**МІНІСТЕРСТВО ВНУТРІШНІХ СПРАВ УКРАЇНИ**

**ХАРКІВСЬКИЙ НАЦІОНАЛЬНИЙ УНІВЕРСИТЕТ ВНУТРІШНІХ СПРАВ**

**Кафедра цивільно-правових дисциплін факультету №4**

**Текст лекції**

з навчальної дисципліни Цивільний процес

обов’язкових компонент

освітньої програми першого рівня вищої освіти

**(081 Право (поліцейські))**

**за темою** – **Доказування та докази у цивільному процесі.**

**Харків 2020**

|  |  |
| --- | --- |
| **ЗАТВЕРДЖЕНО**Науково-методичною радоюХарківського національногоуніверситету внутрішніх справ Протокол від *25.08.2020* № 8 | **СХВАЛЕНО**Вченою факультету № 4Протокол від 25.08.2020 № 4 |
| **ПОГОДЖЕНО**Секцією Науково-методичної радиХНУВС з юридичних дисциплінПротокол від 25.08.2020 № 4 |  |

Розглянуто на засіданні кафедри цивільно-правових дисциплін факультету № 4 *протокол від 25.08.2020 № 12/1.*

**Відповідальна особа**:

доцент кафедри, кандидат юридичних наук, доцент **Шишка О.Р.**

**Розробники:**

1. завідувач кафедри, кандидат юридичних наук, доцент **Зайцев О.Л.**

2.професор кафедри, доктор юридичних наук, професор **Сліпченко С.О.**

3. доцент кафедри, кандидат юридичних наук, доцент **Піхурець О.В.**

4**.** доцент кафедри, кандидат юридичних наук, доцент **Шишка О.Р.**

5.доцент кафедри, кандидат юридичних наук, доцент **Тіхонова М.А.**

6. доцент кафедри, кандидат юридичних наук, доцент **Євко В.Ю.**

7. доцент кафедри, кандидат юридичних наук, доцент **Бортнік О.Г.**

8. доцент кафедри, кандидат юридичних наук, доцент **Ясечко С.В.**

9. доцент кафедри, кандидат юридичних наук, доцент **Погребняк О.С.**

10. доцент кафедри, кандидат юридичних наук **Степаненко Т.В.**

11. доцент кафедри, кандидат юридичних наук **Шишка Н.В.**

**Рецензенти:**

1.завідувач кафедри правового регулювання економіки Харківського національного економічного університету імені Василя Кузнеця, канд. юрид. наук, професор **Сергієнко В. В.**

2. завідувач кафедри трудового та господарського права факультету № 2 Харківського національного університету внутрішніх справ, доктор юрид. наук, професор **Мельник К. Ю.**

**План лекції**

1. Поняття, мета та етапи доказування у цивільному процесі. Межі доказування у цивільному процесі.
2. Поняття судових доказів та засобів доказування у цивільному процесі. Доказові факти.
3. Предмет доказування. Визначення предмета доказування у конкретних цивільних справах.
4. Обов'язки доказування і подання доказів. Правові презумпції (поняття, значення). Витребування доказів.
5. Підстави звільнення від доказування.
6. Належність, допустимість, достатність і достовірність доказів.
7. Класифікація доказів.
8. Показання свідків. Порядок допиту свідків. Використання свідком письмових записів. Порядок допиту малолітніх і неповнолітніх свідків. Оголошення показань свідків. Письмове опитування учасників справи як свідків. Допит сторін, третіх осіб, їх представників як свідків.
9. Письмові докази. Порядок дослідження письмових доказів. Оголошення і дослідження змісту особистих паперів, листів, записів телефонних розмов, телеграм та інших видів кореспонденції. Повернення оригіналів письмових доказів.
10. Електронні докази. Порядок дослідження електронних доказів. Відтворення звукозапису, демонстрація відеозапису і їх дослідження.
11. Речові докази. Порядок їх дослідження. Огляд доказів за їх місцезнаходженням. Огляд речових доказів, що швидко псуються. Повернення речових доказів.
12. Висновок експерта. Підстави і порядок призначення експертизи судом. Обов'язкове призначення експертизи судом. Проведення експертизи на замовлення учасників справи. Збирання матеріалів для проведення експертизи та проведення експертизи. Наслідки ухилення від участі в експертизі. Комісійна експертиза. Комплексна експертиза. Додаткова і повторна експертиза. Вимоги до висновку експерта. Висновок експерта у галузі права.
13. Забезпечення доказів. Підстави, способи і порядок забезпечення доказів

**Рекомендована література:**

**Основна**

1.  Васильєв С.В. Цивільний процес : підручник. Київ : Правова єдність: Алерта, 2019. 505 с.

2.  Ізарова І. О., Ханик-Посполітак Р.Ю. Цивільний процес України : навчальний посібник / І. О. Ізарова, Р. Ю. Ханик-Посполітак. 2-е вид., перероб. і доп. Київ : Дакор, 2018. 275 с.

3.  Цивільний процес : навчальний посібник / К. В. Гусаров, М. В. Жушман, С. О. Кравцов [та ін.]. Харків : Право, 2018. 359 с.

4.  Заварза Т. В. Порівняльний цивільний процес : навчально-методичний посібник / Т. В. Заварза, С. М. Бервено, Л. В. Новікова, К. М. Тоцька. – Харків : ХНУ імені В. Н. Каразіна, 2018. – 156 с.

5.  Курс цивільного процесу : підручник / В. В. Комаров, В. А. Бигун, В. В. Баранкова та ін; за ред. В. В. Комарова. Харків: Право, 2011. 1352 с.

6.  Цивільний процес України : підручник / В.О. Кучер, Т.В. Курило, М.В. Парасюк та ін., Львів. держ. ун-т внутр. справ. - Львів : ЛьвДУВС, 2016. - 767 с.

7.  Цивільне процесуальне право України : підручник / М.М. Ясинок, М.П. Курило, О.В. Кіріяк та ін.. - Київ : Правова єдність: Алерта, 2016. - 575 с.

8.  Цивільний процес України : підручник : затверджено МОН України / Ю.В. Білоусов, Й.Г. Богдан, Н.Л. Бондаренко-Зелінська та ін. К. : Правова єдність: Алерта, 2014. 744 с.

9.  Штефан, М.Й. Цивільне процесуальне право України : підручник : затверджено МОН України / М.Й. Штефан. - К. : Ін-Юре, 2005. 624 с.

10.  Цивільний процес : навч. посіб. : Затверджено МОН України / авт. кол.: М.М. Бородін, О.Г. Бортнік, О.В. Колісник та ін. Х. : Вид-во Харк. нац. ун-ту внутр. справ, 2009. 280 с.

11.  Цивільний процесуальний кодекс України: Науково-практичний коментар: Вид. 2-ге, перероб. та доп. / за заг. ред. д.ю.н., професора, академіка Академії наук вищої школи України М. М. Ясинка. Київ: Алерта, 2020. 810 с.

**Додаткова**

1.  Сучасні проблеми цивільного права та процесу : навч. посіб.. - Харків : Право, 2017. - 806 с.

2.  Васильєв, С.В. Порівняльний цивільний процес : підручник / С. В. Васильєв. - Київ : Правова єдність: Алерта, 2015. - 352 с.

3.  Цивільний процесуальний кодекс України: Науково-практичний коментар / за заг. ред. д.ю.н., професора, академіка Академії наук вищої школи України М.М. Ясинка. – К.: Алерта, 2018. – 604 с.

4.  Кухарєв О. Є. Аналіз судової практики розгляду цивільних справ про спадкування : практ. посіб., 2-е вид., перероб. і допов. Київ : Алерта, 2020. 362 с.

**Інформаційні ресурси в Інтернеті**

1.  Верховний Суд – <https://supreme.court.gov.ua/supreme/>

2.  Верховна Рада України – <http://zakon.rada.gov.ua/laws>

3.  Касаційний цивільний суд – <https://supreme.court.gov.ua/supreme/pro_sud/kas_cil/>

4.  Судова влада України – <https://court.gov.ua/>

5.  Єдиний державний реєстр судових рішень – <http://reyestr.court.gov.ua/>

6.  Рішення Європейського Суду з прав людини – <https://minjust.gov.ua/cat_9329>

7.  Міністерство юстиції України – <https://minjust.gov.ua/>

**Нормативно-правові акти. Судова практика**

1.  Конституція України // Відомості Верховної Ради України. – 1996. – № 30. – Ст. 141 (з наступними змінами і доповненнями) –<https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/254%D0%BA/96-%D0%B2%D1%80>

2.  Цивільний процесуальний кодекс України: Закон України від 18.03.2004 // Відомості Верховної Ради України (ВВР), 2004, № 40-41, 42, ст.492 (з наступними змінами і доповненнями) – <https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/1618-15>

3.  Про судоустрій і статус суддів: Закон України від 02.06.2016 № **1402-VIII, редакція від 01.01.2020** // Відомості Верховної Ради (ВВР), 2016, № 31, ст.545 (з наступними змінами і доповненнями) –<https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/1402-19>

4.  Про міжнародне приватне право: Закон України від 23.06.2005 № **2709-IV, редакція від 20.10.2019** // Відомості Верховної Ради України. - 2005.- № 32.- Ст. 422. (з наступними змінами і доповненнями) –<https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/2709-15>

5.  Про виконання рішень та застосування практики Європейського суду з прав людини: Закон України від 23.02.2006 № **3477-IV** // Відомості Верховної Ради України (ВВР), 2006, N 30, ст.260 (з наступними змінами і доповненнями) – <https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/3477-15>

6.  Про третейські суди: Закон України від 11.05.2004 № **1701-IV //** Відомості Верховної Ради (ВВР). – 2004. - N 35. – Ст. 412 (з наступними змінами і доповненнями) <https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/1701-15>

7.  Про нотаріат: Закон України від 02.09.1993 № **3425-XII** // Відомості Верховної Ради (ВВР). – 1993. - N 39. – Ст. 383 (з наступними змінами і доповненнями). <https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/3425-12>

8.  Дайджести судової практики Великої Палати Верховного Суду <https://supreme.court.gov.ua/supreme/pokazniki-diyalnosti/analiz/>

9.  Огляди судової практики касаційних судів <https://supreme.court.gov.ua/supreme/pokazniki-diyalnosti/analiz/>

**Текст лекції**

1. **Поняття, мета та етапи доказування у цивільному процесі. Межі доказування у цивільному процесі.**

Здійснення правосуддя полягає в застосуванні судом закону до встановлених під час судового розгляду фактичних обставин справи. Правильний розгляд та вирішення справи означає: а) з’ясування фактичних обставин справи; б) правова кваліфікація встановлених фактів, тобто визначення норми права, яку необхідно застосувати до даних правовідносин; в) висновок суду, тобто винесення законного і обґрунтованого рішення.

