

Правовые основы
нотариальной
деятельности
в Российской Федерации

Учебник

Под редакцией *Е.А. Борисовой*

MOSCOW STATE UNIVERSITY NAMED AFTER M.V. LOMONOSOV
FEDERAL NOTARY CHAMBER

THE LEGAL BASIS OF NOTARIAL ACTIVITIES IN THE RUSSIAN FEDERATION

Textbook

Edited by *E. Borisova*

Moscow
YUSTITSINFORM
2016

ЮРИДИЧЕСКИЙ ФАКУЛЬТЕТ МГУ ИМЕНИ М. В. ЛОМОНОСОВА

ФЕДЕРАЛЬНАЯ НОТАРИАЛЬНАЯ ПАЛАТА

ПРАВОВЫЕ ОСНОВЫ НОТАРИАЛЬНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ в Российской Федерации

Учебник

Под редакцией *Е.А. Борисовой*

Москва
ЮСТИЦИНФОРМ
2016

УДК 347.961

ББК 67.76

Н85

Н85 Правовые основы нотариальной деятельности в Российской Федерации: Учебник / Под ред. Е.А. Борисовой. – М.: Юстицинформ, 2016. – 480 с.

В учебнике освещаются организационно-правовые основы деятельности нотариата и правила совершения нотариальных действий. Особое внимание уделено вопросам истории и теории нотариата, анализу законодательных новелл, среди которых – создание единой информационной системы нотариата, нотариальные действия, связанные с использованием информационных технологий, с государственной регистрацией прав на недвижимое имущество и сделок с ним. В основе анализируемого материала – нормативные правовые акты о нотариате, специальная литература по проблемам нотариата и нотариальной деятельности. Представлены методические рекомендации, перечень источников для изучения тем курса.

Издание подготовлено сотрудниками кафедры гражданского процесса юридического факультета МГУ имени М.В. Ломоносова и нотариусами г. Москвы и Московской области.

Для студентов, аспирантов, преподавателей юридических вузов, нотариусов, их помощников, стажеров и всех тех, кто интересуется правовыми основами нотариальной деятельности.

The legal basis of notarial activities in the Russian Federation: Textbook / Ed. by E.A. Borisova. – М.: Yustitsinform, 2016. – 480 p.

The tutorial covers the organizational and legal bases of activity of notaries and the rules of notarial acts. Particular attention is paid to the history and theory of notaries, legal analysis of new legislation, among them – the creation of a unified information system of notaries, notary actions related to the use of information technology, with the state registration of rights to immovable property and transactions with it, etc. The basis of the analyzed material – legal acts on notaries, specialized literature on notaries and notarial activities. Methodological recommendations and a list of sources for the study of the course are annexed.

The publication was prepared by members of the Department of Civil Procedure of the Faculty of Law of Moscow State University named after M.V. Lomonosov and notaries in Moscow and the Moscow region.

For students, graduates, professors of universities, notaries, their assistants, trainees and all those interested in the legal bases of activity of notaries.

Ключевые слова: нотариат, латинский нотариат, нотариальная деятельность, нотариальное действие, нотариальный акт, нотариальное сообщество, правила, округ, удостоверение, засвидетельствование, сделки, залог, бесспорные факты, исполнительная надпись, протест, обеспечение доказательств, морской протест, охрана, депозит, ЕИС, электронный документ, электронная подпись, электронный реестр, новейшие технологии, легализация, апостиль, консульское учреждение.

Keywords: notary, latin notary, activities of notaries, notarial act, notarial document, notarial community, rules, county, license, certification, trades, pledges, indisputable facts, executive inscription, protest, preservation of evidence, marine protest, security, deposit, UIS, electronic document, electronic signature, electronic registry, newest technology, legalization, apostille, consular institution.

ISBN 978-5-7205-1291-0

© ООО «Юстицинформ», 2016

Коллектив авторов:

Аргунов Всеволод Владимирович – кандидат юридических наук, доцент кафедры гражданского процесса юридического факультета МГУ имени М.В. Ломоносова (главы 5–9)

Борисова Елена Александровна – доктор юридических наук, профессор кафедры гражданского процесса юридического факультета МГУ имени М.В. Ломоносова (введение, главы 1, 2, общая редакция)

Игнатенко Александра Владимировна – нотариус города Москвы, заместитель председателя научно-консультативного совета Федеральной нотариальной палаты (главы 11.1, 12)

Кузовков Илья Алексеевич – кандидат юридических наук, нотариус Московской области, Председатель комиссии по имиджу, связям с общественностью и СМИ Московской областной нотариальной палаты (главы 10.2, 14, 15)

Новопашина Ульяна Семеновна – нотариус города Москвы (главы 10.1, 11.2)

Радченко Илья Владимирович – нотариус города Москвы, член комиссии Федеральной нотариальной палаты по законодательной и методической работе, член Правления Московской городской нотариальной палаты (главы 3, 11.3)

Чефранова Елена Александровна – доктор юридических наук, профессор, директор АНО «Центр научно-методического обеспечения нотариальной деятельности» (глава 13)

Шерстюк Владимир Михайлович – доктор юридических наук, профессор кафедры гражданского процесса юридического факультета МГУ имени М.В. Ломоносова (глава 4)

Authors

Argunov Vsevolod – Candidate of juridical sciences, assistant professor of civil procedure at law faculty of Moscow State University (Chapters 5-9)

Borisova Elena – Doctor of Law, Professor of civil procedure at law faculty of Moscow State University (Introduction, Chapters 1, 2, General version)

Ignatenko Aleksandra – The notary of the city of Moscow, Deputy Chairman of the Scientific Advisory Board of the Federal Chamber of Notaries (Chapter 11.1, 12)

Kuzovkov Ilya – Candidate of juridical sciences, the notary of Moscow region (Chapter 10.2, 14, 15)

Novopashina Juliana – notary of the city of Moscow (Chapters 10.1, 11.2)

Radchenko Ilya – notary of the city of Moscow, member of the Board of the Moscow city Notarial Chamber (Chapters 3, 11.3)

Chefranova Elena – Doctor of Law, Professor, Director of ANO «Center of scientific-methodical provision of notarial activities» (Chapter 13)

Sherstyuk Vladimir – Doctor of Law, Professor of civil procedure at law faculty of Moscow State University (Chapter 4)

Предисловие

Уважаемый читатель!

Книга, которую Вы держите в руках, знакомит Вас с основами нотариальной деятельности и непосредственно с профессией нотариуса.

Появившись в Древнем Риме, институт нотариата прошел долгий путь развития, постоянно совершенствуясь, оформляясь в известный всему миру нотариат латинского типа. Многовековая эволюция российского нотариата, завершившаяся принятием Положения 1864 г., была прервана в 1917 г. Нотариат из свободного превратился в государственный, статус нотариуса как представителя юридической профессии заметно снизился. Возвращение к классическим романо-германским основам нотариальной деятельности началось в 1993 г.

За последние двадцать лет профессия нотариуса из неприметной и малозначительной превратилась в значимую и престижную. Кардинальные изменения экономических и социальных условий жизни российского общества, обусловившие появление и развитие частной собственности, свободного предпринимательства, изменили характер и содержание деятельности нотариата в Российской Федерации. Без преувеличения можно констатировать, что современный небюджетный российский нотариат вносит вклад в обеспечение экономического развития страны, выступая гарантом экономической безопасности и стабильности.

Нотариат сегодня решает задачи обеспечения прозрачного и бесконфликтного гражданского оборота, уменьшения количества незаконных сделок. Современный нотариат играет важную роль в укреплении отношений собственности, обеспечении законности перехода имущества в порядке наследования.

Усиливаются позиции нотариата в сфере корпоративных отношений. За последние годы создана уникальная единая информационная система нотариата, позволившая широко внедрить информационно-коммуникационные технологии в деятельность современного нотариуса. Единая информационная система помогает всем заинтересованным лицам получать ответы на мно-

гие вопросы. Например, с ее помощью можно узнать, находится ли автомобиль или иное имущество в залоге. Современный нотариат взаимодействует в режиме электронного обмена информацией с федеральными ведомствами, например, Федеральной налоговой службой, Росреестром, Сберегательным и другими банками.

Задачи, стоящие перед российским нотариатом, требуют притока молодых всесторонне образованных специалистов, владеющих не только глубокими познаниями в области юриспруденции, но и освоивших информационно-коммуникационные технологии.

Хотя от названия профессии «нотариус» и наименования места его работы – «нотариальная контора» веет некоторой архаикой, по сути, профессия нотариуса наполнена новыми смыслом и содержанием, а нотариальная контора стала современным, технически оснащенным офисом.

Литература по проблемам нотариата пока еще не отражает в полной мере тех глубоких перемен, которые происходят сегодня в этой деятельности. В связи с этим существует потребность в новом качественном учебно-методическом пособии, которое основывается на новейшем законодательстве и текущей нотариальной практике, учитывает происходящие в обществе социально-экономические, политические и культурные процессы и отражает историю нотариата.

Искренне надеемся, что настоящее издание позволит ближе познакомиться с нотариатом, пробудит интерес к этой благородной, во все времена востребованной юридической профессии.

Президент Федеральной нотариальной палаты
доктор юридических наук

К. А. Корсик

Заведующий кафедрой гражданского процесса
юридического факультета МГУ имени М. В. Ломоносова,
заслуженный деятель науки РФ,
доктор юридических наук, профессор

М. К. Треушников

Введение

В канун 150-летия российского нотариата сотрудники кафедры гражданского процесса и нотариусы г. Москвы и Московской области решили объединить свои усилия и подготовить учебник, посвященный правовым основам нотариальной деятельности в Российской Федерации. Традиция издания кафедрального пособия о нотариате, была заложена еще в советский период. Учебное пособие «Нотариат в СССР» выходило в 1960 г., 1974 г. Среди авторов были А.Ф. Клейнман, М.Г. Авдюков, Д.Д. Аверин, Е.Н. Ковалева, Л.П. Смышляев. Главы о нотариате – неотъемлемая часть всех учебников гражданского процесса, вышедших в свет под редакцией А.Ф. Клейнмана, А.А. Добровольского, М.К. Треушникова.

Сотрудничество кафедры гражданского процесса с представителями нотариального сообщества также имеет свою давнюю историю. В 1996 г. под ред. В.Н. Аргунова, а в 2002 г. под ред. М.К. Треушникова были подготовлены комментарии к Основам законодательства о нотариате. Среди авторов были как сотрудники кафедры, так и нотариусы. Отдельного внимания заслуживает фундаментальная работа «Правовые основы нотариальной деятельности», вышедшая в свет в 1994 г. под редакцией В.Н. Аргунова, объединившая представителей науки гражданского права, гражданского процесса и практических работников.

Новая совместная работа «Правовые основы нотариальной деятельности в Российской Федерации» продолжает заложенные традиции и позволяет наиболее полно раскрыть все теоретические и практические аспекты российской нотариальной деятельности.

Выход в свет данного издания обусловлен рядом причин.

Подготовка студентов – бакалавров, магистров по направлению «Гражданское и административное судопроизводство» включает углубленное изучение определенного числа спецкурсов, посвященных различным институтам гражданского процессуального права, видам судопроизводства (производства), формам защиты права. Создание учебно-методической базы спецкурса является залогом его успешного освоения. Учебник «Правовые основы нота-

риальной деятельности в Российской Федерации» предназначено для спецкурса «Нотариат в Российской Федерации» и может служить хорошим подспорьем для студентов.

Участие в издании представителей нотариального сообщества, подробное изложение ими вопросов совершения отдельных нотариальных действий позволило надеяться, что учебник будет полезен и для лиц, готовящихся к нотариальному служению, – стажеров нотариусов, а также для помощников нотариусов. В силу того, что Основы законодательства Российской Федерации о нотариате не содержат детального регламента совершения нотариальных действий, нотариальный опыт нотариусов – авторов учебника может быть востребован другими нотариусами, а также лицами, уполномоченными законом осуществлять нотариальные действия.

Многочисленные изменения законодательства о нотариате требовали как практических наработок по совершению новых нотариальных действий, так и теоретического осмысления практического и законодательного опыта, что и было отражено авторским коллективом в содержании учебника.

Считая, что реформирование российского нотариата приостановлено, авторы надеялись, что после возобновления работ по подготовке нового закона о нотариате и нотариальной деятельности в Российской Федерации их теоретико-практический взгляд на излагаемые в издании вопросы поможет в дальнейшем развитии нотариального законодательства.

Отказ российского нотариата от перехода к модели активно-го нотариата (по французскому образцу) сохраняет его место в системе российского правопорядка как правоохранительного органа, органа, обеспечивающего защиту и охрану гражданских прав, находящегося в тесной связи с судом, судебной деятельностью по рассмотрению и разрешению гражданских споров. В связи с этим остается неизменным и традиционный подход, согласно которому основы знаний о нотариате студент получает в рамках учебного курса гражданского процесса, а детальное изучение вопросов теории и практики нотариальной деятельности – в рамках специального курса.

Работа над данным учебником рассматривалась авторами как их реальный вклад в подготовку юбилейных торжеств в связи с 150-летием российского нотариата. Авторы полагали: празднования пройдут, а книга останется и будет служить делу нотариата, пропагандируя его общественную и государственную значимость и обучая будущих юристов.

Авторский коллектив надеется, что издание «Правовые основы нотариальной деятельности в Российской Федерации» поможет изучающим его лицам получить необходимые знания о нотариате и использовать их в повседневной жизни.

ОГЛАВЛЕНИЕ

Коллектив авторов.....	5
Предисловие	6
Введение.....	8
ОТДЕЛ ПЕРВЫЙ. ОСНОВЫ НОТАРИАТА	
Глава 1. Понятие нотариата.....	22
§ 1. Понятие, признаки, значение нотариата	22
§ 2. Нотариат латинского типа (общая характеристика)	26
§ 3. Законодательство Российской Федерации о нотариате	32
Глава 2. История нотариата.....	38
§ 1. Римский нотариат: начало	39
§ 2. Развитие нотариата в Германии и Франции	53
§ 3. История российского нотариата.....	62
Глава 3. Организация нотариата	78
§ 1. Правовой статус нотариуса в Российской Федерации	79
§ 2. Требования к нотариусу и порядок назначения его на должность	85
§ 3. Стажер и помощник нотариуса.....	88
§ 4. Нотариальный округ	91
§ 5. Органы нотариального сообщества	93
§ 6. Гарантии нотариальной деятельности	95
§ 7. Профессиональная этика нотариуса	97
§ 8. Контроль за деятельностью нотариуса.....	99
Глава 4. Органы нотариального сообщества	102
§ 1. Нотариальная палата субъекта Российской Федерации	103
§ 2. Федеральная нотариальная палата: общая характеристика	109
§ 3. Органы Федеральной нотариальной палаты	113
Глава 5. Принципы организации и деятельности нотариата.....	124
§ 1. Понятие и классификация принципов организации и деятельности нотариата	124
§ 2. Организационно-функциональные принципы.....	129
§ 3. Функциональные принципы	137

Глава 6. Нотариальные действия и функции нотариата.....	149
§ 1. Понятие нотариального действия	149
§ 2. Нотариальное действие и компетенция нотариата	154
§ 3. Нотариальное действие и нотариальное производство.....	162
§ 4. Нотариальное действие и нотариальный акт	169
§ 5. Классификация нотариальных действий	174
Глава 7. Общие правила совершения нотариальных действий.....	181
§ 1. Значение общих правил нотариального производства.....	182
§ 2. Место совершения нотариальных действий	183
§ 3. Время и сроки совершения нотариальных действий. Приоста- новление и отложение производства по нотариальному делу.....	188
§ 4. Установление личности, проверка правоспособности, дееспособности, полномочий заинтересованных лиц	192
§ 5. Представление и исследование документов. Доказывание в нотариальной деятельности.....	199
§ 6. Составление и подпись нотариальных документов. Виды нотариальных актов. Удостоверительные надписи и нотариальные свидетельства	202
§ 7. Плата за совершение нотариальных действий	207
§ 8. Выдача дубликатов нотариальных документов	216
§ 9. Отказ в совершении нотариального действия	219
Глава 8. Судебный контроль за нотариальной деятельностью	224
§ 1. Формы контроля над нотариальной деятельностью	224
§ 2. Обжалование нотариального действия или отказа в его совершении в судебном порядке	232
Глава 9. Нотариальное делопроизводство.....	243
§ 1. Делопроизводство – основа документационного обеспечения нотариальной деятельности.....	243
§ 2. Оформление документов, формирование и оформление дел. Номенклатура дел нотариуса	246
§ 3. Регистрация нотариальных действий	253
§ 4. Правила хранения документов и нотариальные архивы	258

