. Повноваження суду при розгляді розгляду заяви про скасування рішення третейського суду. За наслідками розгляду заяви про скасування рішення третейського суду суд має право: 1) постановити ухвалу про відмову у задоволенні заяви і залишення рішення третейського суду без змін; 2) постановити ухвалу про повне або часткове скасування рішення третейського суду.

III.ПОРЯДОК ОСКАРЖЕННЯ РІШЕНЬ ТРЕТЕЙСЬКОГО СУДУ.

 Розгляд справи третейським судом починається з винесення відповідної ухвали та направлення її сторонам. (Ст. 33) Розгляд справ третейським судом та мирова угода

Розгляд справ третейським судом не обмежений будь-якими строками, якщо інше не встановлено регламентом третейського суду або третейською угодою.

При розгляді справи третейським судом можуть встановлюватися строки для надання пояснень, подання заяв, документів, доказів по справі та вчинення інших процесуальних дій.

Третейський суд на початку розгляду повинен з’ясувати у сторін можливість закінчити справу мировою угодою та в подальшому сприяти вирішенню спору шляхом укладення мирової угоди на всіх стадіях процесу.

Сторони мають право закінчити справу укладенням мирової угоди як до початку третейського розгляду, так і на будь-якій його стадії, до прийняття рішення.

За клопотанням сторін третейський суд приймає рішення про затвердження мирової угоди. Мирова угода може стосуватися лише прав і обов’язків сторін щодо предмета спору.

Зміст мирової угоди викладається безпосередньо в рішенні третейського суду.

До рішень третейського суду, прийнятих відповідно до цієї статті, застосовуються правила розділу VI цього Закону.

Учасниками третейського розгляду є сторони та їх представники.

Питання щодо участі третіх осіб та їх процесуальні права у третейському розгляді вирішуються третейським судом відповідно до регламенту третейського суду або угоди сторін у третейському суді для вирішення конкретного спору. Третя особа бере участь у третейському розгляді добровільно. ії надходження до суду.

Позовна заява подається у письмовій формі.

У позовній заяві, що подається до третейського суду, повинні зазначатися:

-назва постійно діючого третейського суду або склад третейського суду для вирішення конкретного спору;

-дата подання позовної заяви;

-найменування і юридичні адреси сторін, які є юридичними особами, та/або прізвище, ім’я, по батькові, дата народження, місце проживання і місце роботи сторін, які є фізичними особами;

-найменування і юридична адреса представника позивача, якщо він є юридичною особою, або прізвище, ім’я, по батькові, дата народження, місце проживання і місце роботи представника, який є фізичною особою, у випадках, коли позов подається представником;

-зміст вимоги, ціна позову, якщо вимога підлягає оцінці;

-обставини, якими обґрунтовані позовні вимоги, докази, що їх підтверджують, розрахунок вимог;

-посилання на наявність третейської угоди між сторонами та докази її укладення;

-перелік письмових матеріалів, які додаються до позовної заяви;

-підпис позивача або його представника з посиланням на документ, що засвідчує повноваження представника.

До позовної заяви додаються документи, що підтверджують:

1) наявність третейської угоди;

2) обґрунтованість позовних вимог;

3) повноваження представника;

4) направлення копії позовної заяви іншій стороні (опис вкладення про відправлення цінного листа, виписка з реєстру поштових відправлень тощо).

Відзив на позовну заяву

Відповідач повинен надати третейському суду письмовий відзив на позовну заяву. Відзив на позовну заяву направляється позивачу та третейському суду в порядку та строки, що передбачені третейською угодою у третейському суді для вирішення конкретного спору або регламентом третейського суду.

Якщо регламентом третейського суду строк надання відзиву на позовну заяву не визначений, а також у разі розгляду справи третейським судом для вирішення конкретного спору відзив на позовну заяву надається не менше ніж за три дні до першого засідання третейського суду, який вирішує спір.

Неподання відповідачем відзиву у встановлені цією статтею строки не звільняє його в подальшому від виконання вимог третейського суду про надання відзиву на позов.

Наслідки невиконання вимог третейського суду можуть бути передбачені третейською угодою сторін у третейському суді для вирішення конкретного спору або регламентом третейського суду чи встановлені складом третейського суду.

Якщо сторони не домовилися про інше, до прийняття рішення третейським судом сторона має право змінити, доповнити або уточнити свої позовні вимоги.

Відповідач вправі подати зустрічний позов для розгляду третейським судом, якщо такий позов є підвідомчим третейському суду та може бути предметом третейського розгляду відповідно до третейської угоди(ст..37)

Зустрічний позов може бути подано на будь-якій стадії третейського розгляду до прийняття рішення по справі.

