****

**НОТАРІАЛЬНА ПАЛАТА УКРАЇНИ**

**ЕКСПРЕС-АНАЛІЗ**

**окремих положень Закону України «Про визнання таким, що втратив чинність, Закону України "Про створення вільної економічної зони "Крим" та про особливості здійснення економічної діяльності на тимчасово окупованій території України" та внесення змін до деяких законодавчих актів України»**

**21 листопада 2021 року набрав чинності Закон України «Про визнання таким, що втратив чинність, Закону України "Про створення вільної економічної зони "Крим" та про особливості здійснення економічної діяльності на тимчасово окупованій території України" та внесення змін до деяких законодавчих актів України» від 01 липня 2021 року № 1618-IX (далі – Закон № 1618-IX).**

1. Розділом І Закону № 1618-IX **визнано таким, що втратив чинність,** Закон України «Про створення вільної економічної зони "Крим" та про особливості здійснення економічної діяльності на тимчасово окупованій території України»від 12 серпня 2014 року № 1636-VII (далі – Закон № 1636-VII), який, зокрема, створював вільну економічну зону "Крим" у межах двох адміністративно-територіальних одиниць України: Автономної Республіки Крим та міста Севастополь та прирівнював з метою оподаткування до нерезидента фізичну особу, яка має податкову адресу (місце проживання), юридичну особу (відокремлений підрозділ), яка має податкову адресу (місцезнаходження) на території ВЕЗ "Крим" (пункт 1.1 статті 1, пункт 5.3 статті 5 Закону № 1636-VII).

Правовий статус тимчасово окупованої території регулюється Законом України «Про забезпечення прав і свобод громадян та правовий режим на тимчасово окупованій території України» від 15 квітня 2014 року № 1207-VII (далі - Закон № 1207-VII). Для цілей Закону № 1207-VII тимчасово окупованою територією визначається:

1) сухопутна територія Автономної Республіки Крим та міста Севастополя, внутрішні води України цих територій;

2) внутрішні морські води і територіальне море України навколо Кримського півострова, територія виключної (морської) економічної зони України вздовж узбережжя Кримського півострова та прилеглого до узбережжя континентального шельфу України, на які поширюється юрисдикція органів державної влади України відповідно до норм міжнародного права, Конституції та законів України;

3) надра під територіями, зазначеними у пунктах 1 і 2, і повітряний простір над цими територіями.

Відповідно до частини першої статті 1 Закону № 1207-VII, в редакції Закону № 1618-IX, тимчасово окупована територія України (далі - тимчасово окупована територія) є невід'ємною частиною території України, на яку поширюється дія Конституції та законів України *та міжнародних договорів, згода на обов'язковість яких надана Верховною Радою України*.

**Таким чином, з моменту втрати чинності Законом № 1636-VII,**  **фізична особа, яка має податкову адресу (місце проживання), юридична особа (відокремлений підрозділ), яка має податкову адресу (місцезнаходження)**   **на**  **території**  **Автономної Республіки Крим, міста Севастополь, з метою оподаткування не прирівнюються до нерезидентів. Визначення резидентського статусу таких осіб з метою оподаткування здійснюється у загальному порядку, відповідно до Податкового кодексу України (далі – ПКУ).**

Згідно з підпунктом 14.1.213 пункту 14.1 статті 14 ПКУ, резиденти - це:

а) юридичні особи та їх відокремлені особи, які утворені та провадять свою діяльність відповідно до законодавства України з місцезнаходженням як на її території, так і за її межами;

б) дипломатичні представництва, консульські установи та інші офіційні представництва України за кордоном, які мають дипломатичні привілеї та імунітет;

в) фізична особа - резидент - фізична особа, яка має місце проживання в Україні.