**ОТДЕЛ ВТОРОЙ. ПОРЯДОК СОВЕРШЕНИЯ ОТДЕЛЬНЫХ
НОТАРИАЛЬНЫХ ДЕЙСТВИЙ****Глава 10. Нотариальные действия по удостоверению беспорного
права 263****10.1. Нотариальные свидетельства 263**

- § 1. Свидетельства, подтверждающие возникшее право:
общая характеристика..... 263
- § 2. Нотариальные свидетельства, выдаваемые супругам..... 265
- § 3. Свидетельство о праве на наследство..... 273

**10. 2. Регистрация уведомлений о залоге движимого
имущества и выдача выписок из реестра уведомлений****о регистрации такого залога 290**

- § 1. Регистрация уведомления о залоге движимого имущества –
общая характеристика..... 291
- § 2. Лица, направляющие нотариусу уведомления о залоге
движимого имущества..... 296
- § 3. Порядок принятия нотариусом уведомлений
о регистрации залогов движимого имущества, внесения
сведений в электронный реестр и выдачи свидетельства 298
- § 4. Выдача выписки из реестра уведомлений о залоге
движимого имущества..... 303

**Глава 11. Нотариальные действия, направленные
на удостоверение бесспорных фактов 308****11.1. Удостоверение сделок 309**

- § 1. Нотариальное удостоверение сделок –
общая характеристика..... 309
- § 2. Общие правила удостоверения сделок 313
- § 3. Удостоверение отдельных видов сделок: доверенностей,
завещаний, договоров отчуждения недвижимого имущества.
Изменение и отмена завещаний. Хранение завещаний 316
- § 4. Завещательное распоряжение, отмена завещательного
распоряжения 320

§ 5. Лица, имеющие право на удостоверение завещаний	322
§ 6. Наследование по завещанию. Значение охраны наследственных прав	324
§ 7. Государственная регистрация прав на недвижимое имущество и сделок с ним	330
11.2. Удостоверение брачного договора	333
§ 1. Понятие, содержание и сроки действия брачного договора	333
§ 2. Субъектный состав брачного договора	339
§ 3. Порядок нотариального удостоверения брачного договора	341
11.3. Удостоверение иных юридических фактов	345
§ 1. Нотариальное удостоверение бесспорных фактов и его значение	345
§ 2. Свидетельствование верности копий документов и выписок из них	347
§ 3. Свидетельствование подлинности подписи. Свидетельствование верности перевода	350
§ 4. Удостоверение фактов	353
§ 5. Удостоверение решения органа управления юридического лица	355
Глава 12. Нотариальные действия, направленные на придание исполнительной силы долговым и платежным документам	358
§ 1. Совершение исполнительной надписи	359
§ 2. Совершение протестов векселей, предъявление чеков к платежу	367
§ 3. Предъявление чека к платежу и удостоверение неоплаты чека (протест чека)	374
Глава 13. Охранительные нотариальные действия	376
§ 1. Охранительные нотариальные действия: общая характеристика	377
§ 2. Обеспечение доказательств	378
§ 3. Совершение морских протестов	381

§ 4. Принятие документов на хранение	384
§ 5. Принятие мер к охране наследственного имущества.....	386
§ 6. Передача документов физических и юридических лиц другим физическим и юридическим лицам через нотариуса.....	391
§ 7. Принятие в депозит денежных сумм и ценных бумаг.....	394
Глава 14. Совершение нотариальных действий	
с иностранным элементом.....	397
§ 1. Применение нотариусом норм иностранного права	398
§ 2. Международные договоры и соглашения	405
§ 3. Основные правила и порядок совершения нотариальных действий с иностранным элементом	409
§ 4. Взаимоотношения нотариуса с органами юстиции других государств	417
§ 5. Нотариальные действия, совершаемые должностными лицами консульских учреждений РФ	421
§ 6. Легализация документа. Содержание и виды легализации	426
Глава 15. Новейшие технологии в нотариальной деятельности.....	439
§ 1. Единая информационная система нотариата: понятие, цели создания, задачи	439
§ 2. Содержание единой информационной системы нотариата	449
§ 3. Внесение сведений в единую информационную систему нотариата	455
§ 4. Предоставление сведений, содержащихся в единой информационной системе нотариата.....	469
§ 5. Понятие и содержание отдельных нотариальных действий, связанных с использованием информационных технологий.....	471
Рекомендуемая литература.....	477

TABLE OF CONTENTS

Authors	5
Foreword.....	6
Introduction.....	7
PART ONE. FUNDAMENTALS OF NOTARIES	
<i>Chapter 1. The concept of notaries.....</i>	22
§ 1. The concept, features, value of notaries.....	22
§ 2. Notary of Latin type (general characteristics).....	26
§ 3. The Russian Federation legislation on notaries.....	32
<i>Chapter 2. History of notaries</i>	38
§ 1. The Roman notaries: the beginning.....	39
§ 2. Development of notaries in Germany and France	53
§ 3. The history of the Russian notaries.....	62
<i>Chapter 3. Organization of notaries</i>	78
§ 1. The legal status of a notary in the Russian Federation	79
§ 2. Requirements for the notary and the procedure for his appointment to the post of notary.....	85
§ 3. Trainee and assistant notary	88
§ 4. Notary district.....	91
§ 5. The bodies of the notarial community	93
§ 6. Guarantees notarial activities.....	95
§ 7. Professional ethics of the notary	97
§ 8. The control over the activity of the notary	99
<i>Chapter 4. The bodies of the notarial community.....</i>	102
§ 1. The Chamber of Notaries of the Russian Federation.....	103
§ 2. The Federal Chamber of Notaries: general characteristics.....	109
§ 3. The bodies of the Federal Chamber of Notaries	113
<i>Chapter 5. The principles of organization and activity of notaries.....</i>	124
§ 1. Definition and classification of the principles of organization and activity of notaries	124
§ 2. Organizational and functional principles.....	129
§ 3. The functional principle	137

Chapter 6. Notary and functions of notaries	149
§ 1. The concept of notarial acts	149
§ 2. Notarial acts and competence of notaries	154
§ 3. Notarial acts and notarial production	162
§ 4. Notarial acts and notarial deed	169
§ 5. Classification of notarial acts	174
Chapter 7. The general rules of notarial acts	181
§ 1. The value of the general rules of the notary production	182
§ 2. Location of notarial acts	183
§ 3. Time and date of notarial acts. Suspension and deposition proceedings	188
§ 4. Identification, verification of legal capacity, capacity, powers, interested parties	192
§ 5. Submission of documents and research. Proof in notarial activities	199
§ 6. Drafting and signature of notary documents. Types of notarial acts. Certifying text notary certificate	202
§ 7. The fee for notarial acts	207
§ 8. Issue of duplicates of notarial documents	216
§ 9. Refusal to perform notarial act	219
Chapter 8. Judicial review of the notary	224
§ 1. The forms of control over notary	224
§ 2. The appeal against a notarial act or failure in its commission in court	232
Chapter 9. Notarial correspondence	243
§ 1. Records management - the basis of documentary maintenance of notarial activities	243
§ 2. Paperwork, formation and registration of cases. Nomenclature of notary affairs	246
§ 3. Registration of notarial acts	253
§ 4. Rules of storing documents and notarial archives	258
 PART TWO. THE METHODS OF MAKING CERTAIN NOTARIAL ACTS	
Chapter 10. Notarial certification of undoubted right	263

10.1. Notary's certificate.....	263
§ 1. Certificates confirmative an arising up right : general description.....	263
§ 2. Certificates of acknowledgement, given out to the married couples	265
§ 3. Testifying to the right on an inheritance.....	273
10. 2. Register the notification of the pledge of movable property and the issuance of extracts from the register of notifications of registration of such pledge	290
§ 1. Register notice of the pledge of movable property - a general description of	291
§ 2. Persons guides notary notice of the pledge of movable property.....	296
§ 3. The procedure for the adoption of a notary public notification of the registration of pledges of movable property, entering data into an electronic registry and certificate	298
§ 4. Delivery of an extract from the register of notifications on the pledge of movable property.....	303
Chapter 11. Notary actions aimed at identity indisputable facts.....	308
11.1. Certificate transactions.....	308
§ 1. Notarization of transactions - a general description of	309
§ 2. General rules for certification of transactions.....	313
§ 3. Identification of certain types of transactions: powers of attorney, wills, contracts of alienation of immovable property. Change and Cancellation of wills. Storage wills.....	316
§ 4. Testamentary disposition, the abolition of testamentary disposition	320
§ 5. Persons entitled to an identity of wills	322
§ 6. Testamentary succession. The value of the protection of inheritance rights.....	324
§ 7. The state registration of rights to immovable property and transactions with it.....	330
11.2. The marriage contract	333
§ 1. The concept, content and duration of the marriage contract ...	333

§ 2. Subjective part of the marriage contract	339
§ 3. Procedure for notarization of the marriage contract.	341
11.3. The identity of other legal facts	345
§ 1. Notarization indisputable facts and the value.....	345
§ 2. The testimony of fidelity of copies of documents and extracts from them.....	347
§ 3. Witnessing signatures. The testimony of fidelity translation ...	350
§ 4. The identity of the facts	353
§ 5. Identity-making body of the legal entity	355
Chapter 12. Notary actions aimed at giving the executive power and the debt payment documents.....	358
§ 1. The commission of the executive inscriptions	359
§ 2. Execution of protests of bills, the presentation of checks for payment.....	367
§ 3. Producing of check to payment and certification non-payment of check (protest of check).....	374
Chapter 13. Enforcement notarial acts	376
§ 1. Protective notarial acts: a general overview.....	377
§ 2. Maintenance of proofs.....	378
§ 3. The commission of sea protest	381
§ 4. Acceptance of documents for storage	384
§ 5. The adoption of measures to protect inherited property.....	386
§ 6. Transfer of documents of natural and legal persons to other physical and legal persons through a notary.....	391
§ 7. The adoption of the deposit of sums of money and securities.....	394
Chapter 14. Notarial acts with a foreign element.....	397
§ 1. The use of a notary foreign law	398
§ 2. The international treaties and agreements.....	405
§ 3. The basic rules and procedure of notarial acts with a foreign element	409
§ 4. Relations between the notary with judicial authorities of other States	417
§ 5. Notarial acts committed by officials of consular institutions of the Russian Federation	421

Table of contents

§ 6. Legalization of a document. The content and forms of legalization. . 426

Chapter 15. The newest technologies in notarial activities 439

§ 1. The uniform information system of notaries: concept, purpose
of creation, objectives..... 439

§ 2. The content of a single information system of notaries..... 449

§ 3. An entry in the unified information system of notaries..... 455

§ 4. Provision of the information contained in the single information
system of notaries 469

§ 5. The concept and content of individual notarial acts involving
the use of information technologies..... 471

Recommended reading..... 477

ОТДЕЛ ПЕРВЫЙ

ОСНОВЫ НОТАРИАТА

Глава 1

Понятие о нотариате

Методические рекомендации

В мире существует несколько типов нотариата, которые и организационно и содержательно отличаются. Для уяснения сути различий необходимо составить представление о понятии, признаках нотариата, его правовой природе и месте в системе правопорядка государства.

Необходимо сравнить деятельность нотариуса с деятельностью суда, адвоката. При этом особое внимание следует обратить на различия, характерные для нотариального производства и производства по гражданским делам в суде.

Изучение характерных черт нотариата латинского типа позволит составить представление о российском нотариате и его типовой принадлежности. Небезынтересно будет подробнее познакомиться с международной организацией, объединяющей нотариусов латинского нотариата, ее структурой, направлениями деятельности, ролью в продвижении концепции латинского нотариата в мире.

Знание законодательного регламентирования нотариата и нотариальной деятельности важно для понимания современного состояния российского нотариата и перспектив его развития. Анализ данного вопроса завершает освоение темы.

Вопросы

1. Понятие, признаки, значение нотариата. 2. Нотариат латинского типа (общая характеристика). 3. Законодательство Российской Федерации о нотариате.

§ 1. Понятие, признаки, значение нотариата

Нотариат есть система органов и должностных лиц, на которых государством возложено выполнение предусмотренных законом нотариальных действий в целях обеспечения защиты и охраны прав и охраняемых законом интересов граждан и юридических лиц. Данное определение вытекает из содержания ст. 1 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате (далее – Основы) и имеет ряд признаков.

Первый признак указывает на существование «системы», со-

стоящей из нотариусов, работающих в государственной нотариальной конторе, занимающихся частной практикой, а также иных уполномоченных на совершение предусмотренных Основами действий лиц (например, должностных лиц консульских учреждений).

Второй – определяет задачи, возложенные государством на «систему», заключающиеся в совершении перечисленных в Основах нотариальных действий¹, а также в оказании юридической помощи.

Третий – позволяет выявить цель, достигаемую за счет решения указанных задач и направленную на обеспечение законности, юридической безопасности в частноправовых отношениях и, как следствие, обеспечение публично-правовых интересов государства и общества в стабильности гражданских, семейных правоотношений.

В период действия Положения о нотариальной части 1866 г. нотариат определялся как правовой институт, носители которого – нотариусы – уполномочены государством совершать и свидетельствовать юридические акты, придавая последним значение актов публичных².

Очевидно, что содержание понятия нотариата охватывает как его частноправовое начало, обеспечивающее законность в частноправовых отношениях, так и публично-правовое начало, гарантирующее выполнение законодательно определенных публично-правовых полномочий в интересах частных лиц и одновременно в интересах общества и государства в целом.

Независимо от основания обращения (указание закона, например ГК РФ, или волеизъявление граждан, организаций) нотариус, удостоверяя сделки и свидетельствуя права, применяет соответствующие нормы права. Нормы материального права применяются нотариусом на основании установления фактических обстоятельств по конкретному нотариальному действию, а нормы, регулирующие нотариальную деятельность, – на основании предусмотренных законодательством правил.

¹ О нотариальных действиях и нотариальном производстве см. подробнее главу 6 настоящего учебника.

² Брокгауз Ф.А., Эфрон И.А. Энциклопедический словарь. Краткая статья «Нотариат». URL: www.bibliotekar.ru/brok.htm.

Определяющим в содержании нотариата является правоохранительная направленность деятельности его системы: юридическое закрепление гражданских прав и предупреждение их возможного нарушения в будущем. В связи с этим нотариат занимает свое место в системе российского правопорядка.

Сходство нотариальной деятельности с судебной (например, судебное установление/нотариальное удостоверение факта нахождения гражданина в живых; совершение нотариусом исполнительной надписи/выдача судом судебного приказа) является только кажущимся. Предметом нотариальной деятельности являются дела, в которых отсутствует как спор о праве гражданском, так и спор о факте. Удостоверяя бесспорные права и факты, нотариус может убедиться в их наличии непосредственно либо на основании указанных в законе документов.

Нотариус является активным элементом общества, всегда умеющим поставить право на службу человеку. «Не будучи судьей, который восстанавливает правовой порядок, нарушенный конфликтами между теми или иными субъектами права, нотариус, предупреждая споры своими разумными советами, составляя соглашения в соответствии с законом, обеспечивая безопасность общественных отношений, выступает в роли миротворца»¹.

Вместе с тем нотариат и суд находятся в тесной связи. Так, удостоверительная деятельность нотариата предупреждает возникновение споров о праве, разрешение которых отнесено к компетенции суда. Нотариальный орган удостоверяет бесспорные факты, что может при необходимости рассматриваться в суде как факты доказательственные. Обстоятельства, подтвержденные нотариусом при совершении нотариального действия, не требуют доказывания, если подлинность нотариально оформленного документа не опровергнута (ст. 186 ГПК), или не установлено существенное нарушение порядка совершения нотариального действия (ч. 5 ст. 61 ГПК РФ). Суд рассматривает жалобы на нотариальные действия или отказ в их совершении. При совершении некоторых действий, например, обеспечение доказательств, нотариальный орган, как и суд, руководствуется нормами ГПК РФ.