Явища, події, які відбуваються зараз або мають тривалий характер, можливо пізнати безпосередньо. Проте безпосереднє сприйняття явища судом – доволі рідкісний випадок. Фактичні обставини конкретної справи, як правило, мали місце в минулому і не можуть бути пізнані судом безпосередньо. Саме тому суду доводиться пізнавати необхідні факти та явища опосередковано. Доказування являє собою спосіб опосередкованого пізнання, спрямованого на з'ясування наявності чи відсутності певних юридичних фактів (дій чи подій, що мають юридичні наслідки), з якими закон пов'язує виникнення, зміну або припинення прав і обов'язків суб'єктів правовідносин, а самі відомості про факти, будь-які фактичні дані називаються доказами*.*

Судове доказування складається з процесуальних дій сторін та заінтересованих осіб відносно ствердження фактів, зазначення доказів, їх збирання, подання, дослідження й оцінки. Суб’єктами цієї діяльності виступають: суд, учасники справи та їх представники. Інші учасники судового процесу (свідок, експерт, перекладач та ін.) не є суб’єктами доказування, вони лише виконують допоміжну функцію в процесі доказування, оскільки вони фактично не несуть обов’язків пов’язаних з доказуванням та не володіють правами по участі в процесі доказування, якими наділені суд та учасники справи.

Як *стадії (етапи) доказування* в теорії процесуального права прийнято виділяти *збирання, подання, дослідження й оцінку доказів.*

Збирання доказів здійснюється сторонами та іншими учасниками справи самостійно. У випадках, коли щодо отримання доказів у сторін та інших учасників справи, є складнощі, суд за їх клопотанням витребовує такі докази в порядку ст.84 ЦПК.

Збирання доказів може провадитися шляхом огляду доказів за їх місцем знаходження, огляду речових доказів, що швидко псуються, а також за судовим дорученням (ст. 87 ЦПК). Суд не може самостійно збирати докази, він може лише сприяти сторонам та іншими учасникам справи у цьому.

Подання доказів здійснюється сторонами та іншими учасниками справи, і означає передачу їх у розпорядження суду.

Дослідження доказів – безпосереднє сприйняття, вивчення доказів. Воно проводиться в судовому засіданні з додержанням принципів усності та безпосередності.

Оцінка доказів як самостійний елемент доказування полягає у визначенні належності, допустимості, достовірності кожного доказу окремо, а також достатності і взаємного зв'язку доказів у їх сукупності. Оцінка може проводитись лише суб’єктами доказування. Оцінка осіб, які беруть участь у спра­ві, є рекомендуючою, а оцінка суду — владною.

*Судове доказування – це діяльність учасників процесу при визначальній ролі суду по поданню, збиранню, дослідженню й оцінці доказів з метою встановлення з їх допомогою обставин цивільної справи.* Доказування є єдиним шляхом судового встановлення фактичних обставин справи. Доказування передує акту застосування в судовому рішенні норм матеріального права, висновку суду про наявність або відсутність прав і обов'язків у сторін.

1. **Поняття судових доказів та засобів доказування у цивільному процесі. Доказові факти.**

Відповідно до ст. 76 ЦПК доказами є будь-які дані, на підставі яких суд встановлює наявність або відсутність обставин (фактів), що обґрунтовують вимоги і заперечення учасників справи, та інших обставин, які мають значення для вирішення справи. Ці дані встановлюються такими засобами: 1) письмовими, речовими і електронними доказами; 2) висновками експертів; 3) показаннями свідків.

Отже, відповідно до зазначеної статті доказами в справах у цивільному судочинстві будуть одержані з передбачених законом засобів у визначеному ним порядку будь-які фактичні дані, на підставі яких суд встановлює наявність чи відсутність обставин, що обґрунтовують вимоги і заперечення сторін та інші обставини, що мають значення для правильного вирішення справи.

Докази в цивільному процесі характеризуються сукупною єдністю: *змістом*, яким виступають фактичні дані, що інформують про обставини, необхідні для правильного вирішення справи; *процесуальною формою*, в якій закладена така інформація, – засоби доказування; встановленим *процесуальним порядком* одержання, дослідження й оцінки змісту і процесуальної форми (доказової інформації і засобів доказування).

Зміст доказів – сукупність фактичних даних про обставини, що обґрунтовують вимоги і заперечення сторін та інші обставини, що мають значення для правильного вирішення справи. Обставинами будуть юридичні факти – дії (бездіяльність) і події. Фактичні дані як доказова інформація можуть виступати в безпосередній і опосередкованій формі – прямого або побічного доказу.

Процесуальна форма доказів – засоби доказування, які виступають джерелами інформації про фактичні дані.

Одержання і дослідження доказової інформації і засобів доказування (змісту і процесуальної форми доказів) повинно здійснюватися в установленому законом процесуальному порядку, який виступає процесуальною гарантією всебічного, повного і об'єктивного пізнання дійсних обставин справи, прав і обов'язків сторін. Тому порушення процесуального порядку одержання і дослідження доказів знецінює їх, веде до втрати ними властивостей і значення доказів.

1. **Предмет доказування. Визначення предмета доказування у конкретних цивільних справах.**

Статтею 77 ЦПК закріплено, що предметом доказування є обставини, що підтверджують заявлені вимоги чи заперечення або мають інше значення для розгляду справи і підлягають встановленню при ухваленні судового рішення.

Докази по справі повинні містити інформацію щодо предмета доказування, тобто бути належними. Сторони мають право обґрунтовувати належність конкретного доказу для підтвердження їхніх вимог або заперечень. Суд не бере до розгляду докази, що не стосуються предмета доказування.

Доказування представляє собою діяльність, а те, на що спрямована така діяльність є її предметом.

Предметом доказування у справах позовного провадження виступають:

а) обставини, на яких позивач обґрунтовує свої вимоги (підстава позову);

б) обставини, на яких відповідач обґрунтовує свої заперечення (підстави заперечення);

в) інші обставини, які мають значення для правильного вирішення справи.

А взагалі – обставини, які повинні бути встановлені як підстави для вирішення спору між сторонами: всі, які відбулися, і наявні юридичні факти та обставини, що мають значення для справи[[1]](#footnote-1).

Таким чином, *предмет доказування – це коло фактів матеріально-правового та процесуально-правового значення, а також інші факти, які необхідні для вирішення справи по суті.*

На відміну від цивільного процесу Англії та США, в українському цивільному процесі суб’єктом формування предмету доказування виступає суд.

Джерелами формування предмету доказування виступають норми матеріального права, які необхідно застосувати, а також підстави позову і заперечення проти нього. Але також не слід забувати й про те, що до предмету доказування можуть входити й інші факти, які мають значення для вирішення справи.

Наприклад, якщо особа подала позов про відшкодування шкоди, то в предмет доказування згідно ст. 1166 ЦК будуть входити наступні обставини:

1) завдана шкода;

2) протиправність поведінки заподіювача шкоди;

3) причинний зв'язок між завданою шкодою та поведінкою заподіювача шкоди;

4) вина заподіювача шкоди.

Наведені вище обставини можна вважати загальними для всіх справ про відшкодування шкоди. Але законодавцем в інших нормах матеріального права може бути передбачено «урізаний» склад обставин, зокрема, в ч. 2 ст. 1167 ЦК зазначено, що моральна шкода відшкодовується незалежно від вини органу державної влади, органу влади АР Крим, органу місцевого самоврядування, фізичної або юридичної особи, яка її завдала, якщо шкоди завдано каліцтвом, іншим ушкодженням здоров’я або смертю внаслідок дії джерела підвищеної небезпеки. Тобто, в даному випадку не має необхідності включати до предмету доказування такий елемент як вина, достатньо довести перші три елементи зазначені вище. Або навпаки законодавцем може бути передбачено більше коло обставин, наприклад, при відшкодуванні шкоди юридичної або фізичною особою, завданої їхнім працівником, додатково необхідно встановити, що шкода була завдана працівником при виконанні своїх трудових (службових) обов’язків.

Інший приклад, особа подала позов про визнання недійсним правочину, укладеного обмежено дієздатною особою. В даному випадку в предмет доказування увійдуть наступні обставини:

1) факт укладання правочину. В Узагальнені Верховного суду України «Практика розгляду судами цивільних справ про визнання правочинів недійсними» від 24.11.2008 зазначено, про необхідність розмежування недійсних та неукладених правочинів. По-перше, відмінність цих правочинів в тому, що до неукладеного правочину не можна застосовувати наслідки недійсності правочину, оскільки такі правочину взагалі не існує (тому й термін «неукладений правочин» можна вважати умовним). По-друге, визнання правочину недійсним є одним із способів захисту цивільних прав та інтересів, передбачених ст. 16 ЦК України, а відповідно такого способу як визнання правочину неукладеним ЦК України не передбачено;

2) факт того, що особа є обмежено дієздатною;

3) факт того, що правочин укладено за межами дієздатності особи, адже згідно ст. 37 ЦК України, фізична особа, цивільна дієздатність якої обмежена, може самостійно вчиняти лише дрібні побутові правочини;

4) факт відсутності згоди піклувальника на укладання правочину;

5) чи відповідав укладений правочин інтересам обмежено дієздатної фізичної особи, чи не порушував законних інтересів такої особи, чи був вчинений в період стійкої ремісії психічного захворювання. За умови позитивної відповіді на ці питання, Верховний Суд України зазначив, що не має підстав для застосування ст. 225 ЦК для визнання правочину недійсним[[2]](#footnote-2);

6) чи знала або повинна була знати дієздатна сторона правочину про обмежену дієздатність другої сторони, якщо знала або могла знати, то суд повинен зобов’язати дієздатну особу ще й відшкодувати другій стороні здійснені нею витрати, втрату або пошкодження її майна (відповідно суду ще необхідно встановити, які витрати понесла друга сторона);

7) що кожна зі сторін отримала за цим правочином, вартість отриманого за правочином, якщо не можливо повернути в натурі набуте за правочином.