У разі якщо фізична особа має місце проживання також в іноземній державі, вона вважається резидентом, якщо така особа має місце постійного проживання в Україні; якщо особа має місце постійного проживання також в іноземній державі, вона вважається резидентом, якщо має більш тісні особисті чи економічні зв'язки (центр життєвих інтересів) в Україні. У разі якщо державу, в якій фізична особа має центр життєвих інтересів, не можна визначити, або якщо фізична особа не має місця постійного проживання у жодній з держав, вона вважається резидентом, якщо перебуває в Україні не менше 183 днів (включаючи день приїзду та від'їзду) протягом періоду або періодів податкового року.

Достатньою (але не виключною) умовою визначення місця знаходження центру життєвих інтересів фізичної особи є місце постійного проживання членів її сім'ї або її реєстрації як суб'єкта підприємницької діяльності.

Якщо неможливо визначити резидентський статус фізичної особи, використовуючи попередні положення підпункту 14.1.213 пункту 14.1 статті 14 ПКУ, фізична особа вважається резидентом, якщо вона є громадянином України.

Якщо всупереч закону фізична особа - громадянин України має також громадянство іншої країни, то з метою оподаткування цим податком така особа вважається громадянином України, який не має права на залік податків, сплачених за кордоном, передбаченого ПКУ або нормами міжнародних угод України.

Якщо фізична особа є особою без громадянства і на неї не поширюються положення абзаців першого - четвертого підпункту 14.1.213 пункту 14.1 статті 14 ПКУ, то її статус визначається згідно з нормами міжнародного права.

Достатньою підставою для визначення особи резидентом є самостійне визначення нею основного місця проживання на території України у порядку, встановленому ПКУ, або її реєстрація як самозайнятої особи.

Значення поняття «нерезиденти» міститься у підпункті 14.1.122 пункту 14.1 статті 14 ПКУ.

Також необхідно враховувати положення пункту 26.8 Підрозділу 10 Розділу ХХ «Перехідні положення» ПКУ, згідно з яким доходи фізичної особи - громадянина України, яка має податкову адресу на тимчасово окупованій території, отримані у вигляді вартості успадкованого (подарованого) майна (кошти, майно, майнові чи немайнові права), оподатковуються податком на доходи фізичних осіб та військовим збором за загальними правилами оподаткування, встановленими ПКУ.

**З доходів, отриманих у вигляді вартості успадкованого (подарованого) майна** (кошти, майно, майнові чи немайнові права) у межах, що підлягають оподаткуванню, податок на доходи фізичних осіб та військовий збір **сплачуються** спадкоємцями - громадянами України, які мають податкову адресу на тимчасово окупованій території, **ДО нотаріального оформлення** об’єктів спадщини (дарування) або в сільських населених пунктах - до оформлення уповноваженою на це посадовою особою відповідного органу місцевого самоврядування за місцем відкриття спадщини.

2. Пунктом 1 Розділу ІІ Закону № 1618-IX частину третю статті 13-1 Закону України "Про нотаріат" від 2 вересня 1993 року № 3425-XII (далі – Закон про нотаріат) викладено в новій редакції, якою встановлено, що *нотаріус не вправі здійснювати нотаріальну діяльність за межами свого нотаріального округу, за винятком заміщення інших нотаріусів у випадках, передбачених цим Законом, за зверненням спадкоємця для завершення спадкування у іншому територіальному окрузі, у випадках, якщо спадкова справа була зареєстрована у Спадковому реєстрі до початку тимчасової окупації Автономної Республіки Крим та міста Севастополь, але не закінчена.*

|  |  |
| --- | --- |
| Редакція норми до набрання чинності Законом № 1618-IX | Редакція норми з урахуванням змін (чинна редакція) |
| Нотаріус не вправі здійснювати нотаріальну діяльність за межами свого нотаріального округу, за винятком заміщення інших нотаріусів у випадках, передбачених цим Законом. | Нотаріус не вправі здійснювати нотаріальну діяльність за межами свого нотаріального округу, за винятком заміщення інших нотаріусів у випадках, передбачених цим Законом, **за зверненням спадкоємця для завершення спадкування у іншому територіальному окрузі, у випадках, якщо спадкова справа була зареєстрована у Спадковому реєстрі до початку тимчасової окупації Автономної Республіки Крим та м. Севастополь, але не закінчена.** |

