****

**НОТАРІАЛЬНА ПАЛАТА УКРАЇНИ**

**КОМІСІЯ З ПИТАНЬ АНАЛІТИЧНО-МЕТОДИЧНОГО ЗАБЕЗПЕЧЕННЯ НОТАРІАЛЬНОЇ ДІЯЛЬНОСТІ**

**ПРАВОВИЙ АНАЛІЗ №5/2024**

**проекту Закону України «Про внесення змін до деяких законів України щодо відповіді на адвокатський запит» №10446 від 30 січня 2024 року щодо меж втручання до інституту нотаріальної таємниці, нотаріальної діяльності.**

30 січня 2024 року Верховною радою України зареєстровано законопроект №10446 від 30.01.2024 «Про внесення змін до деяких законів України щодо відповіді на адвокатський запит», яким пропонується внести зміни до статті 8 Закону України «Про нотаріат» «Нотаріальна таємниця» щодо надання **нотаріусом на адвокатський запит:**

**-інформації** із Спадкового реєстру та інших єдиних та державних реєстрів, що функціонують у системі Міністерства юстиції України **із зазначенням повних даних** щодо клієнтаадвоката,

-**з інших питань**, крім інформації з обмеженим доступом і копій документів, в яких міститься інформація з обмеженим доступом.

Крім цього, проектом пропонуються зміни до Закону України «Про державну реєстрацію речових прав на нерухоме майно та їх обтяжень», Закону України «Про державну реєстрацію юридичних осіб, фізичних осіб - підприємців та громадських формувань» щодо надання **державним реєстратором на адвокатський запит:**

-повної інформації із обох реєстрів **повної інформації** щодо клієнта адвоката, та

-**з інших питань**, крім інформації з обмеженим доступом і копій документів, в яких міститься інформація з обмеженим доступом.

**Щодо вказаної законодавчої ініціативи необхідно зазначити наступне.**

**1. Щодо нотаріальної таємниці.**

Відповідно до статті 8 Закону України «Про нотаріат» (далі-Закон) **НОТАРІАЛЬНА ТАЄМНИЦЯ** – ЦЕ сукупність відомостей, отриманих під час вчинення нотаріальної дії або звернення до нотаріуса заінтересованої особи, в тому числі про особу, її майно, особисті майнові та немайнові права і обов’язки тощо.

Нотаріус та особи, зазначені у [статті 1](https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/3425-12#n11) цього Закону, а також помічник нотаріуса зобов’язані зберігати нотаріальну таємницю, навіть якщо їх діяльність обмежується наданням правової допомоги чи ознайомленням з документами і нотаріальна дія або дія, яка прирівнюється до нотаріальної, не вчинялась.

Обов’язок дотримання нотаріальної таємниці поширюється також на осіб, яким про вчинені нотаріальні дії стало відомо у зв’язку з виконанням ними службових обов’язків чи іншої роботи, на осіб, залучених для вчинення нотаріальних дій у якості свідків, та на інших осіб, яким стали відомі відомості, що становлять предмет нотаріальної таємниці.

Однією з самостійних підстав для анулювання свідоцтва про право на зайняття нотаріальної діяльності згідно статті 12 Закону є порушення нотаріальної таємниці.

Статтею 8 Закону встановлено не тільки поняття нотаріальної таємниці, але і умови та підстави її розкриття, суб’єкти, які мають право на доступ до відомостей, які складають нотаріальну таємницю.

З запровадженням єдиних та державних електронних реєстрів, в тому числі, що діють у системі Міністерства юстиції України, нотаріуси у встановлених законодавством випадках та порядках вносять відомості, які становлять нотаріальну таємницю до таких реєстрів. Наприклад, Єдиний реєстр довіреностей, Спадковий реєстр, Державний реєстр речових прав на нерухоме майно, Єдиний державний реєстр юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань, інші реєстри.

З запровадженням реєстрів та зобов’язанням нотаріусів вносити інформацію, що становить нотаріальну таємницю до них, політика державного регулювання порядків доступу та отримання інформації, що становить нотаріальну таємницю, повинна враховувати статус цієї інформації при прийнятті законодавчих та підзаконних нормативно-правових актів щодо доступу до відомостей реєстрів, які складають нотаріальну таємницю.