Третейський суд приймає зустрічний позов до спільного розгляду з первісним позовом, якщо обидва позови взаємно пов’язані та їх спільний розгляд є доцільним, зокрема, коли вони випливають з одних і тих самих правовідносин або коли вимоги за ними можуть зараховуватися.

Зустрічний позов має відповідати вимогам статті 35 цього Закону.

Сторона зобов’язана надати відзив на пред’явлений до неї зустрічний позов у порядку та строки, що передбачені третейською угодою в третейському суді для вирішення конкретного спору або регламентом третейського суду.

ІV. ПРОВАДЖЕННЯ У СПРАВАХ ПРО ВИДАЧУ ВИКОНАВЧИХ ЛИСТІВ НА ПРИМУСОВЕ ВИКОНАННЯ РІШЕНЬ ТРЕТЕЙСЬКИХ СУДДІВ.

Питання видачі виконавчого листа на примусове виконання рішення третейського суду розглядається судом за заявою особи, на користь якої прийнято рішення третейського суду.

Заява про видачу виконавчого листа про примусове виконання рішення третейського суду подається до суду за місцем проведення третейського розгляду протягом трьох років з дня прийняття рішення третейським судом. Заява, подана після закінчення зазначеного строку залишається без розгляду, якщо суд за заявою особи, яка її подала, не знайде підстав для поновлення строку, про що постановляється ухвала.

Форма і зміст заяви про видачу виконавчого листа на примусове виконання рішення третейського суду. Заява про видачу виконавчого листа на примусове виконання рішення третейського суду подається у письмовій формі і має бути підписана особою, на користь якої прийнято рішення третейського суду, чи її представником.

У заяві про видачу виконавчого листа на примусове виконання рішення третейського суду мають бути зазначені:

1) найменування суду, до якого подається заява;

2) найменування і склад третейського суду, який прийняв рішення, за яким має бути виданий виконавчий лист;

3) ім'я (найменування) учасників третейського розгляду, їх місце проживання (перебування) чи місцезнаходження;

4) дата і місце прийняття рішення третейським судом;

5) дата отримання рішення третейського суду особою, яка звернулася із заявою;

6) вимога заявника про видачу виконавчого листа на примусове виконання рішення третейського суду.

У заяві можуть бути зазначені й інші відомості, якщо вони мають значення для розгляду цієї заяви (номери засобів зв'язку, факсів, адреса електронної пошти сторін та третейського суду тощо).

До заяви про видачу виконавчого листа на примусове виконання рішення третейського суду додаються:

1) оригінал рішення третейського суду або належним чином завірена його копія. Копія рішення постійно діючого третейського суду завіряється головою постійно діючого третейського суду, а копія рішення третейського суду для вирішення конкретного спору має бути нотаріально завірена;

2) оригінал третейської угоди або належним чином завірена її копія;

3) документ, що підтверджує сплату судового збору;

4) копія заяви про видачу виконавчого листа на примусове виконання рішення третейського суду відповідно до кількості учасників судового розгляду;

5) довіреність або інший документ, що підтверджує повноваження особи на підписання заяви.

Заява про видачу виконавчого листа на примусове виконання рішення третейського суду, подана без додержання вимог, визначених у цій статті, а також у разі несплати суми судового збору повертається особі, яка її подала, чи залишається без руху в порядку, встановленому статтею 121 ЦПК.

Порядок розгляду заяви про видачу виконавчого листа на примусове виконання рішення третейського суду. Заява про видачу виконавчого листа на примусове виконання рішення третейського суду розглядається суддею одноособово протягом п'ятнадцяти днів з дня її надходження до суду в судовому засіданні з викликом сторін. Неявка сторін чи однієї із сторін, належним чином повідомлених про час і місце розгляду справи, не перешкоджає судовому розгляду заяви.

При розгляді заяви про видачу виконавчого листа на примусове виконання рішення третейського суду за клопотанням однієї із сторін суд витребовує справу з постійно діючого третейського суду, в якому вона зберігається. Справа має бути направлена до суду протягом п'яти днів від дня надходження вимоги. У такому разі строк розгляду заяви про видачу виконавчого листа на примусове виконання рішення третейського суду продовжується до одного місяця з дня її надходження до суду.