¹ Пиену Ж.-Ф., Ягр Ж. Нотариат во Франции и в мире // Нотариус. 2005. № 6. С. 30.

Правоохранительная, предупредительная роль нотариата, обеспечивающая гражданам и юридическим лицам реализацию бесспорных прав и создающая дополнительные гарантии защиты права в случае его нарушения, обуславливает самостоятельность этого института.

В связи с этим утверждение, что нотариат – орган превентивного правосудия¹, весьма спорно, поскольку смешение правосудной и правоохранительной деятельности принижает значение первой и преувеличивает роль второй. Вывод М.С. Шакарян и А.К. Сергун о том, что именно с такими аксиоматическими утверждениями связаны два методических следствия, по-прежнему актуален. Во-первых, считая положения очевидными, авторы далеко не всегда проверяют их правильность. Во-вторых, не выясняется вопрос, как эти положения соотносятся с уже выработанной юридической наукой системой понятий и представлений, в частности, по таким кардинальным вопросам, как что такое «процессуальная форма вообще» и «процессуальная норма вообще»², «правосудие» как таковое.

Интересно мнение французских авторов по аналогичному вопросу. Они полагают излишним преувеличивать значение выражения «нотариус как судья особого производства», подчеркивающего важнейшую роль нотариуса в общественных отношениях, поскольку судебный акт принимается уполномоченным должностным лицом в установленном законом порядке в целях разрешения правового конфликта посредством применения соответствующих правовых норм к спорному вопросу. Между нотариальными и судебными актами существует значительное различие как с материальной, так и с формальной точек зрения. И если задача судьи – разрешить спор, то цель нотариуса – обеспечить выполнение публичной службы (функции) создания доказательства³.

Действительно, производство дел в суде и нотариальное производство существенно различаются. Судебное рассмотрение и разрешение дел осуществляется в предусмотренной законом гражд-

¹ Нотариальное право России: Учебник / Под ред. В.В. Яркова. М., 2003. С. 20, 57.

² Шакарян М.С., Сергун А.К. К вопросу о теории т.н. «юридической процессуальной форме» // Труды ВЮЗИ. М., 1980. С. 65.

³ Пиету Ж.-Ф., Ярп Ж. Указ. соч. С. 30.

данской процессуальной форме, в то время как для нотариального производства свойственно процедурное начало, раскрывающее (в материально-правовом смысле) характер связи субъектов правоотношения – предмета охранительной деятельности, и в собственном процедурном смысле связанное с совершением нотариальных действий в предусмотренном законом порядке.

Роль нотариата в государстве и обществе можно охарактеризовать следующим образом: «Наряду с другими должностными лицами, которые разрешают споры, общественное спокойствие требует наличия и иных должностных лиц, которые, будучи незаинтересованными советниками сторон и беспристрастными выразителями их воли, ставят стороны в известность о значении договорных обязательств, в которые они вступают, ясно выражая их содержание, придают им характер аутентичного акта и силу судебного решения, не подлежащего обжалованию, сохраняя память о них навечно и верно, препятствуют возникновению конфликтов между добросовестными людьми и лишают людей алчных, рассчитывающих на успех, желаний возбуждения несправедливого притязания. Этими незаинтересованными советниками, этими беспристрастными составителями, этими своеобразными добровольными судьями, бесповоротно обязывающими стороны соглашения, являются нотариусы, а этим институтом – нотариат»¹. Приведенная характеристика относится прежде всего к французскому нотариату и впервые была озвучена в 1803 г. при представлении Закона о принципах организации нотариата 16 марта 1803 г. (или 25 вантоза XI г. республики). Вместе с тем именно французский нотариат был взят за основу при создании модели латинского нотариата. В настоящее время многие из перечисленных черт свойственны и российскому нотариату.

§ 2. Нотариат латинского типа

Существующие в мире типы нотариата могут быть классифицированы в зависимости от принадлежности страны к одной из

¹ Цит по: *Пиету Ж.-Ф., Ягр Ж.* Профессиональное нотариальное право / Пер. с фр. И.Г. Медведева. М., 2001. С. 26.

основных правовых систем: романо-германской или англосаксонской системе права¹.

Нотариат латинского (или свободного) типа сформировался в странах, испытавших влияние римского права. В связи с этим организация и деятельность нотариата в таких странах имеет общую правовую основу². Моделью для нотариата латинского типа стал французский нотариат, что обусловило формулирование общих (системных) признаков³, характерных для национального нотариата. Такими признаками являются следующие⁴:

- нотариус – публичное должностное лицо, получающее полномочия от государства и реализующее их от его имени и под его контролем. Функция нотариата – государственное служение, которое нотариус осуществляет независимым образом, не входя в иерархию государственных служащих или служащих общественных организаций;
- нотариус – лицо свободной юридической профессии: самостоятельно и за собственный счет организует свою работу, несет персональную полную имущественную ответственность, за причиненные убытки⁵;
- деятельность нотариуса имеет охранительный характер, направлена на предупреждение споров;
- основная функция нотариуса – придание частным соглашениям аутентичного характера, особой доказательственной и исполнительной силы, защита публичного интереса;
- за совершение нотариальных действий нотариус получает нотариальный тариф, его размер и порядок уплаты которого устанавливается государством. Нотариальный тариф является одновременно источником для самофинансирования

¹ Ж.-Ф. Пиепу и Ж. Ягр выделяют три типа нотариата, см.: *Пиепу Ж.-Ф., Ягр Ж.* Профессиональное нотариальное право. С. 207–208; Они же. Нотариат во Франции и в мире. С. 31–32.

² Подробнее о принципах нотариата см. главу 5 настоящего учебника.

³ Базовые принципы системы латинского нотариата (утверждены 18 января 1986 г. Бюро при Комиссии по международному сотрудничеству МСЛН и Постоянным Советом в Гааге 13, 14 и 15 марта 1986 г.) // Нотариальный вестник. 1998. № 10.

⁴ См.: *Клячин Е.Н.* Нотариат в изменяющемся мире // Международное сотрудничество в нотариальной и судебной практике / Под ред. В.В. Яркова, И.Г. Медведева. СПб., 2006. С. 10–11.

⁵ О правовом статусе российского нотариуса см. подробнее главу 3 настоящего учебника.

нотариальной деятельности и базой для имущественной ответственности нотариуса за свои ошибки¹;

- нотариусы в обязательном порядке должны входить в коллегияльный орган;
- нотариальные палаты², объединяющий и организующий их в рамках профессии.

Нотариусы стран с нотариатом латинского типа не играют никакой роли в рассмотрении и разрешении споров, а представление сторон при отправлении правосудия обеспечивается адвокатами.

Благодаря сходству в организации нотариата и нотариальной деятельности был основан Международный Союз Латинского Нотариата (МСЛН). Инициатива в его создании принадлежала коллегии нотариусов г. Буэнос-Айреса, где и прошел 2 октября 1948 г. I Международный конгресс. Устав Международного союза латинского нотариата (далее – Устав) был утвержден на II Международном конгрессе, состоявшемся в Мадриде 21 октября 1950 г. Позднее в Устав вносились изменения, направленные на повышение эффективности деятельности Союза. Последняя редакция Устава была утверждена 2 октября 2007 г. Ассамблеей Международного союза нотариусов (далее – МСН)³.

Во введении Устава МСН указывается, что «Международный Союз Нотариата представляет собой сообщество единомышленников и институт нотариата латинского типа, членами которого являются юристы, независимые и беспристрастные советчики, которые уполномочены государством придавать составляемым ими документам аутентичность, что обеспечивает правовую защищенность и договорную свободу»⁴.

Членами являются национальные нотариаты, принятые Ассамблеей.

По данным на 2010 г. в объединение МСН входит 81 страна, среди которых страны Южной и Центральной Америки, Франция, Испания, Португалия, Швейцария, Бельгия, Люксембург, Нидер-

¹ См. об этом подробнее главу 7 настоящего учебника.

² Об органах нотариального сообщества см. подробнее главу 4 настоящего учебника.

³ Текст Устава см. URL: <http://www.notiss.ru/usrimg/statuts%20UINL.pdf>.

⁴ Текст Устава см. URL: <http://www.notiss.ru/usrimg/statuts%20UINL.pdf>.

ланды, Германия, Италия, канадская провинция Квебек, Япония, Ватикан, Турция, Греция, Кот-д'Ивуар, Марокко, Сенегал, Эстония, Латвия, Литва, Польша, Словакия. Российский нотариат в лице Федеральной палаты был принят в члены этой международной негосударственной организации в 1995 г.

Цель и виды деятельности МСН заключаются в следующем:

- продвижение и применение фундаментальных принципов системы нотариата латинского типа, а также принципов нотариальной этики;
- представительство нотариата в международных организациях и сотрудничество с ними;
- сотрудничество с национальными нотариатами, членами и не членами МСН, а также с другими родственными объединениями, в том числе с целью распространения нотариата латинского типа;
- пропаганда, организация и развитие профессиональной подготовки и поддержка научной работы в нотариальной области;
- всесторонняя поддержка международных конгрессов МСН и содействие профессиональным заседаниям и мероприятиям, выходящим за рамки национальных (ст. 2 Устава).

Денежные средства МСН складываются из членских взносов (очередных и дополнительных); доходов от деятельности Союза, а также от его публикаций и изданий; других поступлений или источников финансирования (ст. 4 Устава).

Органами МСН являются: Ассамблея нотариатов-членов; Президент; Руководящий совет; Генеральный совет; Наблюдательный финансовый совет (ст. 5 Устава)

Ассамблея нотариатов – членов организации является ее высшим органом. Она состоит из всех нотариатов-членов, каждый из которых представлен Президентом или полномочным представителем в соответствии с национальными нормами. Передача полномочий по представительству не разрешается. Ассамблея нотариатов-членов наделена Уставом широким кругом полномочий, среди которых: принятие решений в политической и научной областях, касающихся международного нотариата; определение направления

деятельности МСН; утверждение изменений в Уставе и Регламенте; принятие и исключение членов МСН (ст. 11 Устава).

Официальным представителем МСН и гарантом его единства является Президент. В сотрудничестве с Руководящим советом он проводит политику МСН в соответствии с программой деятельности, принятой Ассамблеей; созывает и возглавляет Ассамблею, Руководящий совет и Генеральный совет, осуществляет иные полномочия (ст. 12 Устава). Помимо Президента, руководителями МСН являются вице-президенты, казначей и секретарь (ст. 23–28 Устава).

Руководящий совет – это орган руководства и управления МСН (ст. 13–15 Устава).

Новыми органами МСН, введенными в структуру Союза Уставом 2007 г., стали Генеральный совет и Наблюдательный финансовый совет.

Наблюдательный финансовый совет – основной ревизионный орган МСН (ст. 22 Устава).

Генеральный совет – консультативный орган МСН, его политическая и научная мысль (ст. 16 Устава). Генеральный совет призван давать заключения и рекомендации по всем вопросам, затрагивающим интересы Союза, и, в частности, связанным с программой деятельности и основными направлениями, определенными Ассамблеей; изучать все, что может быть сделано для поддержания, укрепления, развития и распространения нотариата латинского типа; следить за выбором тем для международных конгрессов нотариата, а также за организацией и проведением их научных обсуждений с последующей публикацией результатов. Важнейшими направлениями деятельности Генерального Совета является обеспечение: 1) формирования долговременной доктрины нотариата в самом широком смысле; 2) двусторонней связи Союза и его органов с национальными нотариатами в разных странах (ст. 17 Устава).

Важную роль в развитии нотариата играет Международный конгресс нотариата¹, созываемый раз в три года. Его целями является: изучение на высоком научном уровне тем юридиче-

¹ О XXVII Конгрессе МСН (9–12 октября 2013 г., г. Лима, Перу) см.: Нотариальный вестник. 2013. № 11.

ского характера, прямо или косвенно интересующие нотариат; проведение форума для дискуссии и обмена опытом между нотариатами и членами профессии; обеспечение возможности институту нотариата демонстрировать обществу свою роль и опыт в юридической, политической и социальной областях.

Говоря о *нотариате в странах англосаксонской правовой системы*, следует отметить, что для этих стран, в частности Великобритании, США, аутентичный акт и нотариат практически не известны. Во многом это обусловлено тем, что основным доказательством в суде в силу исторической традиции являются показания свидетеля, а не письменный документ. В Великобритании, как отмечают французские авторы¹, имеется определенное количество нотариусов, но их число незначительно: два десятка в Лондоне и несколько сот на остальной территории страны. При этом у нотариусов – особые функции, связанные в основном с международными отношениями. В то же время существует около 60 тыс. солиситоров и барристеров. Юридические услуги частным лицам оказываются солиситорами (их насчитывается более 50 тыс.). Они занимаются консультированием, составлением документов, могут выступать в судах первой степени. Барристеры, их около 10 тыс., являются юристами, как правило, специализирующимися на той или иной категории дел и осуществляющими представительство интересов стороны в судах вышестоящих инстанций.

В Соединенных Штатах Америки единственные юристы – это адвокаты. Их насчитывается порядка 700 тыс., т. е. примерно один на 500 жителей (в то время как во Франции – один на 1500). Только они могут осуществлять юридическую деятельность, границы которой четко обозначены². Американские нотариусы, именуемые *public notary*, в основном занимаются удостоверением копий документов и свидетельствованием действительности подписи или верности перевода. Их функции и организация не имеют ничего общего с нотариатом латинского типа. При этом важно обратить внимание на то, что в штатах Луизианна, Техас, Флорида появи-

¹ См.: Пиепу Ж.-Ф., Ягр Ж. Нотариат во Франции и в мире. С. 32–33.

² См.: Пиепу Ж.-Ф., Ягр Ж. Нотариат во Франции и в мире. С. 33; Они же. Профессиональное нотариальное право. С. 207–209; Клячин Е.Н. Указ. соч. С. 13.

лись юристы, так называемые гражданские нотариусы (*civil law notaries*), функционирующие на сходных с латинским нотариатом принципах¹.

Правы Ж.-Ф. Пиепу и Ж. Ягр, утверждая, что «у каждой системы есть свои преимущества и недостатки. Конечно, в организации и работе юристов в странах англосаксонской правовой системы больше свободы, но дух системы латинского права требует, чтобы составитель соглашения не превращался в того, кто будет его оспаривать или защищать при возникновении разногласий между сторонами... то обстоятельство, что нотариус является представителем свободной профессии, дает множество преимуществ: в какой-то мере нотариус "очеловечивает" выполняемые им публичные функции благодаря свободной организации работы внутри нотариальной конторы, пропорциональному вознаграждению развернутой деятельности, возможности конкурентной борьбы, совмещению принципов монополии и свободы выбора клиентом нотариуса, а особенно благодаря личной ответственности нотариуса, дополняемой коллективной ответственностью всего профессионального сообщества»².

§ 3. Законодательство Российской Федерации о нотариате

Законодательство о нотариате основывается на Конституции Российской Федерации и состоит из нормативных правовых актов, среди которых: Основы законодательства Российской Федерации о нотариате (далее – Основы); другие федеральные законы, например: ГК РФ, определяющий, что нотариальное удостоверение сделки означает проверку законности сделки, в том числе наличия у каждой из сторон права на ее совершение, и осуществляется нотариусом или должностным лицом, имеющим право совершать такое нотариальное действие в установленном законом порядке (ст. 163 ГК РФ)³; что залог может быть учтен путем регистрации уведомления

¹ Там же.

² *Пиепу Ж.-Ф., Ягр Ж.* Нотариат во Франции и в мире. С. 33.

³ Об удостоверении сделок см. подробнее главы 11.1, 11.2 настоящего учебника.

ний о залоге, поступивших от залогодателя, залогодержателя или в случаях, установленных законодательством о нотариате, от другого лица, в реестре уведомлений о залоге такого имущества (реестр уведомлений о залоге движимого имущества)¹. Реестр уведомлений о залоге движимого имущества ведется в порядке, установленном законодательством о нотариате (ст. 339¹ ГК РФ)²; некоторые процедурные аспекты нотариального производства в разделе V «Наследственное право»³.

Налоговый кодекс РФ, которым установлены, например: ставки государственной пошлины, взимаемой нотариусом за совершение нотариальных действий (ст. 333²⁴, 333²⁵ НК РФ); требование об обязанности нотариусов сообщать о нотариальном удостоверении права на наследство и договоров дарения в налоговые органы по месту своего нахождения не позднее пяти дней со дня соответствующего нотариального действия (ст. 85 НК РФ).