Нівелювання та розголошення нотаріальної таємниці, а також персональних даних, використання цієї інформації, як інсайдерської, може сприяти різноманітним зловживанням та навіть злочинам.

Окрім нормативного визначення поняття нотаріальної таємниці, необхідно враховувати, що сам по собі інститут нотаріальної таємниці несе довіру громадянина та суспільства до нотаріального процесу, можливість максимальної відвертості, правдивості з нотаріусом, безпеку при наданні та довірі нотаріусу важливої інформації, а також значну кількість чинників захисту прав фізичних та юридичних осіб, що звертаються за вчиненням нотаріальної дії.

Не дарма, Законом встановлено, що довідки про вчинені нотаріальні дії та копії документів, що зберігаються у нотаріуса, видаються нотаріусом **ВИКЛЮЧНО фізичним та юридичним особам, за дорученням яких або щодо яких вчинялися нотаріальні дії**. У разі смерті особи чи визнання її померлою такі довідки видаються **спадкоємцям померлого.** У разі визнання особи безвісно відсутньою опікун, призначений для охорони майна безвісно відсутнього, має право отримувати довідки про вчинені нотаріальні дії, якщо це необхідно для збереження майна, над яким встановлена опіка.

Вказана норма дозволяє усім фізичним та юридичний особам отримати інформацію у нотаріуса безпосередньо або шляхом видачі адвокату довіреності отримувати зазначену інформацію безперешкодно.

**Законом суворо обмежено отримання інформації зі Спадкового реєстру** про складені заповіти, так витяг зі Спадкового реєстру про наявність складеного заповіту видається **тільки заповідачу**, а після смерті заповідача - будь-якій особі, яка пред’явила свідоцтво про смерть або інший документ, що підтверджує факт смерті заповідача (одного із заповідачів). **Розголошення інформації про заповіти може мати для заповідача або спадкоємців непоправні наслідки, в тому чисті становити загрозу життю та здоров’ю, бізнесу тощо.**

Разом з тим, спадкоємці та інші особи можуть безперешкодно отримувати витяги зі спадкового реєстру про спадкові справи при пред’явленні документа, що підтверджує факт смерті спадкодавця.

**Для кримінального, цивільного, господарського адміністративного процесу доступ до нотаріальної таємниці регулюється відповідними кодексами у поєднанні з Законом.**

Навіть **у кримінальному процесі** доступ до відомостей, що становлять нотаріальну таємницю, суворо регламентовано Главою 15 Тимчасовий доступ до речей та документів, зокрема **високий рівень** процесуального документа (підстави) – **ухвали слідчого судді.**

**Важливо наголосити, що поняття нотаріальної таємниці є ширшим ніж поняття інформації з обмеженим доступом, воно включає правову консультацію, нотаріальну дію, похідну від нотаріальної реєстраційну дію, та весь об’єм інформації, що вноситься у єдині та державні реєстри, в тому числі персональні дані та часто комерційну таємницю.**

**2. Щодо наявності достатньої діючої регламентації порядку надання відомостей з єдиних та державних реєстрів Міністерства юстиції України.**

**2.1. Порядок доступу до інформації Єдиного реєстру довіреностей** регулюється Положенням про Єдиний реєстр довіреностей, затвердженим Наказом Міністерства юстиції України 28.12.2006  № 111/5,яким передбачено **видачу повних витягів на письмовий запит осіб, щодо яких вчинялась нотаріальна дія,** *суду, прокуратури, органів, що здійснюють оперативно-розшукову діяльність, органів досудового розслідування у зв'язку з кримінальним провадженням, цивільними, господарськими, адміністративними справами, справами про адміністративні правопорушення, що знаходяться в провадженні цих органів, а також Міністерства юстиції України, територіальних органів Міністерства юстиції у зв'язку із здійсненням ними повноважень, визначених чинним законодавством України.*

Таким чином, клієнт адвоката має належну можливість отримати повний витяг з Єдиного реєстру довіреностей щодо себе та надати його, якщо порахує за доцільне, адвокату. Також адвокат може витребувати таку інформацію, заявивши клопотання до суду у відповідному процесі, або пред’явивши довіреність для цієї дії реєстратору реєстру.