Виходячи з вище наведеного прикладу, можна дійти висновку про те, що при визначенні обставин, які входять до предмету доказування, не завжди достатньо диспозиції норми матеріального права, деякі обставини, які обов’язково повинні бути включені до предмету доказування, зазначені в постановах Пленуму Верховного Суду України, в узагальненнях судової практики.

1. **Обов'язки доказування і подання доказів. Правові презумпції (поняття, значення). Витребування доказів**.

Особливість доказування полягає в тому, що воно виступає як право і обов'язок учасників справи. Вони мають право подавати докази, брати участь у дослідженні доказів, задавати питання іншим учасникам справи, 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 (ст. 43 ЦПК), тобто мають право на доказування. Сторони, подаючи докази, реалізують своє право на доказування і одночасно виконують обов'язок по доказуванню, оскільки ст. 81 ЦПК закріплює правило, за яким *кожна сторона зобов'язана довести ті обставини, на які вона посилається як на підставу своїх вимог і заперечень,* крім випадків, установлених законом. Отже, обов'язок по доказуванню покладається на того, хто звернувся за допомогою до суду.

Право доказування виступає як можливість подання доказів, участь в їх дослідженні, попередній оцінці та гарантується сукупністю процесуальних засобів і реалізується волею заінтересованих осіб особисто або за допомогою суду відповідно до своїх інтересів та вибору способу поведінки.

Обов'язок по доказуванню полягає у необхідності виконання комплексу відповідних дій, який гарантується настанням несприятливих правових наслідків у випадку їх невиконання, зокрема, відмовою суду визнати наявність юридичного факту у випадку невиконання стороною обов'язку по його доказуванню; якщо позивач не доведе підставу вимоги, то в позові належить відмовити.

Суттєву роль при розподілі обов'язків по доказуванню мають правові презумпції.

*Правові презумпції* **–** специфічні норми права, які передбачають відповідні факти і правила поведінки, що засновані на більшому ступені достовірності і досвіді, перевіреному практикою. Так, згідно зі ст. 1166 ЦК припускається презумпція вини особи, яка заподіяла шкоду. Із сімейного законодавства випливає презумпція походження дитини від осіб, які перебувають у шлюбі.

Законні презумпції стосуються лише юридичних фактів, а не доказових, які також входять до предмета доказування. Отже, законні припущення (презумпції) санкціонуються законом (ст. 1166 ЦК України) або випливають з його змісту (ст. 133 СК України). Їх складають юридичні факти, що входять до підстав вимог і заперечень сторін та можуть носити суперечливий характер і бути спростовані.

Законні презумпції не складають очевидну істину, а приймаються за таку тому, що сформульоване законом положення відбиває найбільш звичайне і найбільш вірогідне явище. Усі презумпції можуть бути спростовані, тобто зацікавлена особа може спростувати правову презумпцію, якщо вважає, що вона не відповідає обставинам справи.

Статтею 81 ЦПК закріплено розподіл обов’язків по доказуванню у певних категоріях цивільних справ. Так, у справах про дискримінацію позивач зобов’язаний навести фактичні дані, які підтверджують, що дискримінація мала місце. У разі наведення таких даних доказування їх відсутності покладається на відповідача.

У справах щодо застосування керівником або роботодавцем чи створення ним загрози застосування негативних заходів впливу до позивача (звільнення, примушування до звільнення, притягнення до дисциплінарної відповідальності, переведення, атестація, зміна умов праці, відмова в призначенні на вищу посаду, скорочення заробітної плати тощо) у зв’язку з повідомленням ним або членом його сім’ї про порушення вимог Закону України "Про запобігання корупції" іншою особою обов’язок доказування правомірності прийнятих при цьому рішень, вчинених дій покладається на відповідача.

У разі посилання учасника справи на невчинення іншим учасником справи певних дій або відсутність певної події суд може зобов’язати такого іншого учасника справи надати відповідні докази вчинення цих дій або наявності певної події. У разі ненадання таких доказів суд може визнати обставину невчинення відповідних дій або відсутності події встановленою.

Порядок та строки подання доказів встановлено ст.83 ЦПК. Так, докази подаються сторонами та іншими учасниками справи. Сторони та інші учасники справи подають докази у справі безпосередньо до суду. Позивач, особи, яким законом надано право звертатися до суду в інтересах інших осіб, повинні подати докази разом з поданням позовної заяви. Відповідач, третя особа, яка не заявляє самостійних вимог щодо предмета спору, повинні подати суду докази разом з поданням відзиву або письмових пояснень третьої особи.

Якщо доказ не може бути поданий у встановлений законом строк з об’єктивних причин, учасник справи повинен про це письмово повідомити суд та зазначити: доказ, який не може бути подано; причини, з яких доказ не може бути подано у зазначений строк; докази, які підтверджують, що особа здійснила всі залежні від неї дії, спрямовані на отримання вказаного доказу. У випадку визнання поважними причин неподання учасником справи доказів у встановлений законом строк суд може встановити додатковий строк для подання вказаних доказів.

У випадку прийняття судом відмови сторони від визнання обставин суд може встановити строк для подання доказів щодо таких обставин.

Якщо зі зміною предмета або підстав позову або поданням зустрічного позову змінилися обставини, що підлягають доказуванню, суд залежно від таких обставин встановлює строк подання додаткових доказів.

Докази, не подані у встановлений законом або судом строк, до розгляду судом не приймаються, крім випадку, коли особа, яка їх подає, обґрунтувала неможливість їх подання у вказаний строк з причин, що не залежали від неї. Копії доказів (крім речових доказів), що подаються до суду, заздалегідь надсилаються або надаються особою, яка їх подає, іншим учасникам справи. Суд не бере до уваги відповідні докази у разі відсутності підтвердження надсилання (надання) їх копій іншим учасникам справи, крім випадку, якщо такі докази є у відповідного учасника справи або обсяг доказів є надмірним, або вони подані до суду в електронній формі, або є публічно доступними.

Докази, які не додані до позовної заяви чи до відзиву на неї, якщо інше не передбачено ЦПК, подаються через канцелярію суду, з використанням Єдиної судової інформаційно-телекомунікаційної системи або в судовому засіданні з клопотанням про їх приєднання до матеріалів справи. У разі подання заяви про те, що доданий до справи або поданий до суду учасником справи для ознайомлення документ викликає сумнів з приводу його достовірності або є підробленим, особа, яка подала цей документ, може просити суд до закінчення підготовчого засідання виключити його з числа доказів і розглядати справу на підставі інших доказів.

Доказування не може ґрунтуватися на припущеннях.

Суд не може збирати докази, що стосуються предмета спору, з власної ініціативи, крім витребування доказів судом у випадку, коли він має сумніви у добросовісному здійсненні учасниками справи їхніх процесуальних прав або виконанні обов’язків щодо доказів, а також інших випадків, передбачених ЦПК.

Відповідно до ст.84 ЦПК учасник справи, у разі неможливості самостійно надати докази, вправі подати клопотання про витребування доказів судом. Таке клопотання повинно бути подане в строк, зазначений у частинах [другій](https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/1618-15#n6624) та [третій](https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/1618-15#n6625) статті 83 ЦПК. Якщо клопотання про витребування доказів заявлено учасником справи з пропуском встановленого строку, суд залишає його без задоволення, крім випадку, коли особа, яка його подає, обґрунтує неможливість його подання у встановлений строк з причин, що не залежали від неї.

У клопотанні про витребування доказів повинно бути зазначено:

1) який доказ витребовується;

2) обставини, які може підтвердити цей доказ, або аргументи, які він може спростувати;

3) підстави, з яких випливає, що цей доказ має відповідна особа;

4) вжиті особою, яка подає клопотання, заходи для отримання цього доказу самостійно, докази вжиття таких заходів та (або) причини неможливості самостійного отримання цього доказу.

Суд може витребувати докази також до подання позову як захід забезпечення доказів у порядку, встановленому [статтями 116-118](https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/1618-15#n6819) ЦПК.

У разі задоволення клопотання суд своєю ухвалою витребовує відповідні докази. Суд може уповноважити на одержання таких доказів заінтересовану сторону. Будь-яка особа, у якої знаходиться доказ, повинна видати його на вимогу суду. Особи, які не мають можливості подати доказ, який витребовує суд, або не мають можливості подати такий доказ у встановлені строки, зобов’язані повідомити про це суд із зазначенням причин протягом п’яти днів з дня вручення ухвали. У разі неповідомлення суду про неможливість подати докази, витребувані судом, а також за неподання таких доказів з причин, визнаних судом неповажними, суд застосовує до відповідної особи заходи процесуального примусу, передбачені ЦПК. Притягнення винних осіб до відповідальності не звільняє їх від обов’язку подати витребувані судом докази. У разі неподання учасником справи з неповажних причин або без повідомлення причин доказів, витребуваних судом, суд залежно від того, яка особа ухиляється від їх подання, а також яке значення мають ці докази, може визнати обставину, для з’ясування якої витребовувався доказ, або відмовити у його визнанні, або може здійснити розгляд справи за наявними в ній доказами, або, у разі неподання таких доказів позивачем, - також залишити позовну заяву без розгляду.