Федеральный закон от 6 апреля 2011 г. № 63-ФЗ «Об электронной подписи», в соответствии с которым нотариус: создает и использует усиленную квалифицированную электронную подпись для совершения нотариальных действий с электронными документами и передачи сведений в единую информационную систему нотариата; проверяет квалифицированную электронную подпись и подтверждает ее принадлежность заявителю (для установления его личности) при регистрации уведомления о залоге движимого имущества, направленного нотариусу в электронной форме⁴.

В состав законодательства о нотариате входят принимаемые на основании и в соответствии с законами нормативные правовые акты:

- Президента Российской Федерации, например, Указ Президента РФ от 22 июля 2002 г. № 767 «Об использовании Государственного герба Российской Федерации на печатях нотариусов»;
- Правительства Российской Федерации, например: постанов-

¹ О регистрации уведомлений о залоге, реестре уведомлений о залоге см. подробнее главу 10.2 настоящего учебника.

² О реестрах нотариальных действий ЕИС см. подробнее главу 15 настоящего учебника.

³ См. подробнее главу 10.1 настоящего учебника.

⁴ См. подробнее главу 15 настоящего учебника.

ление Правительства РФ от 1 июня 2012 г. № 543 «Об утверждении перечня документов, по которым взыскание задолженности производится в бесспорном порядке на основании исполнительных надписей»; постановление Правительства РФ от 27 мая 2002 г. № 350 «Об утверждении предельного размера вознаграждения по договору хранения наследственного имущества и договору доверительного управления наследственным имуществом»;

- федеральных органов исполнительной власти, например, приказ Минюста РФ от 15 марта 2000 г. № 91 «Об утверждении Методических рекомендаций по совершению отдельных видов нотариальных действий нотариусами Российской Федерации»; приказ Минюста РФ от 27 декабря 2007 г. № 256 «Об утверждении Инструкции о порядке совершения нотариальных действий главами местных администраций поселений и муниципальных районов и специально уполномоченными должностными лицами местного самоуправления поселений и муниципальных районов»;
- законы и иные нормативные правовые акты субъектов Российской Федерации, принимаемые на основании Конституции Российской Федерации, относящей нотариат к совместному ведению Российской Федерации и субъектов РФ (подп. «л» ч. 1 ст. 72), и не противоречащие Основам. Например, с 13 июля 1993 г. в Республике Башкортостан действует Закон «О нотариате» (в ред. Закона от 10 июля 2014 г.); 19 апреля 2006 г. Московской городской Думой был принят Закон города Москвы «Об организации и деятельности нотариата в городе Москве» (действует в ред. Закона г. Москвы от 2 апреля 2008 г. № 15); 17 декабря 2008 г. Законодательным собранием г. Санкт-Петербурга принят Закон «Об организации и деятельности нотариата в Санкт-Петербурге (действует в ред. Закона от 16 января 2009 г. № 803-З). Законы о нотариате имеются также в Нижегородской, Смоленской областях.

Нормы законодательства о нотариате и нотариальной деятельности, содержащиеся в других нормативных правовых актах,

должны соответствовать Основам, поскольку именно они являются главным нормативным актом, регламентирующим деятельность российского нотариата.

С принятием 11 февраля 1993 г. Основ начался очередной этап развития российского нотариата, направленный на восстановление свободного нотариата, получившего свое оформление в 1866 г. в Положении о нотариальной части. Необходимость отказа от государственного нотариата в пользу «частного» была вызвана рядом причин – изменение политических, экономических условий жизни государства и общества. Возвращение частной собственности, развитие предпринимательства, формирование рынка недвижимости, в том числе и в связи с приватизационными процессами, потребовали изменений в нотариальной сфере. Проведение правовой, а затем и судебной реформы, не могло не отразиться на нотариате как правоохранительном органе, органе, непосредственно связанном с судом, обеспечивающем защиту и охрану прав граждан и организаций. Выбор в пользу латинского нотариата был предопределен историей¹ российского нотариата, принадлежностью правовой системы России к романо-германской правовой семье, политико-экономическими условиями, существовавшими в России в начале 90-х годов XX столетия.

Основы состоят из двух разделов. Раздел первый определяет организационные основы деятельности нотариата. Раздел второй устанавливает перечень нотариальных действий и правила их совершения. Поскольку Основы не содержат детальной регламентации порядка совершения нотариальных действий, постольку возникает необходимость в принятии Федеральной нотариальной палатой различных методических рекомендаций, направленных на обеспечение единообразного порядка осуществления нотариальной деятельности, например:

- Методические рекомендации по свидетельствованию верности копий документов и выписок из них (утв. Правлением Федеральной нотариальной палаты. Протокол 03/03 заседания Правления ФНП от 26–27 марта 2003 г.);

¹ См. подробнее главу 2 настоящего учебника.

- Методические рекомендации по удостоверению доверенностей (утв. решением Правления Федеральной нотариальной палаты. Протокол № 03/03 от 7–8 июля 2003 г.);
- Методические рекомендации по удостоверению завещаний, принятию нотариусом закрытого завещания, вскрытию и оглашению закрытого завещания (утв. решением Правления Федеральной нотариальной палаты. Протокол № 04/04 от 1–2 июля 2004 г.);
- Методические рекомендации по оформлению наследственных прав (утв. решением Правления Федеральной нотариальной палаты от 27–28 февраля 2007 г. Протокол № 02/07);
- Методические рекомендации по совершению нотариального действия о передаче заявлений граждан, юридических лиц другим гражданам, юридическим лицам (утв. решением Правления Федеральной нотариальной палаты от 23–25 июня 2008 г. Протокол № 09/08).

В первое десятилетие нотариальное законодательство было достаточно стабильно. С 2003 г. в Основы стали вноситься изменения, обусловленные развитием российского небюджетного нотариата, необходимостью повышения качества нотариальной деятельности, усиления контроля за деятельностью нотариусов. Серьезное влияние на содержание Основ оказывало и продолжает оказывать гражданское законодательство, о чем свидетельствуют изменения последних лет¹.

Отказавшись от принятия нового закона о нотариате², законодателем была избрана модель точечных изменений в Основы и связанных с ними нормативных правовых актов. В декабре 2013 г. был принят Закон № 379-ФЗ, который, по мнению К.А. Корсика, стал одним из самых значимых за двадцать лет внебюджетного

¹ Интернет-конференция Президента Федеральной нотариальной палаты Сазоновой Марии Ивановны «Применение современного Российского законодательства в нотариальной практике в свете изменений Гражданского кодекса РФ». 15 октября 2012 г. // СПС «Гарант».

² См.: рабочие версии Общей части, Особенной части проекта федерального закона «О нотариате и нотариальной деятельности в Российской Федерации», подготовленных в рамках соответствующей рабочей группы при Минюсте РФ: Распоряжение Заместителя Министра юстиции РФ от 23 сентября 2009 г. № 3498/р «О рабочей группе по разработке проекта ФЗ «О нотариате и нотариальной деятельности в Российской Федерации».

нотариата. Он расширил ряд предоставленных нотариусам полномочий, и дал иную трактовку самой сути нотариального удостоверения и нотариального акта¹.

Изменения законодательства о нотариате продолжились и в 2014–2015 гг. Принятие федеральных законов от 29 декабря 2014 г. № 457-ФЗ и от 30 марта 2015 г. № 67-ФЗ² внесло изменения как в организационную составляющую нотариата (например, нормы о государственной поддержке нотариата, о поддержке нотариальными палатами нотариата в малонаселенных и труднодоступных местностях – ст. 11.1, 11.2 Основ), так и в функциональную (например, продолжилось расширение перечня нотариальных действий, совершаемых нотариусом, – ст. 35 Основ).

Вывод о том, что нотариату суждено измениться, очевиден: «невозможно игнорировать глобальные изменения экономики и общества. У нотариата есть безусловный положительный потенциал для того, чтобы не просто сохранить свои позиции, но стать одним из центральных институтов гражданского общества, гарантирующего безопасность частных соглашений, мир и спокойствие в семье»³.

Именно нотариат всей историей развития Российского государства и общества предназначен для исполнения правоохранительной, предупредительной роли, обеспечивающей лицам реализацию бесспорных прав и создающей необходимые гарантии защиты права в случае его нарушения.

¹ См. подробнее: Корсик К.А. Представители бизнеса преувеличивают консерватизм нотариусов: Интервью номера // Закон. 2014. № 11. С. 7; Он же. Необходимо работать на «опережение»: Интервью // Нотариальный вестник плюс. 2014. Июнь-июль. С. 1–3.

² СЗ РФ. 2015. № 1 (ч. I). Ст. 10; № 13. Ст. 1811.

³ Клячин Е.Н. Указ.соч. С. 20.

Глава 2

История нотариата

Методические рекомендации

«Исследователь современных государственных и общественных учреждений прежде всего обращается к их истории, следит за постепенным ходом развития их из примитивных, несовершенных форм в более сложные, связанные единством положений в их основании идеи. История выясняет ему, что сохранилось в данном учреждении самобытного, оригинального, национального, и что заимствовано, перенесено из чужих стран и культивировано искусной рукой законодателя. ...Проследить исторически все видоизменения первобытной формы, раскрыть ее жизненное, плодотворное начало, то «историческое зерно», которое издавна таилось в ней, и из которого позже выросло гордое многоветвистое дерево, – такова задача всякого исследователя государственных и общественных учреждений»¹. В этих словах А.М. Фемелиди обозначена цель изучения истории, в частности, нотариата. Для достижения этой цели необходимо понять и осмыслить римский период возникновения и развития нотариального института, послужившего основой для формирования европейского нотариата. Внимательное изучение исторического исследования Н. Ляпидевского поможет сформировать представление о римском нотариате и его влиянии на дальнейшее развитие нотариата.

Важно изучить и процесс становления нотариата в Германии и Франции, потому что нотариальные модели этих стран, впитавшие в себя римские организационные, функциональные начала и развившие их, стали образцом для организации нотариата в зарубежных странах романо-германской правовой семьи. Усвоению материала поможет ознакомление с соответствующими правовыми и литературными источниками.

Особое внимание необходимо уделить развитию российского нотариата, выявить сходства и различия в процессе формирования российского и зарубежного нотариата, отметить оригинальные черты, понять причины изменения законодательного регулирования нотариальной деятельности. Для этого следует обратиться к памятникам русского права, нормативным правовым актам советского периода, изучить специальную литературу.

Вопросы

1. Римский нотариат: начало. 2. Развитие нотариата в Германии и Франции. 3. История российского нотариата.

¹ Фемелиди А.М. Русский нотариат: История нотариата и действующее нотариальное положение 14 апреля 1866 г. Пособие к изучению русского нотариального права». СПб., 1902. С. 1–2.

§ 1. Римский нотариат: начало

Введение. Изучению истории нотариата как «учреждения, тесно связанного с общественным строем, правами семейными, наследственными и вещными»¹ посвящено немало научных трудов, среди которых особое место занимают работы Н. Ляпидевского «История нотариата» 1857 г. и А.М. Фемелиди «Русский нотариат: История нотариата и действующее нотариальное положение 14 апреля 1866 г. Пособие к изучению русского нотариального права» 1902 г., а также подготовленная А.Г. Гасманом Объяснительная записка к проекту новой редакции Положения о нотариальной части, содержащая во введении «Исторический очерк нотариата»². Именно эти исследования и станут основой изложения материала обозначенной темы.

Как отмечал Н. Ляпидевский, в процессе формирования института нотариата можно проследить несколько этапов:

- период до начала IX в. (римский нотариат как свободное занятие сведущих в праве лиц);
- период от IX в. до XIV в. (нотариат как государственная должность);
- период рецепции римского права в части организации нотариата в Германии и Франции;
- период адаптации и развития национальных норм о нотариате в этих странах³.

Рассмотрим подробнее каждый из перечисленных этапов.

1.1. Римский нотариат. «Римская юриспруденция, вырабатывая формуляры для правовых сделок римского народа, наблюдала в лице своих представителей за обличием этих сделок в письменную, документальную форму. Редакция юридических актов, совершаемых вне суда, значение коих основывалось на строгом соблюдении древних форм, была почетной функцией римских юрисконсультов в эпоху республики и в начале империи. Рядом с этой творческой силой, силой зиждущего юридического

¹ Фемелиди А.М. Указ. соч. С. IV.

² Объяснительная записка к проекту новой редакции Положения о нотариальной части. В 2 ч. СПб., 1904. Ч.1. Введение. Исторический очерк нотариата.

³ Ляпидевский Н. История нотариата. М., 1857. С. VI–VII.

разума, стояла другая, чисто механическая, пассивно вкладывавшая правовой материал в традиционную формулу, в лице простых писцов... По мере того, как римский юридический ум, постепенно истощивая себя, доходит до полнейшего изнеможения своих производительных сил, механическая работа над правовым материалом становится шире и шире и, наконец, является почти исключительной. Для исторического исследования о нотариате, эта механическая деятельность составляет первый, исходный момент»¹.

Итак, в Риме до IX в. оформлением правового материала в документальную форму занимались **писцы**, которые состояли либо на государственной службе, либо на службе у частных лиц; были образованными людьми, имевшими знания о праве.

Писцы, состоявшие на государственной службе (только римские граждане, не лишенные гражданской чести), именовались «*скрибы*» (от лат. – *scribae*) или *служилые писцы*. Они числились при магистратах, получали жалованье из государственного казначейства, занимали должность пожизненно, образовывали корпорации.

В компетенцию писцов входило составление публичных документов и ведение общественных счетов. Последнее позволило именовать писцов «писцами – бухгалтерами». Изготовленные писцами документы служили основанием для выдачи заинтересованным лицам копий этих документов, удостоверенных теми же писцами от имени магистрата. При преторской юрисдикции скрибы обязаны были присутствовать при отправлении претором правосудия. В ходе процесса они записывали в особые судебные журналы (ставшие прототипом судебных протоколов – *acta* или *gesta*) наиболее заслуживающую внимания судьи информацию.

Писцы, состоявшие на службе у частных лиц, были либо свободными людьми, работавшими по найму у богатых людей секретарями – *эксцепторами* (*exceptores*), либо рабами – *нотариусами* (*notarius*)².

В IV–V вв. (в период империи) название «*эксцепторы*» становится общим наименованием для служилых писцов во всех римских

¹ Ляпидевский Н. Указ. соч. С. 2–3.

² Слово «*notarius*» – от употребления писцами этого рода особых стенографических знаков (*notae*) при письме под диктовку. Подробнее о писцах см.: Ляпидевский Н. Указ. соч. С. 2–20.

учреждениях, а название «*нотариус*» стало принадлежать *императорским секретарям*, позднее – писцам епископов, записывавших поучения и беседы епископов с народом.

Помимо служилых и частных писцов в Риме существовал и третий разряд лиц, занимавшихся составлением юридических актов – *табеллионы* (*tabelliones*).

Табеллионы не состояли ни на какой службе – ни на государственной, ни на частной;

- занимались в виде свободного промысла составлением юридических бумаг для каждого в них нуждающегося;
- имели в публичных местах конторы, где совершали юридические акты;
- были подконтрольны государственной власти – надзор осуществлялся соответствующими чиновниками;
- взимали с обратившихся за документом лиц, установленное законом вознаграждение.

Табеллионом мог быть всякий, знавший право.

Табеллионы объединялись в корпорацию. Избрание в табеллионы зависело от членов корпорации, а утверждение в должности – от префекта города. Избранный проходил специальный обряд посвящения¹.

Представляет интерес и порядок совершения табеллионных документов. Н. Ляпидевский отмечает, что лицо, желавшее совершить документ, должно было обращаться в контору табеллиона. Табеллион на основании устного сообщения сторон о сути сделки составлял проект акта с целью выяснить характер правоотношения, в которое намерены вступить стороны, и их желания относительно взаимных прав и обязанностей. Проект акта прочитывался сторонам и утверждался их согласием, после чего табеллион переписывал проект на гербовой бумаге. После этого акт еще раз прочитывался сторонам при свидетелях, подписывался ими. Табеллион совершал на акте надпись о том, что он прочитан сторонам, подписан ими и свидетелями и вручен по принадлежности. После этого документ свертывался в трубку или складывался в форму квадрата, обертывался в холст, прошнуровывался ниткой,

¹ См.: Ляпидевский Н. Указ. соч. С. 20–35; Фемелиди А.М. Указ. соч. С. 4–5.