**2.2. Порядок доступу до інформації Спадкового реєстру** регулюється Положенням про Спадковий реєстр, затвердженим Наказом Міністерства юстиції України 07.07.2011  № 1810/5, яким встановленопорядок ведення й користування Спадковим реєстром, внесення до нього відомостей про заповіти та спадкові договори, посвідчені в Україні, а за бажанням заповідача - посвідчені (складені та/або прийняті на зберігання) і зареєстровані в іноземних державах згідно з [Конвенцією про запровадження системи реєстрації заповітів](https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/994_678) (далі - Конвенція), про заведені спадкові справи та видані свідоцтва про право на спадщину, а також надання інформації з нього.

*Так, Реєстратор зі Спадкового реєстру на письмовий запит, складений за формою, наведеною в*[*додатку 10*](https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/z0831-11#n210)*, видає:*

*фізичним особам - заповідачам та сторонам спадкового договору (в межах вчиненого правочину) витяги зі Спадкового реєстру про наявність (відсутність) посвідчених заповітів і спадкових договорів;*

*будь-якій особі у разі пред'явлення нею свідоцтва про смерть або іншого документа, що підтверджує факт смерті заповідача, спадкодавця, - витяги зі Спадкового реєстру про наявність (відсутність) посвідченого заповіту і спадкового договору, заведеної спадкової справи та виданого свідоцтва про право на спадщину.*

Отже, згідно пункту 3.3. цього Положення клієнт адвоката має можливість отримати **витяг з Спадкового реєстру про наявність (відсутність) посвідчених заповітів і спадкових договорів,** **якщо клієнт є заповідачем або стороною спадкового договору**, та надати його, якщо порахує за доцільне, адвокату.

Окрім того, Витяги зі Спадкового реєстру про наявність (відсутність) посвідченого заповіту і спадкового договору, заведеної спадкової справи та виданого свідоцтва про право на спадщину, видаються реєстратором Спадкового реєстру будь-якій **особі у разі пред'явлення нею свідоцтва про смерть або іншого документа, що підтверджує факт смерті заповідача, спадкодавця.** Саме так забезпечується вимога щодо дотримання таємниці заповіту статтею 1255 Цивільного кодексу України, якою передбачено, що нотаріус, інша посадова, службова особа, яка посвідчує заповіт, свідки, а також фізична особа, яка підписує заповіт замість заповідача, **не мають права до відкриття спадщини розголошувати** відомості не тільки щодо його змісту, але і фактів складення заповіту, скасування або зміни заповіту.

Також адвокат може витребувати таку інформацію, заявивши клопотання до суду у відповідному процесі, або пред’явивши довіреність для цієї дії реєстратору реєстру (окрім випадку, коли заповідач/сторона спадкового договору є живими).

2.3. Відомості **Державного реєстру речових прав** є доступними та відкритими згідно статті 3 Закону України «Про державну реєстрацію речових прав на нерухоме майно та їх обтяжень», порядок їх надання регулюється статтею 32 цього Закону та Порядком доступу до Державного реєстру речових прав на нерухоме майно, затв. Постановою КМУ від 25 грудня 2015 р. № 1127 (в редакції постанови Кабінету Міністрів України від 6 червня 2018 р. № 484.

Частиною 3 статті 32 Закону України «Про державну реєстрацію речових прав на нерухоме майно та їх обтяжень» встановлено, що **для адвокатів** інформація з Державного реєстру прав у зв’язку із здійсненням ними повноважень, визначених законом, надається за суб’єктом права чи за об’єктом нерухомого майна в електронній формі шляхом безпосереднього доступу до Державного реєстру прав, за умови ідентифікації відповідної посадової особи за допомогою кваліфікованого електронного підпису відповідно до вимог [Закону України](https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/2155-19) "Про електронну ідентифікацію та електронні довірчі послуги".  [Порядок доступу до Державного реєстру прав](https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/1127-2015-%D0%BF" \l "n326" \t "_blank) визначається Кабінетом Міністрів України, крім випадків, передбачених цим Законом.

Крім того, інформація за об’єктом або суб’єктом з ДРРП надається через електронні сервіси Міністерства юстиції України **будь-якій особі:** для фізичних та юридичних осіб інформація за об’єктом нерухомого майна та суб’єктом речового права надається в електронній формі через офіційний веб-сайт Міністерства юстиції України, за умови ідентифікації такої особи (фізичної або юридичної) з використанням КЕП, або в паперовій формі.