Підстави для відмови у видачі виконавчого листа на примусове виконання рішення третейського суду. Суд відмовляє у видачі виконавчого листа на примусове виконання рішення третейського суду, якщо:

1) на день ухвалення рішення за заявою про видачу виконавчого листа рішення третейського суду скасовано судом;

2) справа, у якій прийнято рішення третейського суду, не підвідомча третейському суду відповідно до закону;

3) пропущено встановлений строк для звернення за видачею виконавчого листа, а причини його пропуску не визнані судом поважними;

4) рішення третейського суду прийнято у спорі, не передбаченому третейською угодою, або цим рішенням вирішені питання, які виходять за межі третейської угоди. Якщо рішенням третейського суду вирішені питання, які виходять за межі третейської угоди, то скасовано може бути лише ту частину рішення, що стосується питань, які виходять за межі третейської угоди;

5) третейська угода визнана недійсною;

6) склад третейського суду, яким прийнято рішення, не відповідав вимогам закону;

7) рішення третейського суду містить способи захисту прав та охоронюваних інтересів, не передбачені законом;

8) постійно діючий третейський суд не надав на вимогу суду відповідну справу;

9) третейський суд вирішив питання про права і обов'язки осіб, які не брали участі у справі.

Якщо до суду надійшла заява про видачу виконавчого листа на примусове виконання рішення третейського суду, а в його провадженні чи в провадженні іншого суду є заява про оскарження і скасування цього рішення третейського суду, суд на підставі п. 4 ч. 1 ст. 201 ЦПК зупиняє провадження по заяві про видачу виконавчого листа до набрання законної сили ухвалою суду, якою відмовлено в задоволенні заяви про скасування оскарженого рішення третейського суду.

Ухвала суду про видачу виконавчого листа на примусове виконання рішення третейського суду або про відмову у його видачі.

За результатами розгляду заяви про видачу виконавчого листа на примусове виконання рішення третейського суду суд постановляє ухвалу про видачу виконавчого листа або про відмову у видачі виконавчого листа на примусове виконання рішення третейського суду за правилами, встановленими у ЦПК для ухвалення рішення.

В ухвалі суду мають бути також зазначені:

1) найменування і склад третейського суду, який прийняв рішення;

2) ім'я (найменування) сторін третейського спору;

3) дані про рішення третейського суду, за яким заявник просить видати виконавчий лист;

4) вказівка про видачу виконавчого листа або про відмову у його видачі.

Ухвала суду про відмову у видачі виконавчого листа, якщо вона не була оскаржена в апеляційному порядку, набирає законної сили після закінчення строку на апеляційне оскарження (протягом 15 днів). Після набрання законної сили ухвалою про відмову у видачі виконавчого листа спір між сторонами може бути вирішений судом у загальному порядку.

Ухвала суду про відмову у видачі виконавчого листа може бути оскаржена сторонами в апеляційному порядку протягом п'ятнадцяти днів з дня її постановлення судом. У разі подання апеляційної скарги ухвала суду набирає законної сили після розгляду справи судом апеляційної інстанції.

Ухвала про видачу виконавчого листа направляється сторонам протягом п'яти днів з дня її постановлення. Сторона, на користь якої виданий виконавчий лист, одержує його безпосередньо у суді.

Після розгляду судом заяви про видачу виконавчого листа на примусове виконання рішення третейського суду справа підлягає поверненню до постійно діючого третейського суду.

Виконання рішення третейського суду (ст.55)

Рішення третейського суду виконуються зобов’язаною стороною добровільно, в порядку та строки, що встановлені в рішенні.

Якщо в рішенні строк його виконання не встановлений, рішення підлягає негайному виконанню.

Порядок видачі виконавчого документа

Заява про видачу виконавчого документа може бути подана до компетентного суду протягом трьох років з дня прийняття рішення третейським судом. Така заява підлягає розгляду компетентним судом протягом 15 днів з дня її надходження до суду. Про час та місце розгляду заяви повідомляються сторони, проте неявка сторін чи однієї із сторін не є перешкодою для судового розгляду заяви.

При розгляді заяви про видачу виконавчого документа компетентний суд повинен витребувати справу з постійно діючого третейського суду, в якому зберігається справа, яка має бути направлена до компетентного суду протягом п’яти днів від дня надходження вимоги. У такому випадку строк вирішення заяви про видачу виконавчого документа продовжується до одного місяця.

Ухвала про видачу виконавчого документа направляється сторонам протягом п’яти днів з дня її прийняття.

Сторона, на користь якої виданий виконавчий документ, одержує його безпосередньо у компетентному суді.

Після розгляду компетентним судом заяви про видачу виконавчого документа справа підлягає поверненню до постійно діючого третейського суду.