концы которой скреплялись куском воска, на который прилагалась печать табеллиона. Употребление печати в этот период времени не было средством удостоверения подписи табеллиона, но было средством предохранения акта от подлога¹.

Для того чтобы придать документам, совершенным табеллионом, значение публичного акта, заинтересованные в том лица либо сам табеллион предъявляли эти документы в суд для внесения в протокол (*gesta*). Совершение такого действия имело как охранительный характер: в случае утраты, уничтожения акта, копия его могла быть восстановлена из протокола, так и правовой: исключался всякий спор о подлинности акта².

Говоря о документах табеллионов, обратим внимание на материал, который использовался для их изготовления. Первоначально это были деревянные дощечки, именовавшиеся *candex* (сравни: «*codex*»), на которых острым грифелем (*stilus*) вырезали буквы или покрывали дощечку краской либо воском и изображали на ней письма. Позднее в качестве письменного материала стала использоваться египетская бумага (папирус), а затем – пергамент, выделявавшийся из кожи животных. В Дигестах имеется также указание на использование бумаги, получаемой из коры, и холста. Табеллионы для составления документов пользовались черными чернилами (в отличие от пурпурных чернил императора³ и цветных чернил ректоров провинций), которые изготавливались из сажи сожженного дерева и меда или из отвара морской рыбы – сепии. Документы табеллионов писались на латинском, позднее и на греческом языках.

Содержание документов включало введение, основной текст и заключение.

Во введении следовало употребить формулу воззвания к Богу, например: *in nomine Domini nostri Iesu Christi*, и указать дату совершения акта (до VI в. римляне считали 8 дней в неделе. При импера-

¹ Подробнее см.: Ляпидевский Н. Указ.соч. С. 41–54.

² О *gesta* подробнее см.: Ляпидевский Н. Указ.соч. Гл. 4.

³ За изготовление и употребление пурпурных чернил частными лицами следовало наказание в виде смертной казни: Ляпидевский Н. Указ. соч. С. 76.

торе Юстиниане была введена семидневная неделя¹).

Основной текст акта также был трехчастным:

1) введение содержало:

указание на имя, титул сторон сделки,
указание побудительных причин к заключению сделки (иногда),
упоминание о правоспособности контрагентов,
указание на отсутствие психического принуждения ко вступле-
нию в сделку;

2) излагался предмет сделки, указывалось имущество, состав-
ляющее предмет договора, цена этого имущества.

В купчих указывалось:

- на происхождение права продавца на отчуждаемое имение,
на его передачу и условия об очистках: ручательство продав-
ца покупателю за его свободное и не нарушаемое владение;
объявление о том, что имущество не было продавцом прежде
продано, заложено, не обременено казенными недоимками и
частными долгами;
- обязательство продавца заплатить покупателю двойную цену
в случае изъятия имения из его владения, а равно и вознагра-
дить его за все постройки, культурные и другие улучшения.

После этого в купчих, а также в дарственных содержалось ука-
зание на побочные условия, например, сохранение за продавцом
права жилища в проданном имении.

3) Обозначалось обеспечение исполнения по сделке, содер-
жащее указание последствий неисполнения, определяемых самим
сторонами, или же только клятвенное обещание исполнить уста-
новленное обязательство.

Заключение состояло из традиционной формулы, употребляв-
шейся классическими юристами при написании стипуляций² и по-
вторения времени совершения документа³.

Наряду с развитием в светской правовой жизни табеллион-
ной деятельности *в церковной жизни возникает тождественное*

¹ Ляпидевский Н. Указ. соч. С. 95.

² Институции Юстиниана. Перевод с лат. Д. Расснера / Под ред. Л.Л. Кофанова, В.А. Том-
синова. М., 1998. С. 247–255.

³ См. подробнее о содержании документа: Ляпидевский Н. Указ. соч. С. 95–104.

табеллионам учреждение – нотариат. С признанием христианства господствующей религией империи церковь заимствует от нее бюрократическое устройство. Создаются канцелярии, служебный персонал которых назывался *notarii*. В VIII в. нотариат как учреждение, призванное служить нуждам церковного управления, достигает нормальной организации путем его возведения со стороны верховной власти церкви в государственную должность.

Обязанности церковных нотариусов, назначаемых для потребностей церковной администрации, состояли в следующем:

- присутствовать при епископах во время их бесед и совещаний с народом и записывать услышанное;
- составлять акты по делам церкви, например, об избрании епископов; стенографировать прения в соборных заседаниях и составлять акты соборов; зачитывать во время заседаний разного рода документы; объявлять постановления собора (на основании командирования от собора);
- составлять совершавшиеся в церкви акты отпущения рабов на волю;
- писать контракты, заключаемые епископами от имени церкви, представителями церковных учреждений;
- в качестве представителей церкви представлять в судебные учреждения для занесения в протокол дарственные в пользу церкви, другие подобного рода документы.

Созданный нотариат церковь выводила в область светской жизни, назначая специальных нотариусов для мирян с целью юридического сопровождения дел и отношений, не имеющих отношения к церковной сфере. Такие нотариусы появляются в конце седьмого столетия под названием *notarii publici*¹.

В этой связи «церковный нотариат является воздействующим на развитие нотариата вообще, вступает в его историю и имеет в ней свои страницы»².

Дальнейшее развитие нотариата происходит после падения западной Римской империи. Как отмечает Н. Ляпидевский, новый порядок жизни, принесенный варварами, не только не по-

¹ О церковном нотариате см. подробнее: Ляпидевский Н. Указ. соч. С. 104–120.

² Ляпидевский Н. Указ. соч. С. 105–106; Фемелиди А.М. Указ. соч. С. 13–15.

давил господства римского права среди побежденного населения, но и формально признал его существование. Римские табеллионы продолжали свою деятельность под названием «*scribae publici*» (публичные писцы или писцы для всех), документы, составленные ими, как и прежде, не имели значения публичных актов. Из среды римских табеллионов избирались (по примеру римских императорских секретарей – нотариусов) нотариусы лангобардского короля, исполнявшие обязанности, во многом схожие с обязанностями нотариусов римского императора. В отличие от последних, королевским нотариусам принадлежала судебная власть (они командировались королями в качестве судей), и право совершать нотариальные документы для частных лиц. Нотариат в варварских государствах на итальянской территории, имеющий римскую основу, стал как бы прототипом будущего общеевропейского нотариата, и своеобразной отправной точкой для дальнейшего его развития в законодательстве Карла Великого и его преемников, а позднее и в городских статутах¹.

1.2. Нотариат как государственная должность (период от IX в. до XIV в.). «Вторая эпоха в истории развития нотариального института»² начинается во времена Карла Великого с появлением нового источника права под названием капитулярии, ставшими источником общего права империи в противоположность национальному каждому отдельного народа – лангобардов, франков, бургундов, алеманов, баварцев и других.

Капитулярии возводят нотариусов в степень государственной должности. Еще в 774 г. (после завоевания Италии) Карл Великий издает закон, ограничивающий духовенство в занятии нотариальным делом: запрещает духовным лицам составлять документы по юридическим сделкам мирских людей. Это был первый шаг на пути формирования новой организации нотариата. Капитулярий 803 г. обязывал должностных лиц императора – зендграфов (императорских комиссаров) выбирать для занятий в суде как скабинов и адвокатов, так и нотариусов. Последних выбирали из числа *scribae publici*. Выбор нотариусов не был делом только комиссара. По

¹ См.: Ляпидевский Н. Указ. соч. С. 121–166.

² Ляпидевский Н. Указ. соч. С. 169.

капитулярию требовалось согласие народа (как и при выборе судьи). Выбранный императорским комиссаром нотариус должен быть известен жителям округа и принят ими. Об избранных таким образом нотариусах зендграф докладывал императору, их имена вносились в списки (мартикулы) императорских канцелярий. Назначенные таким образом на государственную должность нотариусы стали именоваться *notarii electi* (нотариусы избранные). Избранные нотариусы должны были являться на *placita*¹ для редакции судебных решений и документов по сделкам частных лиц. Как отмечает Н. Ляпидевский, «закон 803 г., представляющий первый шаг со стороны верховной власти к возведению нотариата в государственную должность, ограничил круг деятельности авторизованных нотариусов составлением актов на *placita*. Но это продержалось недолго»². Действительно, история развития нотариата свидетельствует как о постоянном расширении компетенции нотариусов, так и увеличении их количества.

По закону 843 г. *notarii electi* составляют не только акты, вытекающие из судебных решений, но и в присутствии графа, скабинов облачают в документальную форму важнейшие юридические сделки, объявляют их перед народным собранием (на *placita*). Помимо этого, нотариусы имели право совершать и частные документы. Для этого в присутствии свидетелей нотариус совершал акт, после чего делал заявление о совершенном акте перед епископом или графом или зачитывал акт перед собравшимся народом. Такое заявление, объявление нотариуса придавали совершенному им документу значение публичного, приобретшего юридическую силу. Авторизованные нотариусы также были избираемы в судьи городов и именовались тогда *judices et notarii*³.

Что касается содержания каролингских нотариальных актов, то оно, как и табеллионные акты и акты *scribae publici*, включало введение, основную часть и заключение. Новизна заключалась в утверждении документа печатью. Печать как средство удостоверения

¹ Термин «*placita*» в зависимости от контекста означает – перед лицом народного собрания; публично; то, что имеет законную силу, что неоспоримо.

² Ляпидевский Н. Указ. соч. С. 185.

³ См.: Ляпидевский Н. Указ. соч. С. 181–194.

документов употреблялась только для актов, совершенных *notarii electi* на *placita*. При этом следует отметить, что использовалась не собственная печать нотариуса, а *особая печать, печать placita*, подтверждавшая, что сделка законна, так как утверждена публично, перед лицом народного собрания, и что юридически значимые действия приобретали значение юридических фактов. Начиная с XI в., итальянские нотариусы стали использовать свою собственную печать.

Наряду с нотариусами – *notarii electi*, введенными Карлом Великим, существовали и простые «писцы» – табеллионы, *scribae publici*, занимавшиеся составлением юридических актов и судебных бумаг вне *placita*, в виде свободного промысла под контролем государства.

Желая получить не только материальные выгоды (вознаграждение за совершение значительных юридических сделок), но и привилегии *notarii electi* (высокое общественное положение, возможность занять место судьи), простые нотариусы стали обращаться к правительству с просьбой об авторизации – включении их в императорский список *notarii electi* и получении соответствующего назначения.

«При многочисленности нотариальных корпораций, при особом уважении к ним народонаселения, наконец, при тесной связи нотариата с состоянием права и процесса, для самого правительства было важно путем раздачи авторизации возможно большему числу нотариусов организовать из них единое государственное учреждение, стоящее под непосредственным контролем и воздействием государственной власти. Оно не могло колебаться в расширении авторизации и потому еще, что, давая право нотариусам являться в большем числе на *placita*, вводило этим в состав судов того времени значительный юридически образованный контингент»¹.

Переход нотариата от свободного занятия сведущих в праве лиц в государственную должность, получаемую от верховной власти, завершается к XI в. По сравнению с церковным нотариатом создание светского нотариата задержалось на три века.

¹ Ляпидевский Н. Указ. соч. С. 222–223.

В документах XII, XIII веков нотариусы не указывают на свое избрание, так как к этому времени различия между избранными и простыми нотариусами стерлись. Никто не мог быть нотариусом, не получив разрешения (назначения) от верховной власти. С конца XII в. слово «табеллион» начинает уступать место слову «нотариат»¹.

Организация нотариата получает свое окончательное оформление в *нотариальных уставах*, являвшихся составной частью *статутов итальянских городов*. Нотариальный институт, обработанный нотариальными уставами, «в самых мельчайших своих определениях делается прототипом общеевропейского нотариата и вслед за римским правом воспринимается в Германии и Франции»².

По мнению Н. Ляпидевского, для истории нотариата важны статуты городов Ниццы (начало XIII в.), Равены (1253 г.), Пьяченцы (1391 г.), Вероны, Падуи и особенно, как самые богатые по содержанию, статуты Рима (1567 г.) и Болоньи (1564 г.)³. Нотариальные уставы в статутах итальянских городов представляют собой своеобразную кодификацию выработанных обычным правом норм для нотариального института.

В уставах определялись:

- порядок назначения и вступления нотариуса в должность;
- условия, которым должен удовлетворять претендент на должность нотариуса;
- организация представительства нотариальных корпораций;
- взаимоотношение городских властей и нотариальных корпораций;
- круг деятельности нотариусов;
- требования, предъявляемые к форме и содержанию нотариальных документов;
- порядок хранения нотариальных документов;
- ответственность нотариуса за свою деятельность.

Перечисленные вопросы детально рассмотрены Н. Ляпидевским в его «Истории нотариата» в отделе второй части второй «Нотариат

¹ См.: Ляпидевский Н. Указ. соч. С. 167–194; Фемелиди А.М. Указ. соч. С. 15–22.

² Ляпидевский Н. Указ. соч. С. 251.

³ Ляпидевский Н. Указ. соч. С. 252.

в Италии перед акцептацией его в Германии и Франции»¹. Основываясь на данном исследовании, изложим основные положения, характерные для итальянского нотариата.

Вступление нотариуса в должность обуславливалось получением разрешения как от светской, так и от духовной власти.

От светской власти разрешение на занятие должности давалось либо непосредственно императором, либо сановниками церкви и государства, назначенными для этой цели императором. Среди сановников были: герцоги, графы (их особый разряд – пфальцграфы), епископы (в очень редких случаях).

От церковной власти авторизация нотариусов осуществлялась папой. Назначенные папой нотариусы именовались *a domno papa*. В большинстве случаев от имени папы действовали пфальцграфы. Нотариусы, назначенные на должность папой, иногда испрашивали разрешение и от императора.

Помимо императора и папы назначение нотариусов исходило непосредственно от города. Это стало возможным тогда, когда некоторые итальянские города получили независимость.

В некоторых городах нотариусы могли назначаться на должность самой нотариальной корпорацией (например, это право указано в римском статуте).

Лицо, претендующее на должность нотариуса, должно было отвечать общим и особенным условиям. К числу *общих* условий относились:

- свобода лица (нотариусом не мог быть ни раб, ни кабальный);
- законный возраст (в зависимости от статута от 18, 20 до 40 лет. По статуту города Пьяченцы требовался 14 летний возраст, если претендент был сыном нотариуса);
- безупречное поведение (перед допуском к экзамену жизнь и поведение претендента подвергалась строжайшему исследованию. Обязанностью всех членов корпорации было следить за недопущением в корпорацию дискредитированного лица);
- юридическое образование (экзаменационная комиссия в составе, определяемом статутом, экзаменовала претендента

¹ Ляпидевский Н. Указ. соч. С. 253–310.

на знание грамматики, нотариальных форм и умение составлять акты и статута города, в котором претендент желал исполнять обязанности нотариуса);

- практическое знакомство с нотариальным делом (доказательством служило удостоверение от одного из городских нотариусов о прохождении под его руководством нотариальной практики. Срок практики различался в зависимости от городского статута. Так, в Риме требовалось не менее одного года, в Болонье – два года на практику и изучение гражданского и канонического права и пять лет для изучения грамматики);
- согласие корпорации.

К *особенным* условиям относились: происхождение от граждан этого города (для Рима и Болоньи); рождение от законного брака (для Ниццы).

Нотариус, выдержавший экзамен и принятый корпорацией вносился в *мартиккулы* – *городские и корпоративные*. В городских списках новый нотариус расписывался и прилагал тот знак, который будет употреблять на совершаемых им документах. Это было необходимо для сличения актов в случае спора о подлоге. Внесение нового нотариуса в корпоративный список позволяло считать совершенные им акты, как имеющие нотариальное значение.

В завершение процедуры назначения нотариус произносил *присягу* перед лицами, которые предоставляли разрешение на занятие должности нотариуса. После этого новоназначенному нотариусу вручалось перо и письменный прибор со словами: прими власть совершать публичные акты согласно с законом и добрыми нравами.