У випадках, передбачених законом, апеляційний загальний суд за місцезнаходженням доказів може витребувати докази на прохання третейського суду чи міжнародного комерційного арбітражу або за заявою сторони (учасника) третейського (арбітражного) розгляду за згодою третейського суду чи міжнародного комерційного арбітражу у справі, що розглядається третейським судом (міжнародним комерційним арбітражем), у порядку, встановленому цією статтею.

У разі задоволення відповідної заяви суд може зобов’язати особу, у якої такі докази витребовуються, надати такі докази безпосередньо третейському суду або міжнародному комерційному арбітражу або стороні, за заявою якої такі докази витребовуються, для подальшого їх подання третейському суду (міжнародному комерційному арбітражу).

В ухвалі про витребування доказів суд вирішує питання забезпечення чи попередньої оплати витрат осіб, пов’язаних із поданням відповідних доказів.

1. **Підстави звільнення від доказування.**

Необхідно зазначити, що не за всіма фактами предмета доказування здійснюється доказова процесуальна діяльність. Цивільне процесуальне законодавство встановлює, що деякі обставини не підлягають доказуванню, хоча без їх встановлення неможливе правильне вирішення справи.

Так, відповідно до ст.82 ЦПК обставини, які визнаються учасниками справи, не підлягають доказуванню, якщо суд не має обґрунтованого сумніву щодо достовірності цих обставин або добровільності їх визнання. Обставини, які визнаються учасниками справи, зазначаються в заявах по суті справи, поясненнях учасників справи, їхніх представників. Відмова від визнання обставин приймається судом, якщо сторона, яка відмовляється, доведе, що вона визнала ці обставини внаслідок помилки, що має істотне значення, обману, насильства, погрози чи тяжкої обставини, або що обставини визнано у результаті зловмисної домовленості її представника з другою стороною. Про прийняття відмови сторони від визнання обставин суд постановляє ухвалу. У разі прийняття судом відмови сторони від визнання обставин вони доводяться в загальному порядку.

Обставини, визнані судом загальновідомими, не потребують доказування.

Обставини, встановлені рішенням суду у господарській, цивільній або адміністративній справі, що набрало законної сили, не доказуються при розгляді іншої справи, у якій беруть участь ті самі особи або особа, щодо якої встановлено ці обставини, якщо інше не встановлено законом.

Обставини, встановлені стосовно певної особи рішенням суду у господарській, цивільній або адміністративній справі, що набрало законної сили, не доказуються при розгляді іншої справи, проте можуть бути у загальному порядку спростовані особою, яка не брала участі у справі, в якій такі обставини були встановлені.

Вирок суду в кримінальному провадженні, ухвала про закриття кримінального провадження і звільнення особи від кримінальної відповідальності або постанова суду у справі про адміністративне правопорушення, які набрали законної сили, є обов’язковими для суду, що розглядає справу про правові наслідки дій чи бездіяльності особи, стосовно якої ухвалений вирок, ухвала або постанова суду, лише в питанні, чи мали місце ці дії (бездіяльність) та чи вчинені вони цією особою.

Правова оцінка, надана судом певному факту при розгляді іншої справи, не є обов’язковою для суду.

Обставини, встановлені рішенням третейського суду або міжнародного комерційного арбітражу, підлягають доказуванню в загальному порядку при розгляді справи судом.

1. **Належність, допустимість, достатність і достовірність доказів.**

Цивільний процесуальний закон з метою не допустити відволікання уваги суду на дослідження доказів, які не мають значення для справи чи не можуть бути прийняті як докази по справі встановлює вимоги про належність, допустимість, достатність і достовірність доказів.

Суд оцінює докази за своїм внутрішнім переконанням, що ґрунтується на всебічному, повному, об’єктивному та безпосередньому дослідженні наявних у справі доказів. Жодні докази не мають для суду заздалегідь встановленої сили. Суд оцінює належність, допустимість, достовірність кожного доказу окремо, а також достатність і взаємний зв’язок доказів у їх сукупності.

*Належними* є докази, які містять інформацію щодо предмета доказування. Суд не бере до розгляду докази, що не стосуються предмета доказування. Сторони мають право обґрунтовувати належність конкретного доказу для підтвердження їхніх вимог або заперечень (ст.77 ЦПК).

*Правило допустимості*доказів закріплено ст. 78 ЦПК. Так, суд не бере до уваги докази, що одержані з порушенням порядку, встановленого законом. Обставини справи, які за законом мають бути підтверджені певними засобами доказування, не можуть підтверджуватися іншими засобами доказування.

*Достовірними* є докази, на підставі яких можна встановити дійсні обставини справи (ст.79 ЦПК).

*Достатніми* є докази, які у своїй сукупності дають змогу дійти висновку про наявність або відсутність обставин справи, які входять до предмета доказування. Питання про достатність доказів для встановлення обставин, що мають значення для справи, суд вирішує відповідно до свого внутрішнього переконання (ст.80 ЦПК).

Суд надає оцінку як зібраним у справі доказам в цілому, так і кожному доказу (групі однотипних доказів), який міститься у справі, мотивує відхилення або врахування кожного доказу (групи доказів).

1. **Класифікація доказів.**

Для виявлення особливостей окремих доказів вони класифікуються за видами.

*За характером зв'язку фактичних даних (змісту доказів) з фактами, які підлягають встановленню*(з фактами, які підлягають доказуванню), докази поділяються на *прямі* і *побічні*. Прямі докази більш вагомі для пізнання, оскільки вони дають можливість зробити однозначний висновок про наявність чи відсутність фактів, які підлягають доказуванню (наприклад, договір купівлі-продажу як письмовий доказ на підтвердження факту укладання договору). Побічні – характеризуються численністю зв'язків з фактом, тому в процесі пізнання дають можливість зробити декілька вірогідних висновків про нього (наприклад, на підтвердження факту існування договірних відносин між сторонами, надано лист, в якому громадянин Н. пропонує продати йому квартиру громадянинові В. Однак такий доказ не може стовідсотково підвердити існування договірних відносин між цими громадянами). І.В. Решетнікова слушно зауважує, що з відсутністю та неможливістю отримання прямих доказів пов’язані практично всі справи про встановлення фактів, що мають юридичне значення. Отже, в доказовій діяльності, в процесі пізнання істини вони спричинюють труднощі.

*За процесом формування даних про факти* (характерами створення доказів) докази класифікуються також на два види – *первинні* і *похідн*і. Первинні (першоджерела) формуються під безпосереднім впливом фактів, які підлягають встановленню (безпосередніх фактів), від носія інформації (джерела доказів). Похідні (опосередковані, копії) – відтворюють (копіюють) дані, одержані від інших джерел, тобто формуються під впливом опосередкованих джерел. Наприклад, первинними доказами є показання свідка, який був очевидцем подій, оригінал договору, спірна річ, а похідними - копія договору, показання свідка зі слів інших осіб, фотографія (макет) спірної речі. Значення цієї класифікації в тому, що вона розкриває процес формування доказів і цим саме сприяє правильному веденню їх дослідження і оцінці в процесі судового розгляду цивільної справи.

В юридичній літературі існують і інші класифікації доказів.

1. **Показання свідків. Порядок допиту свідків. Використання свідком письмових записів. Порядок допиту малолітніх і неповнолітніх свідків. Оголошення показань свідків. Письмове опитування учасників справи як свідків. Допит сторін, третіх осіб, їх представників як свідків.**

Відповідно до ст.90 ЦПК *показання свідка - це повідомлення про відомі йому обставини, які мають значення для справи*. Не є доказом показання свідка, який не може назвати джерела своєї обізнаності щодо певної обставини. Якщо показання свідка ґрунтуються на повідомленнях інших осіб, то ці особи повинні бути також допитані. За відсутності можливості допитати особу, яка надала первинне повідомлення, показання з чужих слів не може бути допустимим доказом факту чи обставин, на доведення яких вони надані, якщо показання не підтверджується іншими доказами, визнаними допустимими згідно з правилами ЦПК.

Свідок є очевидцем, він має особисті спостереження про події, що повинні стати змістом його показань. Свідок є незамінним, на відміну від експерта, перекладача та інших осіб, які мають значення для суду лише як носії певних професійних знань та можуть бути замінені іншими особами, які мають відповідні знання.

Свідком може бути кожна особа, якій відомі будь-які обставини, що стосуються справи. Свідок зобов’язаний з’явитися до суду за його викликом у визначений час і дати правдиві показання про відомі йому обставини. За відсутності заперечень учасників справи свідок може брати участь в судовому засіданні в режимі відеоконференції. Суд може дозволити свідку брати участь у судовому засіданні в режимі відеоконференції незалежно від заперечень учасників справи, якщо свідок не може з’явитися до суду через хворобу, похилий вік, інвалідність або з інших поважних причин.

У разі неможливості прибуття до суду та участі в судовому засіданні в режимі відеоконференції за викликом суду свідок зобов’язаний завчасно повідомити про це суд.

 Свідок має право давати показання рідною мовою або мовою, якою він володіє, користуватися письмовими записами, відмовитися від давання показань у випадках, встановлених законом, а також на компенсацію витрат, пов’язаних з викликом до суду.

Законом передбачено перелік осіб, які не можуть бути допитані як свідки (ст.70 ЦПК). *Не можуть бути допитані як свідки*:

1) недієздатні фізичні особи, а також особи, які перебувають на обліку чи на лікуванні у психіатричному лікувальному закладі і не здатні через свої фізичні або психічні вади правильно сприймати обставини, що мають значення для справи, або давати показання;

2) особи, які за законом зобов’язані зберігати в таємниці відомості, що були довірені їм у зв’язку з наданням професійної правничої допомоги або послуг посередництва (медіації) під час проведення позасудового врегулювання спору, - про такі відомості;

3) священнослужителі - про відомості, одержані ними на сповіді віруючих;

4) судді та присяжні - про обставини обговорення в нарадчій кімнаті питань, що виникли під час ухвалення судового рішення, або про інформацію, що стала відома судді під час врегулювання спору за його участю;

5) інші особи, які не можуть бути допитані як свідки згідно із законом чи міжнародним договором, згода на обов’язковість якого надана Верховною Радою України, без їхньої згоди.