**Звертаємо увагу, що Закон України “Про нотаріат” не містить визначення терміну “територіальний округ”. Крім цього, частина третя статті 13-1 Закону про нотаріат залишилася незмінною щодо того, що випадки заміщення інших нотаріусів визначаються Законом про нотаріат, а не іншими законами України.** Аналіз положень зазначеного Закону дозволяє дійти висновку, **що при здійсненні провадження у спадкових справах, що були зареєстровані у Спадковому реєстрі до початку тимчасової окупації Автономної Республіки Крим та міста Севастополя, але не закінчені,за зверненням спадкоємця для завершення спадкування, заміщення не проводиться.**

Пунктом 4 Розділу ІІ Закону № 1618-IX статтю 11-1 Закону № 1207-VII доповнено частиною четвертою:

|  |  |
| --- | --- |
| Редакція норми до набрання чинності Законом № 1618-IX | Редакція норми з урахуванням змін (чинна редакція) |
| Стаття 11-1. Забезпечення реалізації права на спадкування |
| 1. У разі якщо останнім місцем проживання спадкодавця є тимчасово окупована територія, місцем відкриття спадщини є місце подання першої заяви, що свідчить про волевиявлення щодо спадкового майна, спадкоємців, виконавців заповіту, осіб, заінтересованих в охороні спадкового майна, або вимоги кредиторів.2. Якщо місце проживання спадкодавця невідоме, а нерухоме майно або основна його частина, у разі відсутності нерухомого майна - основна частина рухомого майна знаходиться на території, передбаченій частиною першою цієї статті, місцем відкриття спадщини є місце подання першої заяви, що свідчить про волевиявлення щодо спадкового майна, спадкоємців, виконавців заповіту, осіб, заінтересованих в охороні спадкового майна, або вимоги кредиторів.3. Спадкова справа підлягає реєстрації у Спадковому реєстрі в порядку, затвердженому Кабінетом Міністрів України. | 1. У разі якщо останнім місцем проживання спадкодавця є тимчасово окупована територія, місцем відкриття спадщини є місце подання першої заяви, що свідчить про волевиявлення щодо спадкового майна, спадкоємців, виконавців заповіту, осіб, заінтересованих в охороні спадкового майна, або вимоги кредиторів.2. Якщо місце проживання спадкодавця невідоме, а нерухоме майно або основна його частина, у разі відсутності нерухомого майна - основна частина рухомого майна знаходиться на території, передбаченій частиною першою цієї статті, місцем відкриття спадщини є місце подання першої заяви, що свідчить про волевиявлення щодо спадкового майна, спадкоємців, виконавців заповіту, осіб, заінтересованих в охороні спадкового майна, або вимоги кредиторів.3. Спадкова справа підлягає реєстрації у Спадковому реєстрі в порядку, затвердженому Кабінетом Міністрів України.**4. Вчинення нотаріальних дій щодо спадкових справ, які були зареєстровані у Спадковому реєстрі до початку тимчасової окупації, але не закінчені, здійснюється будь-яким нотаріусом на підконтрольній Уряду України території за зверненням спадкоємця.** |

**Системний аналіз зазначених змін та мета їх запровадження свідчать про те, що зміни стосуються винятково незакінчених спадкових справ, які були відкриті (заведені), передані, зберігаються на території Автономної Республіки Крим, міста Севастополь, та зареєстровані у Спадковому реєстрі ДО початку тимчасової окупації Автономної Республіки Крим та міста Севастополя.**

**Відповідно до частини другої статті 1 Закону** № 1207-VII **у редакції** Закону № 1618-IX **датою початку тимчасової окупації *Автономної Республіки Крим та міста Севастополя* є 20 лютого 2014 року.**

**Таким чином, законодавчо закріплено можливість спадкоємця звернутися для завершення спадкування до будь-якого нотаріуса на підконтрольній Уряду України території та можливість такого нотаріуса вчиняти нотаріальні дії  щодо спадкових справ, які відповідають одночасно таким критеріям:**