Организация представительства нотариальных корпораций. Представители корпорации или официалы избирались из среды нотариусов на определенный срок (выборы совершались каждые четыре года). Высшими представителями корпорации, например, в Риме были проконсулы. Им принадлежало право суда над членами корпорации и право наложения штрафов на них. В некоторых статутах упоминается о советах корпораций, которые собирались для решения всех важных вопросов.

Представители корпораций по отношению к членам корпорации имели следующие права:

- надзирать за их действиями и поведением;
- рассматривать споры, иски, возникающие между нотариусами, жалобы клиентов на неправильные действия нотариусов. Решение суда не подлежало апелляционному обжалованию;
- командировать их для занятий в суды;
- созывать общие собрания нотариусов города;
- принимать после смерти нотариуса меры охраны находившихся у него протоколов и документов;
- надзирать за выдачей разрешений на занятие должности нотариуса в тех местах, где она не была еще предоставлена корпорации.

Корпорация нотариусов взаимодействовала с городскими властями. В частности, городские власти утверждали уставы корпораций; осуществляли контроль над выборами представителей корпорации; участвовали в суде над нотариусами; охраняли нотариальные акты после смерти нотариуса.

Компетенция нотариусов. Нотариусы участвовали в судебной, административной и частноправовой сферах.

В судах при рассмотрении гражданских дел нотариусы писали:

- акты явки в суд истца и ответчика;
- показания истца и ответчика;
- акты присяги свидетеля;
- акты доверенности;
- акты принятия опеки и ее отмены;
- акты вступления в наследство;
- акты о приданном;
- акты о допросе свидетелей.

Помимо этого нотариусы составляли судебные решения, выдавали копии с них.

Будучи командированными официальными лицами в распоряжение городской администрации, нотариусы излагали на письме все административные распоряжения и декреты.

Деятельность нотариусов в частноправовых отношениях состояла в составлении завещаний, договоров, актов третейского суда и в выдаче копий с нотариальных документов.

Процесс совершения документов состоял из двух этапов. Сначала излагался проект акта, который вносился в книгу протоколов (новое явление в порядке совершения нотариальных документов¹), после этого сторонам выдавался составленный на основании протокола документ.

Если спор разрешался третейским судом, то участие нотариуса, которого стороны были обязаны пригласить, было вызвано необходимостью составления подробного протокола и акта решения.

Порядок выдачи копии с нотариального документа различался в зависимости от того, составлен ли оригинал тем же нотариусом или другим, а также от времени составления копии – при выдаче оригинала или по прошествии времени.

Нотариус не имел права отказать обратившемуся к нему лицу в составлении документа. Исключение составляли ближайшие родственники восходящей, нисходящей и боковой линии, а также поверенный нотариуса.

Не допускалось совершение документа по сделкам противозаконного или безнравственного содержания.

Запрещалось совершение документов в воскресные и праздничные дни, а также в ночное время за исключением духовных завещаний.

В случае нарушения нотариусом установленного законом порядка, он подвергался значительным денежным взысканиям. За подлог и умышленное искажение документа городские статуты вводили наказание – сожжение нотариуса живым на костре. Как правило, эта мера применялась после того, как нотариус в третий раз уличался в подлоге.

В статутах итальянских городов устанавливался порядок, направленный на обеспечение сохранности нотариальных документов. Так, после смерти нотариуса все находившиеся у него проекты и книги протоколов по окончательно совершенным документам передавались официальными в общественные архивы.

В случаях составления, например, завещания, назначения опекунов и описи имущества малолетних, нотариальные доку-

¹ Подробнее об этом: *Ляпидевский Н.* Указ. соч. С. 278–283.

менты тотчас были вноситься нотариусом в городскую канцелярию или другое учреждение для внесения в книгу регистров (иными словами для регистрации). После этого на документе – оригинале нотариусом делалась надпись, что он внесен в регистр.

Отдельное внимание в нотариальных уставах было уделено порядку продолжения совершения нотариальных действий после смерти нотариуса. Допускался переход «нотариального дела» по завещанию, по закону, а также по назначению представителей корпорации.

Краткий экскурс в историю средневекового итальянского нотариата позволяет утверждать, что в нотариальных уставах статутов итальянских городов нашло отражение все, что было создано ранее и сохранено нотариальными корпорациями как традиция, а также то новое, что отвечало потребностям времени. Во многом городские статуты стали «результатом творчества предшествующей эпохи», огромную роль в котором сыграли табеллионы. И именно в учреждении табеллионов «лежит зародыш того громадного института, который, получив в Италии широкую организацию со стороны законодательства и новое имя «нотариат», вместе с римским правом акцептирован и ассимилирован новыми европейскими народами»¹.

§ 2. Развитие нотариата в Германии и Франции

Развитие нотариата, основанного на римской традиции, законодательно оформленного во времена Карла Великого, в Германии и Франции было парализовано.

Капитулярии, которыми было введено учреждение *notarii electi*, институт зендграфов в **Германии**, после распада Империи Карла Великого, довольно быстро забываются, а деятельность *notarii electi* становится не востребовавшей как населением, так и светской и духовной властями. Причин тому несколько.

В качестве *первой* Н. Ляпидевский называет национальное воззрение германского народа на порядок совершения частных юридических сделок. Все важнейшие юридические сделки должны были

¹ Ляпидевский Н. Указ. соч. С. 21.

совершаться перед народным собранием, по сути, перед судом. «Идея, что суд принадлежит народу, что он есть народное учреждение, всегда жила в сознании германской нации...»¹. Как следствие этого, значение документа о совершенной сделке основывалось исключительно на авторитете народного собрания, народного суда, что, в свою очередь, не могло не повлиять на отношение к деятельности *notarii electi*.

Место нотариусов заняли простые писцы, принадлежащие к духовенству. Они совершали документы, принимаемые на народных собраниях, а также документы для частных лиц. Заинтересованное в совершении документа лицо, могло найти таких писцов возле главной церкви населенного пункта. Многие писцы странствовали из города в город и предлагали свои услуги.

Сосредоточение нотариальной функции в руках духовенства – *еще одна причина*, объясняющая отказ от учреждения нотариата.

Монополия духовенства в нотариальном деле до XII в. была обусловлена, во-первых, невежеством остальных сословий (в Германии считалось излишним обучать ребенка, если только он не готовился к духовному званию); во-вторых, его особым социальным положением.

В X в. начинают образовываться особые церковные территории (города, графства) с независимой от короля и графов юрисдикцией. К XIII в. церковные владения составляют значительную часть Германии. В этих владениях существует исключительно церковное управление и суд. Никакая светская власть не могла совершать суд над лицами, принадлежавшими церковному городу, графству. Сосредоточение судебной функции в руках духовенства в этих местностях «открывало широкую дорогу для нотариальной деятельности духовных писцов»². Документ, совершенный духовным писцом, имел большее значение, чем документ, составленный простым *scribae*, в силу того, что духовные писцы были в непосредственной зависимости от духовенства и принадлежали к господствующему сословию.

Помимо этого, важнейшие сделки совершались в церковных

¹ Ляпидевский Н. Указ. соч. С. 227.

² Ляпидевский Н. Указ. соч. С. 232.

местностях перед аббатом или иными представителями церковной власти. Высокая оплата за труд духовного писца побуждало духовенство удерживать в своих руках нотариальное ремесло. Духовные писцы не обращались к землевладельцам с просьбами о включении их в список *notarii electi* и получении соответствующего назначения на должность избранного нотариуса. В связи с этим на церковной территории в этот исторический период не существовало и не могло существовать учреждение, образованное с разрешения светской высшей власти, авторитетом которой документам придавалось юридическое значение.

Последняя причина, объясняющая невозможность развития нотариата в Германии в рассматриваемый период времени, заключалась в появлении права печати, вытекавшего из права герба. Каждое лицо, принадлежавшее к дворянскому сословию, имело свой герб, но не каждое – свою печать. Право иметь печать для утверждения документов принадлежало лишь тому, кто имел неограниченное право самостоятельно и независимо от кого-либо заключать сделки и составлять относительно этого документы. Существовало право утверждать свои собственные документы и право утверждать документы других лиц, не имеющих по своему положению права иметь печать. В последнем случае вассалы при совершении документов обращались к своему господину с просьбой удостоверить документ печатью; лица, поселившиеся на церковных территориях, пользовались печатью епископа, аббата; горожане – печатью городской власти; дети – печатью родителей. Об отсутствии своей собственной печати на документе учинялась соответствующая надпись.

Существование права печати, дававшее документу полное доказательственное значение на суде, исключало существование нотариусов и нотариата как специального учреждения, обеспечивавшего юридическое значение документов.

Во **Франции** состояние нотариата в рассматриваемый период времени было аналогичным германскому. Те же причины – монополия духовенства, берущая начало от удостоверения письменного акта возложением его на алтарь, социальное положение духовенства, независимая от светской власти юрисдикция на церковных

территориях, право печати, обеспечивавшее безусловную доказательственную силу утверждаемому документу – подавило развитие нотариата на началах, установленных капитуляриями Карла Великого.

В итоге, к началу XIV в. нотариусы заняли положение писцов, состоящих на службе, например, во Франции:

- в общественных объединениях (в городских куриях) – городские нотариусы;
- канцелярий сеньоров (феодалных баронов, графов) – сеньориальные нотариусы;
- в духовных куриях – епископские нотариусы.

Относительно нотариусов – свободных писцов, предлагавших свои услуги частным лицам за определенное вознаграждение – отмечается следующее. Они не составляли корпорации, каждый занимался составлением документов самостоятельно, в виде свободного промысла, большая их часть принадлежала к духовенству¹.

Несмотря на противодействие перечисленных причин и условий развитию нотариата, римское право, его основные принципы, статуты итальянских городов, кодифицировавшие традиции римского нотариата, нотариата каролингского периода, давшие дальнейшее развитие институту нотариата постепенно стали проникать в германскую и французскую жизнь, вытесняя отжившие представления национального права и заменяя их новыми нормами – нормами римского права.

В Германии *рецепцию римского права* связывают с тем, что: 1) в образовании Германской империи лежала идея о продолжении древней римской империи; 2) каноническое право служило мостом, через который римское право вошло в Германию; 3) университеты получали различные привилегии с целью распространения римского права².

Под влиянием основных положений римского права, нотариальных уставов статуты римских городов, обычного права и германского имперского права в 1512 г. появляется Положение о

¹ О нотариате Германии, Франции периода до XIV в. см. подробнее: *Ляпидевский Н.* Указ. соч. С. 226–250.

² См. об этом: *Фемелиди А.М.* Указ. соч. С. 35–36.

нотариате, представляющее собой первый нотариальный устав, изданный императором Максимилианом I, содержащий основные нотариальные принципы («нотариус является представителем публичной власти») и отдельные предписания по составлению и засвидетельствованию частных документов (выходящий из-под руки нотариуса акт является «полезным и необходимым для исполнения правосудия и сохранения мира»). Имперское положение 1512 г. постепенно растворилось в уже никогда непреодолимых частных правилах, содержащихся в отдельных, партикулярных законах разных местностей Германской империи. Имперское Положение 1512 г. формально действовало в южно-германских землях, тюрингских государствах и в ганзейских городах до конца империи в 1806 г. Пруссия и Саксония были уже на пути объединения адвокатуры и нотариата.

Большое влияние на развитие нотариата в Германской империи оказал французский Закон о принципах организации нотариата 16 марта 1803 г. (что соответствовало по календарю Французской революции 25 вантоза XI г.). По образцу этого закона в Германии стали появляться различные законодательные акты, например, Прусские нотариальные уставы 22 апреля 1822 г. для рейнских провинций, 11 июля 1845 г. для прочих земель Прусского королевства; Австрийский нотариальный устав 21 мая 1855 г., Баварский устав 10 ноября 1861 г. (ставший образцом для российского Положения о нотариате 1866 г.) и уставы других земель. Наиболее характерным отличием этих законодательных актов от французских считали установление надзора за нотариатом в лице судебных мест, существенно умалявший самостоятельный характер всего института. Кроме этого, нигде в Германии не было проведено различие между спорной и бесспорной юрисдикцией, так отчетливо, как это было сделано во Франции, вследствие чего деятельность нотариусов оказывалась во многих отношениях конкурирующей с деятельностью судебных мест.

С образованием Северо-Германского Союза (1869 г.) и основания Германской Империи (1871 г.) появляется единое законодательство: Общегерманское гражданское уложение 1869 г., Граж-

данское процессуальное уложение Германии 1877 г. Встает вопрос о реорганизации германского нотариата и создании единого нотариального устава. Значительный шаг в этом направлении был сделан имперским Законом от 17 мая 1898 г. о бесспорной юрисдикции и Законом от 21 сентября 1899 г., объединившего нотариальные учреждения всей Пруссии в один институт, осуществлявший деятельность на основании единых норм. Согласно первому Закону, вступившему в силу на территории всей империи 1 января 1900 г., нотариальные действия совершались как нотариусами, так и судьями единолично, в том числе и суда первого (низшего) звена. Введение этого закона в действие не лишило отдельные государства Германии права принятия собственных нотариальных уставов, более подробно регулировавших порядок осуществления нотариальной деятельности.

В результате структура нотариата и после введения Имперского положения о нотариате от 13 декабря 1937 г., Федерального положения о нотариате от 16 февраля 1961 г. оставалась и остается в настоящее время неоднородной.

В Германии сложились три разные формы нотариата:

1) нотариусы осуществляют исключительно нотариальную деятельность и назначаются только на должность нотариуса (чистые нотариусы);

2) нотариусы-адвокаты совмещают исполнение должности нотариуса и адвоката, аккредитованного при определенном суде (осуществление нотариальной деятельности является «побочной работой»);

3) нотариусы – государственные служащие, оформляющие документы в качестве нотариуса и рассматривающие в качестве судьи, например наследственные или земельные дела (только в одной земле Германии).

При этом, как отмечает В. Райман, Федеральное положение о нотариате признает только единую нотариальную должность. Нотариус всегда является носителем публичной должности и осуществляет деятельность предупредительного, правоохранительного характера, независимо от того, идет ли речь только о но-

тариусе или об адвокате-нотариусе¹.

Каждая федеральная земля самостоятельно определяет организацию своего нотариата. Так, нотариат в чистом (классическом) виде действует, например, в Баварии, Бранденбурге, Гамбурге, Тюрингии и рейнских областях Северной Рейн-Вестфалии (всего около 1600 чистых нотариусов). Около 7000 нотариусов-адвокатов работают, например, в Берлине, Бремене, Гессене, в вестфальских областях Северной Рейн-Вестфалии. Нотариусы-госслужащие – около 650 – известны в Бадене-Вюртемберге, при этом в Вюртемберге практикуются все три формы нотариата, а в Бадене нотариальная деятельность выполняется как нотариусами-госслужащими, так и чистыми нотариусами.

Независимо от принципов работы нотариусов общим для них является то, что они получили юридическое образование, прошли стажировку с высокими показателями и получили квалификацию, необходимую для занятия должности судьи (за исключением государственных нотариусов в Вюртемберге, где нотариусы получают специальное юридическое образование).

Нотариальная деятельность немецких нотариусов носит строго формализованный характер и сводится в основном к разработке соответствующего нотариального акта и его последующему удостоверению².

Во Франции влияние институтов итальянского нотариата стало активизироваться в XII в. Совершение нотариальных актов было соединено с судебными функциями как единоличных судей, так и коллегияльного суда. Совершаемые таким образом документы получали ту же силу, что и судебные решения, и могли приводиться в исполнение непосредственно, без возбуждения гражданского процесса.

В 1270 г. Людовик IX (Святой) учредил в Париже 60 но-

¹ Райман В. Устройство немецкого нотариата // Нотариальный вестник. 2004. № 8. С. 50.

² О развитии нотариата в Германии см. подробнее: Введение. Исторический очерк нотариата: Объяснительная записка к проекту новой редакции Положения о нотариальной части: В 2 ч. СПб., 1904. Ч. 1. С. XIII–XVI, XXII–XXVI; Вольман И.С. Нотариат: очерк организаций современного Западно-Европейского нотариата // Вестник права. 1915. № 3; Райман В. Указ. соч. С. 50; URL: <http://notariat.ru/publ/zhurnal-notarialnyj-vestnik/archive/3406/3440/>.