Особи, які мають дипломатичний імунітет, не можуть бути допитані як свідки без їхньої згоди, а представники дипломатичних представництв - без згоди дипломатичного представника.

Відповідно до ст.71 ЦПК фізична особа не має права відмовитися давати показання, крім показань щодо себе, членів сім’ї чи близьких родичів (чоловік, дружина, батько, мати, вітчим, мачуха, син, дочка, пасинок, падчерка, брат, сестра, дід, баба, внук, внучка, усиновлювач чи усиновлений, опікун чи піклувальник, особа, над якою встановлено опіку чи піклування, член сім’ї або близький родич цих осіб), які можуть тягнути юридичну відповідальність для нього або таких членів сім’ї чи близьких родичів. Особа, яка відмовляється давати показання, зобов’язана повідомити причини відмови.

 За завідомо неправдиві показання або за відмову від давання показань з непередбачених законом підстав свідок несе кримінальну відповідальність, а за невиконання інших обов'язків – відповідальність, установлену законом.

Від інших учасників процесу свідок відрізняється наступними особливостями:

1) свідок – юридично незацікавлена особа. Громадяни, в яких зацікавленість носить юридичний характер, залучаються у процес як учасники справи (наприклад, як позивач, відповідач, третя особа й т. д.). Інша (крім юридичної) зацікавленість особи не перешкоджає її допиту в суді як свідка;

2) закон не встановлює вік, з досягненням якого особа може бути допитана в суді як свідок. При необхідності можуть бути допитані малолітні й неповнолітні свідки;

3) свідок стає носієм відомостей про факти в результаті збігу обставин або безпосередньо сприймаючи події, що є обставинами даної справи, або одержавши відомості про них від інших осіб. Не є доказом показання свідка, який не може назвати джерела своєї обізнаності щодо певної обставини;

4) на свідка покладають два основні обов'язки: з'явитися в суд у призначений час і дати правдиві показання про відомі йому обставини справи

Виклик свідка здійснюється за заявою учасника справи. У заяві про виклик свідка зазначаються його ім’я, місце проживання (перебування) або місце роботи, обставини, які він може підтвердити.

Заява про виклик свідка має бути подана до або під час підготовчого судового засідання, а якщо справа розглядається в порядку спрощеного позовного провадження, - до початку першого судового засідання у справі.

В ухвалі про відкриття провадження у справі або в іншій ухвалі, якою суд вирішує питання про виклик свідка, суд попереджає свідка про кримінальну відповідальність за завідомо неправдиве показання чи відмову від давання показань на вимогу суду.

Сторони, треті особи та їхні представники за їхньою згодою, в тому числі за власною ініціативою, якщо інше не встановлено ЦПК, можуть бути допитані як свідки про відомі їм обставини, що мають значення для справи.

Учасник справи має право поставити в першій заяві по суті справи, що ним подається до суду, не більше десяти запитань іншому учаснику справи про обставини, що мають значення для справи.

Учасник справи, якому поставлено питання позивачем, зобов’язаний надати вичерпну відповідь окремо на кожне питання по суті.

На запитання до учасника справи, який є юридичною особою, відповіді надає її керівник або інша посадова особа за його дорученням.

Відповіді на запитання подаються до суду учасником справи - фізичною особою, керівником або іншою посадовою особою юридичної особи у формі заяви свідка не пізніш як за п’ять днів до підготовчого засідання, а у справі, що розглядається в порядку спрощеного провадження, - до першого судового засідання.

Копія такої заяви свідка у той самий строк надсилається учаснику справи, який поставив письмові запитання.

У заяві свідка зазначаються ім’я (прізвище, ім’я та по батькові), місце проживання (перебування) та місце роботи свідка, поштовий індекс, реєстраційний номер облікової картки платника податків свідка за його наявності або номер і серія паспорта, номери засобів зв’язку та адреси електронної пошти (за наявності), відповіді на питання щодо обставин справи, про які відомо свідку, джерела обізнаності свідка щодо цих обставин, а також підтвердження свідка про обізнаність із змістом закону щодо кримінальної відповідальності за надання неправдивих показань.

Якщо поставлене запитання пов’язане з наданням відповідних доказів, що підтверджують відповідні обставини, учасник справи разом з наданням заяви свідка надає копії відповідних письмових чи електронних доказів.

Учасник справи має право відмовитися від надання відповіді на поставлені запитання:

1) з підстав, визначених ст.ст. 70-71 ЦПК;

2) якщо поставлене запитання не стосується обставин, що мають значення для справи;

3) якщо учасником справи поставлено більше десяти запитань.

За наявності підстав для відмови від відповіді учасник справи повинен повідомити про відмову іншого учасника та суд у строк для надання відповіді на запитання. Суд за клопотанням іншого учасника справи може визнати підстави для відмови відсутніми та зобов’язати учасника справи надати відповідь.

На прохання третейського суду або міжнародного комерційного арбітражу або за заявою сторони (учасника) третейського (арбітражного) розгляду за згодою третейського суду (міжнародного комерційного арбітражу) апеляційний загальний суд за місцем проживання (перебування) свідка може допитати, в тому числі повторно, свідка про відомі йому обставини, що стосуються справи, що розглядається третейським судом (міжнародним комерційним арбітражем), згідно з визначеним третейським судом (міжнародним комерційним арбітражем) переліком питань. Сторони (учасники) третейського (арбітражного) розгляду можуть брати участь у допиті свідка, ставити йому питання для уточнення його відповідей.

В ухвалі про виклик свідка суд вирішує питання забезпечення чи попередньої оплати витрат свідка, пов’язаних із його допитом.

Порядок допиту свідків передбачено ст.ст. 230-234 ЦПК.

1. **Письмові докази. Порядок дослідження письмових доказів. Оголошення і дослідження змісту особистих паперів, листів, записів телефонних розмов, телеграм та інших видів кореспонденції. Повернення оригіналів письмових доказів.**

Відповідно до ст.95 ЦПК *письмовими доказами є документи (крім електронних документів), які містять дані про обставини, що мають значення для правильного вирішення спору.*

Письмовими доказами є предмети реального світу, на яких знаками, буквами виражені певні дані, що містять відомості про обставини розглядуваної справи. Це можуть бути документи, листування особистого або службового характеру і т. ін. Дані про факти, отже, можуть викладатися буквами, цифрами, стенографічними та іншими знаками. Особливе значення цих доказів для цивільної справи полягає в тому, що вони мають значне поширення в повсякденному житті, відрізняються високим ступенем істинності і тривалістю. Принцип безпосередності вимагає додавати до справи, як правило, оригінали письмових доказів.

Можна виділити наступні характерні *ознаки письмових доказів*:

1) для формування письмового доказу необхідно, щоб людина могла викласти свої думки в письмовій формі;

2) відомості про факти закріплюються в об'єктивній формі, на тих або інших матеріальних предметах. Предмет, що може бути використаний для закріплення думок, повинен бути придатний для письма, щоб нанесені знаки могли зберегтися протягом певного часу (папір, предмети з дерева, металу й т. д.);

3) закріплення людиною на предметі своїх думок певними знаками (букви, цифри, ієрогліфи, знаки телеграфні, стенографічні, топографічні);

4) у письмових доказах повинні виражатися думки, що містять відомості про юридичні або доказові факти;

5) письмовий доказ повинен мати загальнозрозумілу інформацію, розшифровку закодованих даних.

Письмові докази подаються в оригіналі або в належним чином засвідченій копії, якщо інше не передбачено ЦПК.

Якщо для вирішення спору має значення лише частина документа, подається засвідчений витяг з нього.

Учасники справи мають право подавати письмові докази в електронних копіях, посвідчених електронним цифровим підписом, прирівняним до власноручного підпису відповідно до закону. Електронна копія письмового доказу не вважається електронним доказом.

Учасник справи, який подає письмові докази в копіях (електронних копіях), повинен зазначити про наявність у нього або іншої особи оригіналу письмового доказу.

Учасник справи підтверджує відповідність копії письмового доказу оригіналу, який знаходиться у нього, своїм підписом із зазначенням дати такого засвідчення.

Якщо подано копію (електронну копію) письмового доказу, суд за клопотанням учасника справи або з власної ініціативи може витребувати у відповідної особи оригінал письмового доказу. Якщо оригінал письмового доказу не подано, а учасник справи або суд ставить під сумнів відповідність поданої копії (електронної копії) оригіналу, такий доказ не береться судом до уваги.

Документи, отримані за допомогою факсимільного чи інших аналогічних засобів зв’язку, приймаються судом до розгляду як письмові докази у випадках і в порядку, які встановлені законом або договором.

Іноземний офіційний документ, що підлягає дипломатичній або консульській легалізації, може бути письмовим доказом, якщо він легалізований у встановленому порядку. Іноземні офіційні документи визнаються письмовими доказами без їх легалізації у випадках, передбачених міжнародними договорами, згода на обов’язковість яких надана Верховною Радою України.

 Оригінали письмових доказів до набрання судовим рішенням законної сили повертаються судом за клопотанням осіб, які їх подали, якщо це можливо без шкоди для розгляду справи. У справі залишається засвідчена суддею копія письмового доказу.

Зміст особистих паперів, листів, записів телефонних розмов, телеграм та інших видів кореспонденції фізичних осіб може бути досліджений у відкритому судовому засіданні або оголошений за клопотанням учасника справи лише за згодою осіб, визначених [ЦК України](http://zakon.rada.gov.ua/laws/show/435-15).