* **заведені (відкриті), передані, зберігаються на території Автономної Республіки Крим та міста Севастополь;**
* **зареєстровані у Спадковому реєстрі ДО початку тимчасової окупації Автономної Республіки Крим та міста Севастополь, тобто до 20 лютого 2014 року;**
* **не закінчені.**

Аналіз Закону № 1618-ІХ загалом та, зокрема, положення, що закріплює можливість спадкоємця звернутися до нотаріуса **для завершення спадкування,** дозволяють дійти висновку про розширене значення поняття «незакінчена спадкова справа» у контексті зазначеного Закону, як справи, у межах якої спадкоємець потребує вчинення нотаріальних дій для оформлення своїх спадкових прав. У Правилах ведення нотаріального діловодства, що затверджені Наказом Міністерства юстиції України від 22.12.2010 № 3253/5, застосовується більш вузьке значення поняття «закінчена спадкова справа», що застосовується у діловодстві у цілях формування спадкових справ для архівного зберігання.

Зазначені зміни направлені на забезпечення реалізації права на спадкування осіб, що не можуть оформити своїх спадкових прав через тимчасову окупацію, разом з цим нормативно не визначено, яким чином нотаріус з’ясовуватиме обставини та перевірятиме факти, визначені законодавством України, що мають значення для провадження у таких спадкових справах.

 Здійснюючи провадження у спадкових справах, нотаріус, серед іншого, керується Цивільним кодексом України (далі - ЦКУ), Законом про нотаріат та Порядком вчинення нотаріальних дій нотаріусами України, затвердженим Наказом Міністерства юстиції України від 22.02.2012 № 296/5, з’ясовує обставини та перевіряє факти, що мають значення для справи.

 Враховуючи, що спадкові справи, заведені до початку тимчасової окупації Автономної Республіки Крим та міста Севастополь, містять документи, що підтверджують факт смерті спадкодавця, час і місце відкриття спадщини, факти прийняття та відмови від прийняття спадщини, наявність підстав для закликання до спадкоємства, усунення від права на спадкування, примірники заповітів, документи що підтверджують склад спадкового майна, зміну черговості, поділ спадкового майна, інформацію щодо розгляду справи у суді та іншу, - продовження провадження у таких спадкових справах без з’ясування усіх обставин справи та перевірки визначених законодавством фактів, може спричинити порушення прав та інтересів громадян у зв’язку із наданням заявниками нотаріусам неправдивої інформації.

Звертаємо увагу, що відповідно до частини другої розділу ІІІ Закону
№1618-IX Кабінету Міністрів України доручено протягом чотирьох місяців з дня опублікування цього Закону: привести свої нормативно-правові акти у відповідність із цим Законом; забезпечити приведення міністерствами та іншими центральними органами виконавчої влади їх нормативно-правових актів у відповідність із цим Законом.

На цей час не прийнято нормативно-правових актів, що регламентували б порядок виконання  Закону № 1618-IX.

Зауважимо, що відповідно до статті 9 Закону №1207-VI будь-які органи, їх посадові та службові особи на тимчасово окупованій території та їх діяльність вважаються незаконними, якщо ці органи або особи створені, обрані чи призначені у порядку, не передбаченому Законом №1207-VI;  будь-який акт (рішення, документ), виданий цими органами та/або особами, є недійсним і не створює правових наслідків.

Відповідно до підпункту 4.18 пункту 4 глави 10 розділу II Порядку вчинення нотаріальних дій нотаріусами України, затвердженим Наказом Міністерства юстиції України від 22.02.2012 № 296/5, за відсутності у спадкоємця необхідних для видачі свідоцтва про право на спадщину документів нотаріус роз’яснює йому процедуру вирішення зазначеного питання в судовому порядку.

3. Пунктом 4 Розділу ІІ Закону № 1618-IX статтю 13 «Особливості здійснення економічної діяльності на тимчасово окупованій території» Закону № 1207-VII викладено в новій редакції.