Водночас, статтею 17 Закону України «Про державну реєстрацію речових прав на нерухоме майно та їх обтяжень» передбачено, що вилучення (витребування) реєстраційних справ, які формуються у паперовій та електронній формі, або окремих документів з них, передбачено **виключно за судовим рішенням**.

2.4. Відомості Єдиного державного реєстру юридичних осіб та фізичних осіб-підприємців, та громадських формувань є доступними та відкритими згідно статті 4 Закону України «**Про державну реєстрацію юридичних осіб, фізичних осіб - підприємців та громадських формувань**».

*Статтею 11 ЗУ «Про державну реєстрацію юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців та громадських формувань» встановлено, що відомості, що містяться в Єдиному державному реєстрі, є відкритими і загальнодоступними (крім реєстраційних номерів облікових карток платників податків та паспортних даних) та у випадках, передбачених цим Законом, за їх надання стягується плата.*

*Відомості, що містяться в Єдиному державному реєстрі, надаються у вигляді:*

*1) безоплатного доступу через портал електронних сервісів або з використанням Єдиного державного вебпорталу електронних послуг до:*

*відомостей з Єдиного державного реєстру, які актуальні на момент запиту, необхідних для видачі документів дозвільного характеру та ліцензій, а також про видані документи дозвільного характеру та ліцензії, для укладення цивільно-правових договорів, у тому числі щодо наявності запису про державну реєстрацію припинення або перебування юридичної особи у стані припинення, державну реєстрацію припинення чи перебування у процесі припинення підприємницької діяльності фізичної особи - підприємця, про місцезнаходження, адресу електронної пошти, цифровий код модельного статуту, види діяльності, центральний чи місцевий орган виконавчої влади, до сфери управління якого належить державне підприємство або частка держави у статутному капіталі юридичної особи, якщо така частка становить не менше 25 відсотків, про юридичних осіб, правонаступником яких є зареєстрована юридична особа, про юридичних осіб - правонаступників, про відокремлені підрозділи юридичної особи, про осіб, які можуть вчиняти дії від імені особи, у тому числі відомості про розпорядника майна, санатора, голову комісії з припинення, ліквідатора, управителя майна, наявність обмежень щодо представництва, про відкриття виконавчого провадження, - шляхом їх пошуку за повним чи скороченим найменуванням, іменем, ідентифікаційним кодом, реєстраційним номером облікової картки платника податків, серією та номером паспорта (для фізичних осіб, які мають відмітку в паспорті про право здійснювати платежі за серією та номером паспорта), перегляду, копіювання та роздрукування;*

*основних відомостей про громадські формування, що не мають статусу юридичної особи, які актуальні на момент запиту, - шляхом їх пошуку за найменуванням та видом громадського формування, перегляду, копіювання та роздрукування;*

*результатів надання адміністративних послуг у сфері державної реєстрації, у тому числі виписки та установчих документів, - шляхом їх пошуку за кодом доступу, перегляду, копіювання та роздрукування;*

*2) оприлюднення публічної інформації з Єдиного державного реєстру у формі відкритих даних відповідно до*[*Закону України*](https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/2939-17)*"Про доступ до публічної інформації";*

*3) безоплатного доступу через персональний кабінет до документів, поданих юридичною особою, фізичною особою - підприємцем та громадським формуванням, що не має статусу юридичної особи, для проведення реєстраційних дій, відомостей про результати їх розгляду, документів, що містяться в реєстраційній справі таких осіб в електронній формі, та відомостей про цих осіб, які актуальні на момент запиту та на визначену дату, - шляхом їх перегляду, копіювання та роздрукування;*

*4) документів у паперовій та електронній формі, що містяться в реєстраційній справі;*

*5) виписок у паперовій формі для проставлення апостилю та в електронній формі;*

*6) витягів у паперовій та електронній формі, що містять відомості, актуальні на момент запиту або на визначену дату;*

*7) суб’єктам приватного права може надаватися прямий доступ до Єдиного державного реєстру в електронному вигляді у режимі реального часу на платній основі на підставі договорів, укладених з технічним адміністратором.*

Будь-яка особа може отримати інформацію про фізичну особу-підприємця, юридичну особу, ГФ, через електронні сервіси Міністерства юстиції України.