1. **Електронні докази. Порядок дослідження електронних доказів. Відтворення звукозапису, демонстрація відеозапису і їх дослідження.**

Відповідно до ст.100 ЦПК електронними доказами є інформація в електронній (цифровій) формі, що містить дані про обставини, що мають значення для справи, зокрема, електронні документи (в тому числі текстові документи, графічні зображення, плани, фотографії, відео- та звукозаписи тощо), веб-сайти (сторінки), текстові, мультимедійні та голосові повідомлення, метадані, бази даних та інші дані в електронній формі. Такі дані можуть зберігатися, зокрема, на портативних пристроях (картах пам’яті, мобільних телефонах тощо), серверах, системах резервного копіювання, інших місцях збереження даних в електронній формі (в тому числі в мережі Інтернет).

Електронні докази подаються в оригіналі або в електронній копії, засвідченій електронним цифровим підписом, прирівняним до власноручного підпису відповідно до Закону України "Про електронний цифровий підпис". Законом може бути передбачено інший порядок засвідчення електронної копії електронного доказу. Учасники справи мають право подавати електронні докази в паперових копіях, посвідчених у порядку, передбаченому законом. Паперова копія електронного доказу не вважається письмовим доказом.

Учасник справи, який подає копію електронного доказу, повинен зазначити про наявність у нього або іншої особи оригіналу електронного доказу.

Якщо подано копію (паперову копію) електронного доказу, суд за клопотанням учасника справи або з власної ініціативи може витребувати у відповідної особи оригінал електронного доказу. Якщо оригінал електронного доказу не подано, а учасник справи або суд ставить під сумнів відповідність поданої копії (паперової копії) оригіналу, такий доказ не береться судом до уваги.

Оригінали або копії електронних доказів зберігаються у суді в матеріалах справи.

За клопотанням особи, яка надала суду оригінал електронного доказу на матеріальному носії, суд повертає такий матеріальний носій, на якому міститься оригінал доказу, цій особі після дослідження вказаного електронного доказу, якщо це можливо без шкоди для розгляду справи, або після набрання судовим рішенням законної сили. У матеріалах справи залишається засвідчена суддею копія електронного доказу або витяг з нього.

Електронні докази оглядаються судом або досліджуються ним іншим способом, а також пред’являються для ознайомлення особам, які беруть участь у справі, а в необхідних випадках - також експертам, спеціалістам і свідкам. Особи, яким пред’явлено для ознайомлення електронні докази, можуть звернути увагу суду на ті чи інші обставини, пов’язані з оглядом. Ці заяви заносяться до протоколу судового засідання.

Протоколи огляду електронних доказів, складені в порядку забезпечення доказів, виконання судового доручення або за результатами огляду доказів на місці, за клопотанням учасника справи оголошуються в судовому засіданні. Учасники справи можуть дати свої пояснення з приводу цих протоколів.

Учасники справи можуть ставити питання з приводу електронних доказів свідкам, а також експертам, спеціалістам, які їх оглядали.

Електронні письмові документи досліджуються в порядку, передбаченому для дослідження письмових доказів.

Відповідно до ст.238 ЦПК під час відтворення звукозапису, демонстрації відеозапису, що мають приватний характер, а також під час їх дослідження застосовуються правила ЦПК щодо оголошення і дослідження змісту особистого листування і телеграфних повідомлень. Відтворення звукозапису і демонстрація відеозапису проводяться в судовому засіданні або в іншому приміщенні, спеціально підготовленому для цього, з відображенням у протоколі судового засідання особливостей оголошуваних матеріалів і зазначенням часу демонстрації. Після цього суд заслуховує пояснення учасників справи. У разі потреби відтворення звукозапису і демонстрація відеозапису можуть бути повторені повністю або у певній частині.

У порядку, передбаченому ст.85 ЦПК, суд за заявою учасника справи чи з власної ініціативи може оглянути веб-сайт (сторінку), інші місця збереження даних в мережі Інтернет з метою встановлення та фіксування їх змісту. У разі необхідності для проведення такого огляду суд може залучити спеціаліста.

 Суд може призначити експертизу для встановлення та фіксування змісту веб-сайту (сторінки), інших місць збереження даних в мережі Інтернет за умови, якщо це потребує спеціальних знань і не може бути здійснено судом самостійно або із залученням спеціаліста.

1. **Речові докази. Порядок їх дослідження. Огляд доказів за їх місцезнаходженням. Огляд речових доказів, що швидко псуються. Повернення речових доказів.**

Речовими доказами є предмети матеріального світу, які своїм існуванням, своїми якостями, властивостями, місцезнаходженням, іншими ознаками дають змогу встановити обставини, що мають значення для справи

Речовими доказами є предмети, що своїм зовнішнім виглядом, властивостями, існуванням або місцезнаходженням служать для суду джерелом відомостей про обставини справи. Цим речові докази відрізняються від письмових доказів, які цікавлять суд своїм змістом.

У цивільному процесі *речові докази характеризуються наступними* *ознаками*:

1) джерелом відомостей про факти тут виступає матеріальний об'єкт. Ним можуть бути найрізноманітніші предмети неорганічного й органічного походження: ушкоджені меблі, зіпсований костюм, підроблений документ, транспортний засіб, продукти харчування й т. д.;

2) у речових доказах фактичною інформацією служать наочно сприймані ознаки матеріального об'єкта. Суд і інші учасники процесу пізнають цю інформацію, як правило, візуальним шляхом;

3) речові докази повинні бути отримані судом з дотриманням установленого законом порядку, тобто процесуальним шляхом.

Речові докази відповідно до ст. 237 ЦПК оглядаються судом або досліджуються ним іншим способом, а також пред’являються для ознайомлення особам, які беруть участь у справі, а в необхідних випадках - також експертам, спеціалістам і свідкам. Особи, яким пред’явлено для ознайомлення речові докази, можуть звернути увагу суду на ті чи інші обставини, пов’язані з оглядом. Ці заяви заносяться до протоколу судового засідання.

Протоколи огляду речових доказів, складені в порядку забезпечення доказів, виконання судового доручення або за результатами огляду доказів на місці, за клопотанням учасника справи оголошуються в судовому засіданні. Учасники справи можуть дати свої пояснення з приводу цих протоколів.

Учасники справи можуть ставити питання з приводу речових доказів свідкам, а також експертам, спеціалістам, які їх оглядали.

Відповідно до ст.85 ЦПК письмові, речові та електронні докази, які не можна доставити до суду, оглядаються за їх місцезнаходженням.

Про дату, час і місце огляду доказів за їх місцезнаходженням повідомляються учасники справи. Неявка цих осіб не є перешкодою для проведення огляду.

У разі необхідності, в тому числі за клопотанням учасника справи для участі в огляді доказів за їх місцезнаходженням, можуть бути залучені свідки, перекладачі, експерти, спеціалісти, а також здійснено фотографування, звуко- і відеозапис.

Про огляд доказів за їх місцезнаходженням складається протокол, що підписується всіма особами, які беруть участь в огляді. До протоколу додаються разом з описом усі складені або звірені під час огляду на місці плани, креслення, копії документів, а також зроблені під час огляду фотознімки, електронні копії доказів, відеозаписи тощо.

Якщо огляд здійснюється за відсутності хоча б однієї зі сторін, а також в інших випадках, коли суд визнає це за необхідне, суд забезпечує відеофіксацію огляду технічними засобами.

Особи, які беруть участь в огляді доказів за їх місцезнаходженням, мають право звертати увагу суду на ту чи іншу обставину, яка, на їхній погляд, має значення для повноцінного проведення огляду, встановлення обставин, які мають значення для розгляду справи, робити свої зауваження щодо протоколу огляду.

У випадках, передбачених законом, апеляційний загальний суд за місцезнаходженням доказів може оглянути докази за їх місцезнаходженням на прохання третейського суду чи міжнародного комерційного арбітражу або за заявою сторони (учасника) третейського (арбітражного) розгляду за згодою третейського суду (міжнародного комерційного арбітражу) у справі, що розглядається третейським судом або міжнародним комерційним арбітражем, у порядку, встановленому ст.85 ЦПК.

У разі задоволення відповідної заяви суд направляє протокол огляду безпосередньо третейському суду (міжнародному комерційному арбітражу) або стороні, за заявою якої такий огляд проводився, для подальшого його подання третейському суду (міжнародному комерційному арбітражу).

В ухвалі про огляд доказів за їх місцезнаходженням суд вирішує питання забезпечення чи попередньої оплати витрат осіб, пов’язаних із таким оглядом.

Згідно із ст. 86 ЦПК речові докази, що швидко псуються, негайно оглядаються судом з повідомленням про призначений огляд учасників справи. Неявка цих осіб не перешкоджає огляду речових доказів.

 У разі необхідності, в тому числі за клопотанням учасника справи, для участі в огляді речових доказів, що швидко псуються, може бути залучено свідків, перекладачів, експертів, спеціалістів, а також здійснено фотографування і відеозапис.

 Огляд речових доказів, що швидко псуються, за їх місцезнаходженням здійснюється у порядку, встановленому ст.85 ЦПК, з урахуванням особливостей, визначених ст.86 ЦПК.

Після огляду ці речові докази повертаються особам, від яких вони були одержані.

Відповідно до ст.ст. 98-99 ЦПК речові докази до набрання рішенням законної сили зберігаються в матеріалах справи або за окремим описом здаються до камери схову речових доказів суду. Речові докази, що не можуть бути доставлені до суду, зберігаються за їх місцезнаходженням за ухвалою суду; вони повинні бути докладно описані та опечатані, а в разі необхідності - сфотографовані.  Суд вживає заходів для забезпечення зберігання речових доказів у незмінному стані.

Речові докази після огляду та дослідження їх судом повертаються особам, від яких вони були одержані, якщо такі особи заявили про це клопотання і якщо його задоволення можливе без шкоди для розгляду справи.

Речові докази, що є об’єктами, які вилучені з цивільного обороту або обмежено оборотоздатні, передаються відповідним підприємствам, установам або організаціям. За клопотанням державних експертних установ такі речові докази можуть бути передані їм для використання в експертній та науковій роботі у [порядку](http://zakon.rada.gov.ua/laws/show/236-2006-%D0%BF#n8), встановленому Кабінетом Міністрів України.