Відповідно до абзацу першого частини першої статті 13 Закону № 1207-VII:

«Здійснення**господарської діяльності** юридичними особами, фізичними особами - підприємцями та фізичними особами, які провадять незалежну професійну діяльність, **місцезнаходженням (місцем проживання) яких є тимчасово окупована територія,** дозволяється виключно після зміни їхньої податкової адреси на іншу територію України».

Поняття «суб'єкта господарювання» закріплено у статті 55 Господарського кодексу України (далі – ГКУ), відповідно до частин першої та другої якої:

Суб'єктами господарювання визнаються учасники господарських відносин, які здійснюють господарську діяльність, реалізуючи господарську компетенцію (сукупність господарських прав та обов'язків), мають відокремлене майно і несуть відповідальність за своїми зобов'язаннями в межах цього майна, крім випадків, передбачених законодавством.

Суб'єктами господарювання є:

1) господарські організації - юридичні особи, створені відповідно до [ЦКУ](https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/435-15), державні, комунальні та інші підприємства, створені відповідно до ГКУ, а також інші юридичні особи, які здійснюють господарську діяльність та зареєстровані в установленому законом порядку;

2) громадяни України, іноземці та особи без громадянства, **які здійснюють господарську діяльність та зареєстровані відповідно до закону як підприємці**.

**Відповідно до статті 3 Закону про нотаріат** нотаріус - це **уповноважена державою фізична особа**, яка **здійснює нотаріальну діяльність у державній нотаріальній конторі, державному нотаріальному архіві або незалежну професійну нотаріальну діяльність**, зокрема посвідчує права, а також факти, що мають юридичне значення, та вчиняє інші нотаріальні дії, передбачені законом, з метою надання їм юридичної вірогідності.

Частиною четвертою статті 3 Закону про нотаріат визначено, що **нотаріус не може займатися підприємницькою**, адвокатською **діяльністю,** бути засновником адвокатських об’єднань, перебувати на державній службі або службі в органах місцевого самоврядування, у штаті інших юридичних осіб, а також виконувати іншу оплачувану роботу, крім викладацької, наукової і творчої діяльності, а також діяльності у професійному самоврядуванні нотаріусів.

Аналіз зазначеного дозволяє дійти висновку, що вимоги абзацу 1 частини 1 статті 13 Закону 1207-VII на нотаріусів не поширюються.

**Відповідно до абзацу 2 частини 1 статті 13 Закону** № 1618-IX **правочин, стороною якого є суб’єкт господарювання, місцезнаходженням (місцем проживання) якого є тимчасово окупована територія, є нікчемним**. **На такі правочини не поширюється дія положення** [**абзацу другого**](https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/435-15#n1223) **частини другої статті 215 Цивільного кодексу України**, відповідно до якого у випадках, встановлених ЦКУ, нікчемний правочин може бути визнаний судом дійсним.

*Доцільно зауважити, що в абзаці першому частини другої статті 215 ЦКУ визначено, що недійсним є правочин, якщо його недійсність встановлена законом (нікчемний правочин). У цьому разі визнання такого правочину недійсним судом не вимагається.*

**Таким чином законом встановлено недійсність правочину, стороною якого є суб’єкт господарювання (юридичні особи, створені відповідно до** [**ЦКУ**](https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/435-15)**, державні, комунальні та інші підприємства, створені відповідно до ГКУ, а також інші юридичні особи, які здійснюють господарську діяльність та зареєстровані в установленому законом порядку; громадяни України, іноземці та особи без громадянства, які здійснюють господарську діяльність та зареєстровані відповідно до закону як підприємці), місцезнаходженням (місцем проживання) якого є Автономна Республіка Крим або місто Севастополь, що буде вчинено, починаючи з 21 листопада 2021 року. Звертаємо увагу, що такий правочин не може бути визнаний судом дійсним.**

Відповідно до частин четвертої, п’ятої статті 13 Закону № 1207-VII:

«Залучення на території України вкладів (депозитів) та/або **надання позик (кредитів), виражених у валюті держави-окупанта, забороняється**.