Компетентний суд відмовляє в задоволенні заяви про видачу виконавчого документа, якщо:

1) на день прийняття рішення за заявою про видачу виконавчого докумена рішення третейського суду скасовано компетентним судом;

2) справа, по якій прийнято рішення третейського суду, не підвідомча третейському суду відповідно до закону;

3) пропущено встановлений цією статтею строк для звернення за видачею виконавчого документа, а причини його пропуску не визнані судом поважними;

4) рішення третейського суду прийнято у спорі, не передбаченому третейською угодою, або цим рішенням вирішені питання, які виходять за межі третейської угоди. Якщо рішенням третейського суду вирішені питання, які виходять за межі третейської угоди, то скасовано може бути лише ту частину рішення, що стосується питань, які виходять за межі третейської угоди;

5) третейська угода визнана недійсною компетентним судом;

6) склад третейського суду, яким прийнято рішення, не відповідав вимогам статей 16-19 цього Закону;

7) рішення третейського суду містить способи захисту прав та охоронваних інтересів, які не передбачені законами України;

8) постійно діючий третейський суд не надав на вимогу компетентного суду відповідну справу;

9) третейський суд вирішив питання про права і обов’язки осіб, які не брали участь у справі. Ухвала компетентного суду про відмову у видачі виконавчого документа, якщо вона не була оскаржена в апеляційному порядку, набирає законної сили після закінчення строку на апеляційне оскарження. У разі подання апеляції ухвала компетентного суду набирає законної сили після розгляду справи судом апеляційної інстанції.

Сторони мають право протягом 15 днів після винесення компетентним судом ухвали про відмову у видачі виконавчого документа оскаржити цю ухвалу в апеляційному порядку. Після набрання законної сили ухвалою про відмову у видачі виконавчого документа спір між сторонами може бути вирішений компетентним судом у загальному порядку.

Рішення третейського суду, яке не виконано добровільно, підлягає примусовому виконанню в порядку, встановленому Законом України "Про виконавче провадження".

Виконавчий документ, виданий на підставі рішення третейського суду, може бути пред’явлений до примусового виконання в строки, встановлені Законом України "Про виконавче провадження".

ВИСНОВОК З ЧЕТВЕРТОГО ПИТАННЯ:

Рішення третейського суду виконуються зобов’язаною стороною добровільно, в порядку та строки, що встановлені в рішенні.

Якщо в рішенні строк його виконання не встановлений, рішення підлягає негайному виконанню.

Сторони мають право протягом 15 днів після винесення компетентним судом ухвали про відмову у видачі виконавчого документа оскаржити цю ухвалу в апеляційному порядку. Після набрання законної сили ухвалою про відмову у видачі виконавчого документа спір між сторонами може бути вирішений компетентним судом у загальному порядку.

Рішення третейського суду, яке не виконано добровільно, підлягає примусовому виконанню в порядку, встановленому Законом України "Про виконавче провадження".

Виконавчий документ, виданий на підставі рішення третейського суду, може бути пред’явлений до примусового виконання в строки, встановлені Законом України "Про виконавче провадження".

МЕТОДИЧНІ ПОРАДИ ЩОДО ПІДГОТОВКИ ДАНОЇ ТЕМИ:

1. Вивчаючи дану тему, студенти повинні навчитися:

характеризувати повноваження суду у процесі виконання судових рішень, розуміти зміст процедурних питань; складати процесуальні документи (заяви, клопотання): заяву про видачу виконавчого листа; ухвалу про видачу дубліката виконавчого листа; заяву про зміну способу і порядку виконання рішення; ухвалу про заміну сторони виконавчого провадження та ін.

* Питання для самоперевірки та контролю засвоєння знань:
* Виконавчий лист як процесуальний документ.
* Вимоги до змісту виконавчого документа.
* Види виконавчих документів згідно з чинним законодавством.
* Процесуальний порядок звернення судових рішень до виконання.
* Підстави для застосування негайного виконання судових рішень.
* Повноваження суду у процесі виконання судового рішення.
* Повноваження суду з роз’яснення рішення суду.
* Повноваження суду з поновлення пропущеного строку для пред’явлення виконавчого документа до виконання.
* Повноваження суду з відстрочки або розстрочки виконання, зміна чи встановлення способу і порядку виконання рішення.
* Повноваження суду з розгляду питання про визнання мирової угоди та відмови від примусового виконання рішення.
* Повноваження суду з вирішення питання про тимчасове влаштування дитини до дитячого або лікувального закладу.
* Повноваження суду з вирішення питання про оголошення розшуку боржника або дитини.
* Повноваження суду з вирішення питання про примусове проникнення до житла чи іншого володіння особи.
* Повноваження суду з вирішення питання про звернення стягнення на грошові кошти, що знаходяться на рахунках.
* Повноваження суду із заміни сторони виконавчого провадження.