Речові докази повертаються особам, від яких вони були одержані, або передаються особам, за якими суд визнав право на ці речі, після набрання рішенням суду законної сили.

1. **Висновок експерта. Підстави і порядок призначення експертизи судом. Обов'язкове призначення експертизи судом. Проведення експертизи на замовлення учасників справи. Збирання матеріалів для проведення експертизи та проведення експертизи. Наслідки ухилення від участі в експертизі. Комісійна експертиза. Комплексна експертиза. Додаткова і повторна експертиза. Вимоги до висновку експерта. Висновок експерта у галузі права.**

*Висновок експерта* - це докладний опис проведених експертом досліджень, зроблені у результаті них висновки та обґрунтовані відповіді на питання, поставлені експертові, складений у порядку, визначеному законодавством.

Предметом висновку експерта може бути дослідження обставин, які входять до предмета доказування та встановлення яких потребує наявних у експерта спеціальних знань. Предметом висновку експерта не можуть бути питання права.

Висновок експерта може бути підготовлений на замовлення учасника справи або на підставі ухвали суду про призначення експертизи.

Висновок експерта викладається у письмовій формі і приєднується до справи. Суд має право за заявою учасників справи або з власної ініціативи викликати експерта для надання усних пояснень щодо його висновку.

У висновку експерта повинно бути зазначено: коли, де, ким (ім’я, освіта, спеціальність, а також, за наявності, свідоцтво про присвоєння кваліфікації судового експерта, стаж експертної роботи, науковий ступінь, вчене звання, посада експерта), на якій підставі була проведена експертиза, хто був присутній при проведенні експертизи, питання, що були поставлені експертові, які матеріали експерт використав. Інші вимоги до висновку експерта можуть бути встановлені законодавством.

У висновку експерта має бути зазначено, що він попереджений (обізнаний) про відповідальність за завідомо неправдивий висновок, а у випадку призначення експертизи судом - також про відповідальність за відмову без поважних причин від виконання покладених на нього обов’язків. Якщо експерт під час підготовки висновку встановить обставини, що мають значення для справи, з приводу яких йому не були поставлені питання, він має право включити до висновку свої міркування про ці обставини.

У відповідності до ст. 1 Закону України «Про судову експертизу» судова експертиза – це дослідження експертом на основі спеціальних знань матеріальних об'єктів, явищ і процесів, які містять інформацію про обставини справи, що перебуває у провадженні органів дізнання, досудового та судового слідства.

Суть експертизи – у проведенні знаючою особою (експертом) спеціального дослідження. Дослідження припускає одержання таких нових фактичних даних, які до цього суду не були відомі і які іншим способом установити не можна. Тобто експертиза спрямована на виявлення саме фактичних даних, які здатні підтвердити (або спростувати) факти, що мають юридичне значення. Самі юридичні факти експертизою не встановлюються – право на це в процесі належить тільки суду.

Відповідно до ст.103 ЦПК суд призначає експертизу у справі за сукупності таких умов:

1) для з’ясування обставин, що мають значення для справи, необхідні спеціальні знання у сфері іншій, ніж право, без яких встановити відповідні обставини неможливо;

2) сторонами (стороною) не надані відповідні висновки експертів із цих самих питань або висновки експертів викликають сумніви щодо їх правильності.

Призначення експертизи судом є обов’язковим у разі заявлення клопотання про призначення експертизи обома сторонами. Призначення експертизи судом є обов’язковим також за клопотанням хоча б однієї із сторін, якщо у справі необхідно встановити:

1) характер і ступінь ушкодження здоров’я;

2) психічний стан особи;

3) вік особи, якщо про це немає відповідних документів і неможливо їх одержати (ст. 105 ЦПК).

У разі необхідності суд може призначити декілька експертиз, додаткову чи повторну експертизу. При призначенні експертизи судом експерт або експертна установа обирається сторонами за взаємною згодою, а якщо такої згоди не досягнуто у встановлений судом строк, експерта чи експертну установу визначає суд. Суд з урахуванням обставин справи має право визначити експерта чи експертну установу самостійно. У разі необхідності може бути призначено декілька експертів для підготовки одного висновку (комісійна або комплексна експертиза).

Питання, з яких має бути проведена експертиза, що призначається судом, визначаються судом. Учасники справи мають право запропонувати суду питання, роз’яснення яких, на їхню думку, потребує висновку експерта. У разі відхилення або зміни питань, запропонованих учасниками справи, суд зобов’язаний мотивувати таке відхилення або зміну. Питання, які ставляться експерту, і його висновок щодо них не можуть виходити за межі спеціальних знань експерта.

Призначений судом експерт невідкладно повинен повідомити суд про неможливість проведення ним експертизи через відсутність у нього необхідних знань або без залучення інших експертів.

Відповідно до ст. 106 ЦПК учасник справи має право подати до суду висновок експерта, складений на його замовлення. Порядок проведення експертизи та складення висновків експерта за результатами проведеної експертизи визначається відповідно до чинного законодавства України про проведення судових експертиз. Висновок експерта, складений за результатами експертизи, під час якої був повністю або частково знищений об’єкт експертизи, який є доказом у справі, або змінено його властивості, не замінює сам доказ та не є підставою для звільнення від обов’язку доказування. Висновок експерта, складений за результатами експертизи, під час якої був повністю або частково знищений об’єкт експертизи або змінено його властивості, до розгляду судом не приймається, крім випадків, коли особа, яка його подає, доведе можливість проведення додаткової та повторної експертизи з питань, досліджених у висновку експерта.

У висновку експерта зазначається, що висновок підготовлено для подання до суду, та що експерт обізнаний про кримінальну відповідальність за завідомо неправдивий висновок. Експерт, який склав висновок за зверненням учасника справи, має ті самі права і обов’язки, що й експерт, який здійснює експертизу на підставі ухвали суду. За заявою учасника справи про наявність підстав для відводу експерта, який підготував висновок на замовлення іншої особи, такий висновок судом до розгляду не приймається, якщо суд визнає наявність таких підстав.

 Матеріали, необхідні для проведення експертизи, згідно із ст. 107 ЦПК експерту надає суд, якщо експертиза призначена судом, або учасник справи, якщо експертиза проводиться за його замовленням. При призначенні експертизи суд з урахуванням думки учасників справи визначає, які саме матеріали необхідні для проведення експертизи. Суд може також заслухати призначених судом експертів з цього питання. Копії матеріалів, що надаються експерту, можуть залишатися у матеріалах справи. Експерт не має права з власної ініціативи збирати матеріали для проведення експертизи, розголошувати відомості, що стали йому відомі у зв’язку з проведенням експертизи, або повідомляти будь-кому, крім суду та учасника справи, на замовлення якого проводилася експертиза, про її результати. Призначений судом експерт не має права спілкуватися з учасниками судового процесу поза межами судового засідання, крім випадків вчинення інших дій, безпосередньо пов’язаних із проведенням експертизи. При визначенні матеріалів, що надаються експерту чи експертній установі, суд у необхідних випадках вирішує питання про витребування відповідних матеріалів за правилами, передбаченими ЦПК для витребування доказів. У разі скасування судом ухвали про призначення експертизи, призначений судом експерт зобов’язаний негайно повернути суду матеріали та інші документи, що використовувалися для проведення експертизи.

Експертиза проводиться у судовому засіданні або поза межами суду, якщо це потрібно у зв’язку з характером досліджень, або якщо об’єкт досліджень неможливо доставити до суду, або якщо експертиза проводиться за замовленням учасника справи. У разі якщо суд призначив проведення експертизи експертній установі, керівник такої установи доручає проведення експертизи одному або декільком експертам. Ці експерти надають висновок від свого імені і несуть за нього особисту відповідальність.

Експерт повинен забезпечити збереження об’єкта експертизи. Якщо експертне дослідження пов’язане з повним або частковим знищенням об’єкта експертизи або зміною його властивостей:

1) призначений судом експерт має одержати на його проведення відповідний дозвіл суду, який оформляється ухвалою;

2) залучений учасником справи експерт має повідомити відповідного учасника справи про наслідки проведення експертного дослідження, передбачені ЦПК, та одержати письмовий дозвіл на його проведення.

У разі ухилення учасника справи від подання експертам необхідних матеріалів, документів або від іншої участі в експертизі, якщо без цього провести експертизу неможливо, суд залежно від того, хто із цих осіб ухиляється, а також яке для них ця експертиза має значення, може визнати факт, для з’ясування якого експертиза була призначена, або відмовити у його визнанні.

Висновок експерта для суду не має заздалегідь встановленої сили і оцінюється судом разом із іншими доказами за правилами, встановленими [статтею 89](https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/1618-15/print#n6676) ЦПК. Відхилення судом висновку експерта повинно бути мотивоване в судовому рішенні.

Цивільне процесуальне законодавство розрізняє комісійні, комплексні, додаткову й повторну експертизи.

Залежно від числа експертів, що беруть участь в експертному дослідженні, а також від класу використовуваних експертних знань розрізняються комісійна й комплексна експертизи.

*Комісійна експертиза* – це експертиза, проведена декількома експертами (не менш ніж двома) одного напрямку знань. Звичайне проведення експертизи поручається декільком експертам у випадку її особливої складності, трудомісткості або значимості у справі. В інших випадках питання про комісійний характер експертизи може бути вирішено судом, який призначив експертизу, або керівником експертної установи.

*Комплексна експертиза* – це експертиза, у проведенні якої беруть участь кілька експертів різних спеціальностей або вузьких спеціалізацій. Така експертиза призначається, коли встановлення тієї або іншої обставини вимагає використання спеціальних знань, що відносяться до декількох галузей (наприклад, комплексні судово-медичні й автотехнічні експертизи).

Залежно від якості проведення експертизи і її повноти розрізняють *додаткову* й *повторну експертизи*.

Якщо висновок експерта буде визнано неповним або неясним, судом може бути призначена додаткова експертиза, яка доручається тому самому або іншому експерту (експертам) .