Переказ коштів між тимчасово окупованою територією та іншою територією України забороняється.»

Частина 3 статті 5 Закону № 1207-VII визначає Російську Федерацію державою-окупантом.

Пунктом 4 Розділу ІІ Закону № 1618-IX назву статті 15 викладено у новій редакції: "Стаття 15. Приватизація об’єктів державної та комунальної власності, розташованих на тимчасово окупованій території, та іпотечні кредити", статтю 15 доповнено новою частиною першою такого змісту:

"1. На період тимчасової окупації приватизація об’єктів державної та комунальної власності, розташованих на тимчасово окупованій території, забороняється, крім випадків приватизації жилих приміщень, що знаходяться на тимчасово окупованій території, військовослужбовцями військових формувань та правоохоронних органів України".

та частиною шостою такого змісту:

"6. Упродовж строку тимчасової окупації особи, які проживають на тимчасово окупованій території або перемістилися з неї, звільняються від обов’язку погашення основної суми іпотечного кредиту та нарахованих відсотків за ним, якщо об’єктом іпотеки є майно, розташоване (зареєстроване) на території, що після укладення такого іпотечного договору була тимчасово окупована. Національний банк України приймає рішення про зміну класифікації таких іпотечних кредитів або інші рішення з метою недопущення погіршення ліквідності (фінансового стану) кредитора.

Норми цього пункту не поширюються на нерухоме житлове майно, загальна площа якого перевищує показники, встановлені [статтею 265](https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/2755-17#n6341) Податкового кодексу України".

Стаття 265 ПКУ не встановлює показники, до яких відсилає частина шоста статті 15 Закону № 1207-VII, а лише визначає склад податку на майно.

Крім цього, пунктом 7-1 розділу V «Прикінцеві та перехідні положення» Закону України «Про приватизацію державного і комунального майна», закріплено, що **об’єкти права державної власності, що знаходяться на тимчасово** [**окупов**](https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/2269-19?find=1&text=%D0%BE%D0%BA%D1%83%D0%BF%D0%BE%D0%B2#w1_2)**аних територіях, не підлягають приватизації до повного відновлення конституційного ладу України на тимчасово** [**окупов**](https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/2269-19?find=1&text=%D0%BE%D0%BA%D1%83%D0%BF%D0%BE%D0%B2#w1_3)**аних територіях. На це звертало увагу у висновку на проект** Закону № 1618-IX **Головне юридичне управління Верховної Ради України, як і на те, що положення щодо внесення змін до статті 13-1 Закону України “Про нотаріат”**

*“не містить достатніх і завершених правових механізмів реалізації, як того вимагає принцип правової держави і на недопущення чого, зокрема, неодноразово зверталася увага Конституційним Судом України (п. 5, справа від 30.05.2001 № 7-рп/2001), не виключає необмеженості трактування у правозастосовній практиці і неминуче призводить до сваволі (див. абз. 2 пп. 5.4. п. 5 мотивувальної частини Рішення Конституційного Суду України від 22 вересня 2005 року № 5-рп/2005). Тому дане положення не узгоджується з принципом юридичної визначеності як складової конституційного принципу верховенства права (ст. 8 Конституції України) та конституційними принципами рівності і справедливості, з яких випливає вимога визначеності, ясності і недвозначності правової норми, оскільки інше не може забезпечити її однакове застосування.”*

З іншими положеннями Закону № 1618-IX можна ознайомитися за посиланням <https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/1207-18#Text>

Листи НПУ не є нормативно-правовими актами, або їх роз’ясненнями, мають інформаційний та методологічний характер і не встановлюють правових норм.

23 листопада 2021 року

Комісія НПУ з аналітично-методичного

забезпечення нотаріальної діяльності

Відділ методичного забезпечення та інформаційно-

аналітичної роботи НПУ