вых нотариусов, независимых от председателя высшего суда, и положил начало отделению судебной власти от нотариата и спорной юрисдикции от бесспорной. В 1302 г. Филипп Красивый ввел таких нотариусов во всех своих владениях, запретив при этом судьям использовать своих писцов в качестве нотариусов. В 1597 г. Генрих IV сделал должности нотариуса наследственными и подлежащими свободному распоряжению лиц, их занимающих. В 1696 г., 1706 г. Людовик XIV предоставил каждому нотариусу право иметь свою печать с королевским гербом, которую им и надлежало прикладывать ко всем совершаемым актам¹.

Огромное значение для формирования как современного нотариата латинского типа, так и непосредственно французского нотариата имеет принятие Закона о принципах организации нотариата 16 марта 1803 г. (или 25 вантоза XI г. республики).

Закон определял нотариусов в качестве публичных должностных лиц, назначаемых представителем исполнительной власти (президентом) по ходатайству предшественника пожизненно. Нотариус обязан был исполнять свои обязанности в пределах того судебного места, при котором они состояли. Число нотариусов в каждой местности определялось правительством.

В компетенцию нотариусов входило совершение всех актов, которым стороны желали придать силу официальных документов, удостоверение времени их совершения, сохранение и выдача с них выписок и копий. Нотариусу запрещалось отказывать в исполнении своих обязанностей обращающемуся к нему лицу. Порядок совершения нотариальных актов предусматривал либо присутствие двух нотариусов, либо одного нотариуса и двух свидетелей — грамотных французских граждан, живущих в том же административном округе. Стороны, совершающие акт, должны быть лично известны нотариусу; при неизвестности, их личность должна быть удостоверена не менее чем двумя свидетелями, отвечающим указанным выше требованиям. Подписанный акт хранился у нотариуса, а сторонам выдавались копии или особые выписки,

¹ О развитии французского законодательства периода XII–XIX вв. подробнее см.: Введение. Исторический очерк нотариата... С. XVII–XIX; *Змирлов К.* Французский законопроект о реформе нотариата // Журнал министерства юстиции. 1897. № 3. С. 344–346.

содержащие оговорку об их исполнимости в той же форме, как и судебные решения. Все совершаемые нотариусом акты вносились в особые реестры, форма которых была установлена декретом 28 марта 1810 г. Вознаграждение нотариусов определялось по соглашению с обращающимися к ним лицам или по определению дисциплинарной палаты. Все нотариальные акты считались полным доказательством и подлежали немедленному исполнению на всей территории Франции, как и судебные решения. Приостановление исполнения нотариального акта могло произойти только по постановлению уголовного суда в случае возбуждения обвинения в подлоге (ст. 1319 Кодекса Наполеона)¹.

Среди характерных черт французского нотариата выделяли следующие: «1) полное отделение спорной юрисдикции от бесспорной с передачей последней в исключительное ведение нотариата; 2) придание нотариальным актам силы судебных решений, так что принудительное исполнение их могло осуществляться без участия в этом судебной власти; 3) предоставление нотариусам права рекомендовать себе преемника, ...влекущее за собой продажность нотариальных мест, в отличие от всех других должностей публичного характера; 4) назначение нотариусов на должность пожизненно, каковое обстоятельство в высшей степени обеспечивает их самостоятельность и независимость»².

Во многом приведенная характеристика французского нотариата сохранилась и в настоящее время. Французская модель нотариата представляет собой модель активного нотариата, поскольку основывается на творческом осуществлении нотариусом нотариальных функций. Нотариус одновременно выполняет роль советника сторон и оформителя их соглашений. «Как отмечал президент Chaîne в своей речи на открытии 62-го Конгресса нотариусов в Перпиньяне в 1964 г.: «Нотариусу доверяется охрана имущественных и моральных интересов семей. И если эта роль, несмотря на ее большое значение, уменьшается по причине либо сжатия в пространстве и времени понятия семьи, либо вследствие уменьшения и

¹ Подробнее см.: Введение. Исторический очерк нотариата... С. XX–XXII; Змирлов К. Указ. соч.; Фемиледи А.М. Указ. соч. С. 42–49.

² Введение. Исторический очерк нотариата... С. XXII.

зависимости самого семейного имущества, то его роль как советника организаций частного или публичного права, напротив, значительно увеличилась по мере построения общества индустриального типа. После разъяснения сторонам всех существенных для достижения соглашения моментов роль нотариуса заключается в том, чтобы дать отношениям сторон адекватные правовые формулировки. Он создает инструмент доказывания, предварительно собирая необходимые сведения, проверяя их и выполняя все необходимые формальности»¹.

Восприняв принципы римского права, нормы института итальянского нотариата, национальное законодательство Германии, Франции пошло вперед, каждое – своим путем. Это обстоятельство отразилось на формировании моделей нотариата: немецкой, французской, а позднее, и смешанной (соединяющей черты первых двух моделей), ставших для многих государств образцом законодательного регулирования нотариата и нотариальной деятельности.

§ 3. История российского нотариата

Российский нотариат с момента возникновения прошел в своем развитии несколько последовательно сменяющих друг друга этапов, на каждом из которых происходило совершенствование (или упорядочивание) его организационного и функционального начала. Естественный ход формирования института нотариата был прерван в 1917 г. и возобновился в 1993 г. с принятием Основ законодательства Российской Федерации о нотариате.

Многие явления, характерные для римского (табелионного) нотариата, нотариата варварского, каролингского и посткаролингского периодов были не чужды и российскому нотариату в период его становления. На правовое регулирование нотариальной деятельности оказало влияние новое законодательство о нотариате, принятое в XIX в. во Франции, Германии. Несмотря на это, формирование российского нотариата и законодательства о нем отличаются определенной самобытностью, оригинальностью, неразрыв-

¹ Пшепу Ж.-Ф., Ягр Ж. Нотариат во Франции и в мире. См. также о нотариате Франции: Нотариальный вестник. 2004. № 6.

ной связью с развитием российской государственности.

Исходя из содержания правовых актов, регламентирующих организацию нотариата и порядок совершения нотариальных действий, можно выделить следующие этапы.

Первый этап – (XII–XV в.в.) – упоминание в уставных, жалованных грамотах удельных князей о совершенных сделках.

Второй этап – (XV–серед. XVII в.в.) – действие Псковской судной грамоты 1467 г., Судебника Ивана III 1497 г., Судебника Ивана IV 1553 г., Указа Федора Михайловича 1635 г.), положивших начало формированию российского нотариата.

Третий этап – (серед. XVII в.–1860 г.) – время действия Соборного уложения 1649 г. царя Алексея Михайловича, законодательства Петра I и его преемников, Свода законов Российской Империи 1832 г.), упорядочивших нотариальную деятельность.

Четвертый этап – (1860–1917 г.г.) – подготовка, принятие Положения о нотариальной части 1866 г., его действие.

Пятый этап – (1917–1993 г.г.) – период советского нотариата и действия положения о государственном нотариате 1922 г., 1923 г., Закона о государственном нотариате в СССР 1973 г., Закона РСФСР «О государственном нотариате» 1974 г.

Шестой этап берет свое начало в 1993 г. и длится по настоящее время (период действия Основ законодательства РФ о нотариате).

Первый и второй этапы. В литературе отмечается, что «вполне определенные сведения о письменном совершении юридических сделок в нашем отечестве не восходит далее XII века»¹, к которому относятся лишь несколько уставных и жалованных грамот удельных князей (например, Грамота Ивана Ростиславовича Берладника 1134 г., «Рукописания» Князя Владимира Васильковича (около 1287 г.)², а также очень немного документов, совершенных частными людьми (например, Данная Антония Римлянина Антониеву монастырю на землю у реки Волхова, купленную им у Смехна и Прохна Ивановых детей (датируется не позднее 1147 г.), Данная Варлаама Спасо-Хутынскому монастырю на землю с угодьями, челядью и скотом (около 1192 г.), Духовная Климентя

¹ Введение. Исторический очерк нотариата... С. XXVII.

² Памятники русского права. Вып. 2. М., 1953. С. 26–30.

(не позднее 1270 г.)¹. Как правило, в этих документах содержалось указание на приобретение, отчуждение прав на землю и на холопов. Обычай утверждать такие права в грамотах появился впервые у духовенства и под его влиянием получил широкое распространение в законодательных актах XV, XVI вв., (например, ст. 79, 83, 106 Псковской судной грамоты 1467 г.). Совершение таких грамот было в руках дьяков и подьячих (по причине неграмотности населения), которые состояли при различных присутственных местах. В XIII в. эти лица именовались писцами, а по образному выражению В. И. Сергеевича «письменными людьми нашей древности»². Отмечалось, что с деятельностью дьяков связано постепенное развитие нотариального института, а также участие органов правительственной власти в совершении частноправовых юридических актов и документов (важно, что такое участие началось гораздо раньше, чем в западноевропейском законодательстве)³.

Главной задачей дьяков и их помощников (подьячих), было ведение всей письменной части того правительственного учреждения, при котором они состояли: составление грамот, их редакция и изложение на письме, подписание грамот, выдача просителям оригиналов, копий и справок⁴. Уже позднее, дьяки ведали нотариальными функциями приказов, переданным им в XVI в.

Наряду с приказными дьяками в XVI в. появляются особые лица, предназначенные для составления письменных актов в городах, – *площадные подьячие*. Именно их деятельность по совершению письменных актов сравнивали с деятельностью римских табеллионов. Площадные подьячие собирались на Ивановской площади в Москве, где и занимались составлением юридических актов. Предполагается, что акт, составленный частным (домашним) порядком, для придания ему юридической силы должен был подтверждаться у площадного подьячего или дьяка. Вместе с тем существовали и

¹ Грамоты Великого Новгорода и Пскова / Под ред. С.Н. Валка. М.: Издательство Академии наук СССР. 1949. С. 159–164.

² Сергеевич В.И. Русские юридические древности. Т. 1: Территория и население. СПб., 1902. С. 484.

³ Подробнее см.: Введение. Исторический очерк нотариата... С. XXVII–XXIX.

⁴ Там же. С. XXX.

иные (особые) формы «укрепления» письменных актов. Законодательство того времени для подтверждения достоверности документов предусматривало:

- помещение списка документа в собор Св. Троицы (ст. 38, 50, 82 Псковской судной грамоты);
- внесение, утвержденного правительством акта о вступлении свободного лица в холопство и отпуске холопов на волю, в особую книгу (Судебник Ивана III);
- запись лицами, принимающих новокрещенных на службу, крепостей на них у казначеев (с 1558 г.);
- запись полного текста докладных, купчих, всяких крепостей и кабал в книги в Холопьем Приказе; холопских крепостей, после утверждения подписью дьяка – в людских книгах (указ царя Федора Иоанновича от 15 февраля 1597 г.);
- запись актов о покупке дворов в Москве в земском приказе (указы царя Михаила Федоровича).

В результате было установлено правило, согласно которому все договоры займа, поклажи, ссуды должны совершаться только письменно под страхом их полной недействительности (Указ 1635 г.), а также предусмотрены порядки придания юридической силы некоторым документам. В деятельности дьяков, площадных подъячих, позднее приказов было заложено начало формирования российского нотариального учреждения.

Третий этап. Соборное Уложение царя Алексея Михайловича 1649 г. упорядочило и систематизировало действовавшие до его появления отдельные указы, а также создало основу порядка закрепления прав на имущество, принятого впоследствии в Своде Законов 1832 г. Площадные подъячие стали *должностными лицами*, которые осуществляли под надзором правительственных мест деятельность публично-правового характера. По Уложению составление «крепости в больших делах» – исключительная компетенция подъячих: «а мимо площадных подъячих и без послухов никому ни кого крепостей не писать». Вместе с тем, малые сделки могли заключаться и без участия подъячих: «а буде кто у кого заняв денег, или иного чего, заемную память напишет на себя сам своею рукою, или ту память велит на себя написати человеку своему, а сам к той

памяти руку приложит, и таким заемным памятем верити, и суд по ним давати» (ст. 245 Уложения).

Крепость, составленная подьячим, имела в случае возникновения спора в суде полное доказательственное значение. Оспаривание подлинности крепости в суде (в зависимости от оснований) могло привести к наказанию «бити кнутом нещадно при многих людех, чтобы им и иным таким впредь неповадно было так делать» и помещению в тюрьму на полгода; а также к полному взысканию спорной суммы по иску (ст. 252, 253 Уложения).

В Уложении сохранился порядок предъявления составленного подьячим акта для записи в специальные книги приказов и других правительственных мест.

А.М. Фемелиди обращает внимание, что в этот исторический период различались понятия «основание приобретения» и «непосредственно приобретение». Первому соответствовала «крепость» и акт площадного подьячего, служивший основанием перехода права, второму – «дача» или вотчинная записка имущества за приобретателем, совершаемая в приказе¹. В Уложении указываются Поместный, Земский, Холопий приказы, а также воеводы, приказные люди, губные старосты, епархиальные архиереи (для свидетельствования духовных завещаний). За совершение крепостей и записи их в книги взималась особая пошлина, размер которой зависел от цены совершаемого акта. Особое значение имел Поместный приказ, в котором в период Соборного Уложения велись все дела по переходу прав на недвижимость².

Соборное Уложение 1649 г., хотя и не создало органа публичной деятельности с какой-либо более или менее строгой организацией, но установило различие в силе и значении актов (крепостей)³, создало «основание для непосредственного участия правительства в совершении частноправовых сделок, вызвавшее впоследствии образование особого вида юридических актов, известного под назва-

¹ Фемелиди А.М. Указ. соч. С. 65.

² Подробнее об этом см.: Соборное Уложение, гл. 16, ст. 6; гл. 17, ст. 34, 35, 38, 40, др.; Фемелиди А.М. Указ. соч. С. 65–66.

³ Мандельштам Л.Б. Учреждение нотариата и его организация // Журнал Министерства юстиции. 1989. № 4. С. 36.

нием крепостных»¹.

При *Петре I* и его преемниках работы по формированию нотариального учреждения были продолжены. Главным преобразованием, которое оказало «решительное влияние на все дальнейшее историческое развитие у нас нотариального дела, следует считать создание строгого *надзора* за площадными подьячими и непосредственной зависимости их от органов правительственной власти»². Император Петр Великий, преследуя цель устранения злоупотреблений писцов, отнимает у них в 1699 г. право совершения актов и крепостей и передает эти полномочия приказам. Такая централизация «нотариальных действий» не устранила существовавшие до нее беспорядки и злоупотребления. Уже 30 января 1701 г. Петр I повелевает писать крепости по-прежнему «в палатке Ивановской площади». При этом подьячие были объединены в организацию из 24 человек, 20 из которых составляли крепости, а 4 их подписывали и выполняли обязанности надсмотрщиков. Общий надзор за подьячими стали осуществлять государственные органы. Сначала Оружейная палата (1701 г.), позднее особый приказ крепостных дел (1702 г.), Московская ратуша (1703 г.), Юстиц-Коллегия (1719 г.). В том же 1719 г. в Москве при Надворном суде учреждается особая крепостная контора, возглавляемая дьяком.

В других городах за подьячими надзирали губернаторы, городские ратуши, бургомистры; за особыми конторами крепостных дел, созданных по примеру московской конторы, надзор осуществлялся особым должностным лицом Юстиц-Коллегии.

С упразднением в 1755 г. Юстиц-Коллегии, **совершение крепостных актов было передано палате гражданского суда**, представлявшей собой соединенный Департамент Юстиц- и Ветчинной Коллегий. При каждой палате гражданского суда, а также при уездных судах были учреждены отделения крепостных дел, просуществовавшие до введения в действие Нотариального Положения 1866 г.³

Говоря о порядке совершения актов во времена Петра I и его

¹ Введение. Исторический очерк нотариата... С. XXXVI.

² Там же. С. XXXVII.

³ Там же.

преемников, важно отметить появление гербовой бумаги, на которой составлялись крепостные акты, обязательное участие в составлении крепостного акта свидетелей и подписание ими акта, занесение крепостного акта в крепостные книги Поместного приказа, а также учреждение должности «челобитного писца», который производил рукоприкладство на крепостях неграмотных лиц и вел книгу записей всех совершаемых таким образом документов.