Висновок експерта визнається неповним, якщо досліджені не всі надані йому об'єкти або не дані вичерпні відповіді на всі поставлені перед експертом питання.

Висновок експерта визнається неясним, якщо він викладений нечітко або носить нечіткий, неконкретний характер. В ухвалі про призначення додаткової експертизи повинно бути чітко зазначено, які саме висновки експерта суд вважає неповними або неясними або які обставини обумовили необхідність розширення експертного дослідження. Така судова експертиза може призначатися як з ініціативи суду, так і за клопотанням учасників цивільного процесу, а її проведення може бути доручено тому самому або іншому експертові.

Якщо необхідно досліджувати нові об'єкти, призначається нова, а не повторна експертиза.

Якщо висновок експерта буде визнано необґрунтованим чи таким, що суперечить іншим матеріалам справи або викликає сумніви в його правильності, судом може бути призначена повторна експертиза, яка доручається іншому експертові (експертам) .

Необґрунтованим висновок експерта може бути визнано, якщо викликає сумнів застосована експертом методика, недостатній обсяг проведених експертом досліджень, висновки експерта не випливають із результатів досліджень або суперечать їм і в інших подібних випадках. Сумніви в правильності висновку експерта можуть виникнути, наприклад, у випадку невідповідності його висновків іншим матеріалам справи, при активному заперечуванні цих висновків учасниками процесу.

Повторна судова експертиза може бути призначена також при наявності розбіжностей у висновках декількох експертів, коли їх не можна усунути шляхом одержання додаткових пояснень експертів у судовому засіданні. Повторну експертизу доручають іншому експертові (експертам).

Основна відмінність між додатковою й повторною експертизами полягає в тому, що додатковою експертизою вирішуються питання, які раніше не були вирішені, а під час повторної – заново досліджуються (перевіряються) вже вирішені питання.

У випадку призначення додаткової або повторної експертизи, крім визначення про призначення експертизи, експертові посилають також висновки попередніх експертиз із усіма додатками (фотознімками, порівняльними зразками і т. ін.), а також додаткові матеріали, що стосуються предмета експертизи, які були зібрані після надання первинного висновку.

В ухвалі про призначення додаткової й повторної експертизи вказуються мотиви і підстави їхнього призначення.

Відповідно до ст. 114 ЦПК **у**часники справи мають право подати до суду висновок експерта у галузі права щодо:

1) застосування аналогії закону чи аналогії права;

2) змісту норм іноземного права згідно з їх офіційним або загальноприйнятим тлумаченням, практикою застосування і доктриною у відповідній іноземній державі.

Висновок експерта у галузі права не може містити оцінки доказів, вказівок про достовірність чи недостовірність того чи іншого доказу, про переваги одних доказів над іншими, про те, яке рішення має бути прийнято за результатами розгляду справи. Висновок експерта у галузі права не є доказом, має допоміжний (консультативний) характер і не є обов’язковим для суду. Суд може посилатися в рішенні на висновок експерта у галузі права як на джерело відомостей, які в ньому містяться, та має зробити самостійні висновки щодо відповідних питань

1. **Забезпечення доказів. Підстави, способи і порядок забезпечення доказів.**

*Забезпечення доказів* – це оперативний спосіб фіксації доказів, якщо є підстави вважати, що вони можуть зникнути або стати недоступними до моменту судового розгляду.Така необхідність може виникнути, наприклад, якщо докази швидко псуються, свідок є тяжкохворим та ін.

Відповідно до ст. 116 ЦПК суд за заявою учасника справи або особи, яка може набути статусу позивача, має забезпечити докази, якщо є підстави припускати, що засіб доказування може бути втрачений або збирання або подання відповідних доказів стане згодом неможливим чи утрудненим.

 *Способами забезпечення судом доказів* є допит свідків, призначення експертизи, витребування та (або) огляд доказів, у тому числі за їх місцезнаходженням, заборона вчиняти певні дії щодо доказів та зобов’язання вчинити певні дії щодо доказів.

У необхідних випадках судом можуть бути застосовані інші способи забезпечення доказів, визначені судом.

Заява про забезпечення доказів може бути подана до суду як до, так і після подання позовної заяви. Забезпечення доказів до подання позовної заяви здійснюється судом першої інстанції за місцезнаходженням засобу доказування або за місцем, де повинна бути вчинена відповідна процесуальна дія. Забезпечення доказів після подання позовної заяви здійснюється судом, який розглядає справу.

У разі подання заяви про забезпечення доказів до подання позовної заяви заявник повинен подати позовну заяву протягом десяти днів з дня постановлення ухвали про забезпечення доказів.

У разі неподання позовної заяви у зазначений строк, повернення позовної заяви або відмови у відкритті провадження суд скасовує ухвалу про вжиття заходів забезпечення доказів не пізніше наступного дня після закінчення такого строку або постановлення судом ухвали про повернення позовної заяви чи відмови у відкритті провадження.

Якщо ухвала про забезпечення доказів на момент її скасування була виконана повністю або частково - отримані судом докази (показання свідків, висновки експертів тощо) не можуть бути використані в іншій справі.

Особа, яка подала заяву про забезпечення доказів, зобов’язана відшкодувати судові витрати, а також збитки, спричинені у зв’язку із забезпеченням доказів, у разі неподання позовної заяви у строк, встановлений законом, а також у разі відмови у позові.

У заяві про забезпечення доказів зазначається:

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 та іншої сторони, його місцезнаходження (для юридичних осіб) або місце проживання чи перебування (для фізичних осіб), поштові індекси, 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) іншої сторони (сторін), якщо вона відома заявнику, а також якщо відомі відомості, що її ідентифікують: її місцезнаходження (для юридичних осіб) або місце проживання чи перебування (для фізичних осіб), поштові індекси, 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, відомі номери засобів зв’язку та адреси електронної пошти;

4) докази, забезпечення яких є необхідним, а також обставини, для доказування яких вони необхідні;

5) обґрунтування необхідності забезпечення доказів;

6) спосіб, у який заявник просить суд забезпечити докази, у разі необхідності - особу, у якої знаходяться докази;

7) перелік документів, що додаються до заяви.

Заява підписується заявником або його представником.

До заяви, яка подана представником заявника, має бути додано документ, що підтверджує його повноваження.

 За подання заяви про забезпечення доказів сплачується судовий збір у розмірі, встановленому законом. Документ, що підтверджує сплату судового збору, додається до заяви.

Суд, встановивши, що заяву про забезпечення доказів подано без додержання вимог ЦПК, повертає її заявнику, про що постановляє ухвалу. Заява про забезпечення доказів розглядається в судовому засіданні в загальному порядку, передбаченому ЦПК, з особливостями, встановленими ст.118 ЦПК.

Заява розглядається не пізніше п’яти днів з дня її надходження до суду. Заявник та інші особи, які можуть отримати статус учасників справи, повідомляються про дату, час і місце судового засідання, проте їх неявка не перешкоджає розгляду поданої заяви.

Суд за клопотанням заявника може забезпечити докази без повідомлення інших осіб, які можуть отримати статус учасників справи: у невідкладних випадках; якщо неможливо встановити, хто є або стане такими особами; у разі, якщо повідомлення іншої сторони може унеможливити або істотно ускладнити отримання відповідних доказів.

За результатами розгляду заяви про забезпечення доказів суд постановляє ухвалу про задоволення чи відмову у задоволенні заяви. У разі задоволення заяви суд в ухвалі зазначає доказ, а також дії, що необхідно вчинити для його забезпечення. Оскарження ухвали про забезпечення доказів не зупиняє її виконання, а також не перешкоджає розгляду справи. Витрати, що пов’язані із забезпеченням доказів, відшкодовуються в порядку, встановленому ЦПК для відшкодування судових витрат.

1. В науці цивільного процесуального права існує широке та вузьке тлумачення предмету доказування. Прибічниками вузького визначення предмету доказування є М.К. Треушніков, М.Й. Штефан, В.В. Комаров та ін. Ці науковці зазначають, що до предмету доказування відносяться лише факти матеріально-правового характеру. Так, зокрема, М.К. Треушніков виділяє чотири групи фактів, які є об’єктом пізнання суду: 1) юридичні факти матеріально-правового характеру; доказові факти; факти, які мають процесуальне значення; факти, які встановлюються для виконання виховних та попереджувальних завдань правосуддя. Але до предмету доказування він відносить тільки першу групу фактів, а всі інші групи автор відносить до так званих меж доказування, якими охоплюється й предмет доказування. В.В. Комаров каже про таку правову категорію як об’єм судового дослідження, який включає в себе і предмет доказування, і доказові факти, і факти, які визначають вид необхідного захисту, і засоби доказування.

Прихильники широкого розуміння предмету доказування (Ф.Н. Фаткулін, І.В. Решетнікова, Д.М. Чечот та ін.) відносять до предмету доказування всі факти та обставини, які мають значення для правильного вирішення справи, і зазначають, що факти процесуально-правового значення та доказові факти мають не менше значення для розгляду та вирішення справи. Так, зокрема, І.В. Решетнікова зазначає, про безспірність віднесення до предмету доказування фактів матеріально-правового характеру, оскільки без них просто не можливо вирішити справу по суті, і пропонує їх відносити до головних фактів у предметі доказування. А інші факти, які мають значення для вирішення справи (доказові факти, перевірочні факти), авторка пропонує віднести до другої групи - допоміжних фактів. Отже, факти матеріально-правового характеру завжди будуть входити в предмет доказування, включення до предмету доказування всіх іншіх факти (процесуально-правових, доказових, перевірочних і ін.) буде визначатись в кожній справі окремо. [↑](#footnote-ref-1)
2. Узагальнення ВСУ від 24.11.2008 «Практика розгляду судами цивільних справ про визнання правочинів недійсними» / [Електронний ресурс]. – Режим доступу: http: // zakon 2. rada. gov. ua /laws/ show / n0003700-08 [↑](#footnote-ref-2)