Статтею 30 Закону України «Про державну реєстрацію юридичних осіб, фізичних осіб - підприємців та громадських формувань» передбачено **спеціальний порядок витребування (вилучення), тимчасового доступу до документів з реєстраційних справ, надання реєстраційних справ і копій документів з реєстраційних справ** у зв’язку з кримінальними та іншими справами згідно норм відповідного процесуального законодавства.

Прийнявши політичне рішення відкритості та доступності відомостей ДРРП та ЄДРЮОФОП та ГО держава надала можливість отримання інформації по об’єкту та суб’єкту, та по фізичній чи юридичній особі через електронні сервіси Міністерства юстиції України **практично без обмежень**.

Водночас, виправданим підходом законодавця є застосування спеціальних правил доступу до реєстраційних та облікових справ у сферах державної реєстрації прав на нерухоме майно та бізнесу, які часто містять нотаріальну таємницю, оскільки такий доступ має надаватися при наявності відповідної кримінальної, цивільної, господарської або адміністративної справи та у зв’язку з її веденням, з суворим дотриманням відповідних процесуальних норм.

**3. Щодо меж запитуваної інформації**.

Надання інформації на адвокатський запит нотаріусом в певній мірі суперечить принципу адвокатської діяльності, такому як, уникнення конфлікту інтересів, з огляду на наступне.

Нотаріальні дії вчиняються за добровільним зверненням громадян і в більшості випадків більше, ніж однієї особи одночасно, зокрема це стосується правочинів, учасниками яких є декілька осіб.

Спірні відносини можуть виникнути саме між цими особами чи іншими зацікавленими особами.

При врегулюванні спірних відносин в судовому порядку в цивільному, адміністративному і навіть кримінальному процесі такі особи набувають статусу учасників процесу зі своїми правами і обов'язками, при цьому інтереси кожної із них можуть бути діаметрально протилежні, однак збалансовуються процесуальними процедурами.

Адвокат не може представляти інтереси одночасно і позивача, і відповідача.

Запитуючи будь-яку інформацію, яка є складовою нотаріальної таємниці, адвокат отримує інформацію і щодо іншої особи - учасника процесу.

В законі про адвокатуру і адвокатську діяльність конфлікт інтересів полягає не тільки у стосунках адвоката і особи, яка уклала з ним договір про надання правової допомоги, але і щодо інтересів інших осіб.

Таке розширення повноважень адвокатів щодо свого клієнта порушуватиме права інтереси іншої особи, яка не має відношення до укладеного з адвокатом договору.

Також проектом передбачається витребовування **відповіді від нотаріусів та державних реєстраторів на адвокатський запит без будь-яких обмежень чи умов, без визначення кола осіб, яких може стосуватися запит, без умови наявності відповідного процесу/провадження, і лише на підставі договору між адвокатом та клієнтом про надання правової допомоги.**

Комісія, провівши правовий аналіз проекту Закону, з розумінням відноситься до ініціатив професійної спільноти адвокатури сприяти клієнтам у підготовці, збору документів для захисту їх прав, **однак вважає**, що чинним законодавством достатньо врегульовано питання отримання інформації з єдиних та державних реєстрів Міністерства юстиції України фізичними, юридичними особами та їх представниками.

Крім того, адвокати можуть отримувати інформацію самостійно через електронні сервіси Міністерства юстиції України, їх клієнти можуть самостійно або через представника отримувати витяги (інформацію) з реєстрів згідно законодавства та надавати таку інформацію адвокатам.

У разі необхідності доступу до нотаріальної таємниці, інформації, що може містити або частково містить нотаріальну таємницю, адвокати використовують можливості, надані відповідним процесуальним законодавством.

**ВИСНОВКИ**

1. Комісія вважає неприйнятними запропоновані у проекті Закону зміни до статті 8 Закону України «Про нотаріат», статті 32 Закону України «Про державну реєстрацію речових прав на нерухоме майно та їх обтяжень», статті Закону України «Про державну реєстрацію юридичних осіб, фізичних осіб - підприємців та громадських формувань».

2. Комісія вбачає необхідність комунікативної взаємодії з професійної спільнотою адвокатури щодо правильного застосування законодавства з даного питання та покращення використання наявних діючих інструментів.

**05 лютого 2024 року**

**Комісія з**

**аналітично-методичного забезпечення нотаріальної**

**діяльності**

**Нотаріальної палати України**