Действия Петра I по достижению цели обязательного совершения письменных документов в крепостных конторах и обязательной записи крепостей в приказах были непоследовательны, что привело впоследствии к обратному эффекту: многочисленные акты были освобождены (эмансипированы) от крепостного порядка. Вместе с тем появился новый (явочный) порядок совершения актов, получивший свое развитие в законоположениях о маклерах и публичных нотариусах, и окончательное закрепление в Своде законов 1832 г.¹

По Своду законов 1832 г. право совершения крепостных актов принадлежало **отделениям крепостных дел**, учреждаемым при *палатах гражданского и уголовного суда (независимо от цены)* и при *уездных судах* – на сумму не свыше 300 рублей. Заведовали такими отделениями особые надсмотрщики, руководившие целым штатом чиновников – крепостных писцов. Все служащие в отделении крепостных дел назначались присутствием того места, при котором они состояли, и находились под непосредственным надзором членов и секретаря последнего, в частности, одного из членов гражданской палаты.

Отделения крепостных дел не были единственным органом, занимавшихся составлением крепостных актов. Такого рода полномочие принадлежало правительственным учреждениям, например, при войсковом гражданском суде войска Донского, при войсковых правлениях войск Оренбургского и Черноморского.

В вексельном уставе 1729 г. впервые упоминается о *публичных нотариусах*, совершавших протесты в неплатеже векселей и отсрочки в платеже. С 1781 г. для торговых сделок и посредниче-

¹ См.: Введение. Исторический очерк нотариата... С. XL-LIV; Фемелиди А.М. Указ. соч. С. 69–71.

ства начинают действовать *маклеры и нотариусы*: частные маклеры, маклеры ремесленных управ, судоходных расправ, другие. В 1831 г. учреждены биржевые нотариусы и маклеры, в обязанности которых входило свидетельствование сделок, совершаемых на бирже. Принципиальных различий между маклером и нотариусом не было. Биржевые нотариусы в Москве и Петербурге имели право совершать сделки между иностранцами и переводить на русский язык иностранные акты. Частные маклеры распространяли свою деятельность на все частноправовые сделки. Одесский коммерческий суд, (а вслед за ним и Таганрогский, Измаильский, Керченский) получил в 1820 г. разрешение совершать всякого рода сделки, независимо от суммы сделки и принадлежности сторон к торговому сословию. Там, где не было ни нотариусов, ни маклеров, ни отделений крепостных дел частные акты могли засвидетельствовать, например, таможенные чиновники, магистраты, становые приставы, волостные правления¹. Децентрализация нотариального дела, отсутствие правильно организованного надзора за нотариальными учреждениями требовала реформирования, которое и произошло в 1866 г.

По Своду Законов 1832 г. среди актов, *обязательно совершавшихся крепостным порядком*, под страхом полной их недействительности, были: а) акт об освобождении крестьян от крепостной зависимости; б) акты, направленные на переход или ограничение права собственности на недвижимые имущества; в) документ об отчуждении крепостных людей; г) акты о переуступке рекрутских квитанций. Порядок совершения крепостных актов помимо писцов и надсмотрщика отделения крепостных дел требовал участия в совершении акта соответствующего *судебного места, утверждавшего этот акт*. Некоторые акты, совершавшиеся *не крепостным порядком*, должны были быть представлены в любом из учреждений крепостных дел по усмотрению сторон вне зависимости от суммы самого акта. Сюда относились: а) запродажные надписи на недвижимые имущество; б) духовные завещания; в) договоры о найме имущества; г) доверенности и некоторые другие. И одни, и другие акты именовались крепостными. Отличие со-

¹ Введение. Исторический очерк нотариата... С. XLV–XLVI; Фемелиди А.М. Указ. соч. С. 69–71.

стояло только в порядке их совершения¹.

Явочным порядком могли быть совершены все акты, кроме тех, для которых был установлен крепостной порядок совершения или явка в отделения крепостных дел. Написание явочного акта могло произойти дома при соблюдении определенных условий. После чего акт представлялся к засвидетельствованию в одно из присутственных мест. «Места и лица, у коих является акт к свидетельству, обязаны: а) удостовериться в подлинности его; б) рассмотреть, не противен ли он законам; взыскать установленный сбор; в) записать акт в книгу; г) засвидетельствовать оный, возвратить его просителю» (ст. 529 Свода Законов).

Очевидно, что в Своде Законов не было четкого различия между явочным крепостным и явочным нотариальным видами совершения актов. Кроме того, отсутствовали положения о порядке избрания и назначения нотариусов, о требованиях, предъявляемых к ним, о порядке удостоверения подлинности актов и личности сторон, требующих совершения этих актов; не были указаны условия, необходимые для придания юридической силы совершенному у нотариуса акту. Поскольку нотариальные обязанности были возложены на судебные места, постольку не было четкого разделения между спорной и бесспорной юрисдикцией.

Четвертый этап. В виду такого несовершенного состояния законодательства о нотариальной части, 12 мая 1860 г. Второму отделению собственной его императорского величества канцелярии было поручено приступить к составлению проекта по отделению нотариальной части от судебной. В ст. 11 основных положений о судостроительстве, утвержденных 20 сентября 1862 г., было указано: «в губернских и уездных городах состоят нотариусы, которые заведуют под наблюдением судебных мест совершением актов об уступке и приобретении имущества и о разных обстоятельствах». 20 ноября 1864 г. были приняты Судебные Уставы², а 14 апреля 1866 г. – Положение о нотариальной части (далее – Положение).

Положение состояло из четырех разделов: 1) об устройстве но-

¹ Введение. Исторический очерк нотариата... С. XLIX–L.

² См.: Великая реформа: к 150-летию Судебных Уставов: В 2 т. Т.1. Устав гражданского судопроизводства / Под ред. Е.А. Борисовой. М., 2014.

тариальной части; 2) о круге и порядке действия нотариусов; 3) о круге и порядке действия старших нотариусов; 4) о нотариальных издержках¹.

Главной идеей Положения было отделение нотариальной части от судебной. Государственный Совет, обсуждая проект Положения, пришел к выводу о том, что прежний порядок утверждения крепостных актов судом является неудобным, отвлекающим членов судебных мест от выполнения судебной функции. В этой связи было решено поручить утверждение крепостных актов *старшим нотариусам*, состоящим при нотариальных архивах окружных судов, а составление актов – *младшим нотариусам*, имеющим в столицах, губернских, уездных городах, уездах свои нотариальные конторы. Таким образом, государственная власть поручила совершение, засвидетельствование и укрепление юридических актов, получающих в результате значение актов публичных, особым лицам – нотариусам. Нотариальная деятельность осуществлялась под наблюдением судебных мест. В тех местах, где нотариусов не было, совершение некоторых актов (исключая акты о недвижимом имуществе) было поручено мировым и городским судьям.

Статус нотариуса характеризовался следующими чертами: 1) нотариусы назначались на должность старшим председателем судебной палаты по представлению председателя окружного суда; 2) нотариусы состояли на государственной службе, но не имели права производства в чины и получения пенсий, не получали от правительства жалованья; 3) деятельности нотариусов был придан статус частной юридической практики. В этой связи нотариус одновременно был и представителем свободной профессии и должностным лицом. Последнее позволяло подвергать нотариуса дисциплинарным взысканиям за нарушение должностных обязанностей.

Положение, различало два вида нотариальной деятельности²:

¹ См.: Законодательная летопись. Сведения о ходе работ по введению в действие Судебной реформы: а) Судопроизводство охранительное; б) Положение о нотариальной части // Журнал министерства юстиции. 1866. № 5. С. 278–296.

² См.: Руководство к совершению актов, договоров и обязательств на основании нового Положения о нотариальной части и Правил, опубликованных Указом Правительствующего Сената 3 ноября 1867 г. с приложением образцов и форм/ Составитель Д. Коковцов. СПб., 1868.

1) собственно нотариальную часть, находившуюся в компетенции младших нотариусов – совершение различных актов и засвидетельствований (такие акты именовались «нотариальными» или «явочными»);

2) крепостную часть, находившуюся в компетенции старших нотариусов – утверждение актов об уступке права собственности и других вещных прав на недвижимое имущество (акты именовались «крепостными»).

Только применительно к первому виду нотариальной деятельности стороны могли выбирать между домашним и нотариальным (явочным) порядком. Акты, устанавливающие переход или ограничение права собственности на недвижимое имущество в соответствии с законом, могли совершаться только нотариальным порядком. Обращение нотариальных актов в крепостные регулировалось главой 3 (§ 161–219) Положения.

Общие правила совершения акта или засвидетельствования требовали от младшего нотариуса: 1) удостоверить (установить) личность обратившихся за совершением акта лиц или их поверенных; 2) проверить их правоспособность; 3) убедиться в отсутствии в акте чего-либо противозаконного, нарушающего общественную нравственность или честь частных лиц; 4) совершить акт в присутствии двух (а при совершении купчих на недвижимость – трех) свидетелей – совершеннолетних, грамотных, известных нотариусу лиц¹. Устанавливалась следующая последовательность действий: представление нотариусу заинтересованными в совершении акта лицами проекта этого акта или объявление его содержания и условий; разъяснение нотариусом смысла и значения проекта акта; изготовление нотариусом проекта акта; оглашение акта, подписание его сторонами, уплата предусмотренных за совершение акта сборов и внесение акта в нотариальную (актовую) книгу (§ 101–160 Положения). Применительно к совершению нотариального засвидетельствования Положение также содержало подробные указания (§ 220–248 Положения)². В соответствии с указанием § 142 Поло-

¹ См.: Фемелиди А.М. Указ. соч. С. 105–127.

² См.: Фемелиди А.М. Указ. соч. С. 130–136.

жения доказательственная сила нотариальных актов определялась в Уставе гражданского судопроизводства 1864 г., а именно: в ст.ст. 106, 109, 125, 410, 457, 459, 543 и 595¹.

Положение о нотариальной части 1866 г. действовало в Российской Империи до 1917 г. За это время предпринимались безуспешные попытки по реформированию российского нотариата. Так, во исполнение высочайшего повеления о пересмотре Положения о нотариальной части, последовавшего 19 мая 1899 г., был составлен проект новой редакции Положения, рассмотренный в период с 11 мая 1902 г. по 14 мая 1904 г. специально образованным для этого Совещанием². В Объяснительной записке, подготовленной сенатором, тайным советником А.Г. Гасманом, указывалось: «Исходным пунктом при работах по пересмотру нотариального Положения служило стремление вводить в эту важнейшую законодательную область возможные по современным условиям усовершенствования, не подвергая, однако, самого Положения от 14 апреля 1866 г. – этого драгоценного памятника освободительной и преобразовательной эпохи царствования Императора Александра II – коренной ломке. Поэтому, все, что доказало жизнеспособность и оказалось пригодным в наших бытовых условиях, в жизни нашего народа, оставлено не тронутым, наоборот, всякие лишние формальности и требования, тормозящие и затрудняющие деятельность нотариусов и лежащие тяжелым бременем на лиц, прибегающих к их содействию, отменены или смягчены, с соблюдением, при том, крайней осторожности»³. Проект нового Положения был опубликован для обсуждения, но в итоге так и не был принят.

Пятый этап. Последовательное развитие российского нотариата было прервано Октябрьской революцией 1917 г. Декрет № 1 о суде от 24 ноября 1917 г. упразднил все ранее действующие до этого времени судебные установления. Положение о нотариаль-

¹ См. подробнее: *Тютрюмов И.М.* Устав гражданского судопроизводства с законодательными мотивами, разъяснениями Правительствующего Сената и комментариями русских юристов, извлеченных из научных и практических трудов по гражданскому праву и судопроизводству. Т. 1. Пг., 1916.

² Объяснительная записка к проекту новой редакции Положения о нотариальной части. В 2 ч. СПб., 1904. Ч. 1. С. 1–3.

³ Там же. С. 3–4.

ной части, хотя официально и не упраздненное, также не подлежало применению. Как отмечал К.С. Юдельсон, в период революции, гражданской войны вопросы нотариата не имели существенного значения, тем более что гражданский оборот необыкновенно сократился. В 1920 г. выполнение нотариальных функций – засвидетельствование договоров и сделок – было возложено на уездные и городские отделы юстиции, а менее сложные нотариальные действия отнесены к деятельности народного суда. В период НЭПа, допустившей некоторое оживление гражданского оборота, потребовалось усиление государственного контроля за законностью совершаемых сделок. Было введено обязательное нотариальное засвидетельствование сделок, совершаемых между государственными хозяйственными организациями и частными лицами, с целью обеспечения контроля за законностью сделок.

Важнейшие вопросы организации и деятельности нотариата обсуждались IV Всероссийским съездом деятелей советской юстиции (1922 г.). В предварительно опубликованных тезисах о нотариате, докладе на съезде и в прениях подчеркивалось, что в связи с необходимостью государственного контроля над гражданским оборотом в части, касающейся сделок государственных органов с частнокапиталистическими элементами, организация нотариата необходима. Особо подчеркивалось, что в советском государстве нотариат является государственным учреждением, а все элементы гражданско-правовых отношений между нотариусами и клиентурой, которые свойственны капиталистическим странам по поводу вознаграждения за услуги, не должны иметь места. Нотариус является ответственным должностным лицом, обеспечивается государством, но не клиентурой, а нотариальные органы должны быть введены в систему органов юстиции¹. 4 октября 1922 г. было принято Положение о государственном нотариате (далее – Положение 1922 г.), заложившее основы советского нотариата. Положение 1922 г. предусматривало учреждение во всех городах государственных нотариальных контор, возглавляемых нотариусами, назна-

¹ Юдельсон К.С. Избранное: Советский нотариат. Проблема доказывания в советском гражданском процессе. М., 2015. С. 43.

чаемыми губернскими советами народных судей¹; восстановление актов книг; осуществление нотариальной деятельности в двух формах – совершении актов и засвидетельствовании договоров.

Принятие в 1922 г. ГК РСФСР потребовало некоторых изменений содержания норм Положения 1922 г., что привело к принятию Положения о государственном нотариате 1923 г., в соответствии с нормами которого нотариус, работающий в государственной нотариальной конторе, являлся государственным служащим, получающим вознаграждение за свой труд только от государства. Нотариусам запрещалось занимать иные государственные должности, за исключением выборных и преподавательских, совмещать свою деятельность с адвокатской практикой, служить по найму в кооперативных и общественных организациях. Новый нотариальный статус просуществовал без изменений весь советский период развития нотариата.

Государственные нотариальные конторы содержались за счет бюджетных отчислений. Нотариусы заключали трудовой договор с соответствующим органом юстиции. Нотариус-госслужащий в случае совершения действий, противоречащих законодательству, привлекался к дисциплинарной ответственности в соответствии с трудовым законодательством. Ни о какой полной личной имущественной ответственности за свои профессиональные действия, о страховании нотариальной деятельности не могло быть и речи.

Общее методическое руководство и надзор за деятельностью нотариата осуществлял Наркомюст РСФСР. Руководство и контроль за деятельностью нотариальных контор принадлежали Президиумам губернских Советов народных судей, которые периодически проверяли деятельность нотариальных контор, принимали и проверяли отчеты, рассматривали жалобы на совершение нотариусами каких-либо действий или на отказ в их совершении.

Основы судоустройства Союза ССР и союзных республик от 15 июля 1924 г. наряду с общими указаниями об организации и функциях нотариата устанавливали разграничение компетенции Союза ССР и союзных республик в сфере законодательного регу-

¹ Юдельсон К.С. Советский гражданский процесс. М., 1956. С. 396.

лирования вопросов нотариата. К ведению союзного законодательства относилось определение основных принципов организации и компетенции нотариата, в соответствии с которым республики имели право принимать собственные положения о государственном нотариате. В РСФСР такое Положение было утверждено и введено в действие 4 октября 1926 г. Положением предусматривалось:

- создание государственных нотариальных контор не только в городах, но и других поселениях;
- рассмотрение жалоб на действия (бездействие) нотариусов в губернском суде;
- совершение 17 видов нотариальных действий (в том числе охранительных действий, действий по приданию долговым и платежным документам исполнительной силы)¹.

В период 30-60 годов. XX столетия в законодательство о нотариате вносились различные изменения. Политические и экономические изменения в стране, систематизация и кодификация законодательства обусловили необходимость разработки и принятия нового союзного акта о государственном нотариате. 19 июля 1973 г. принимается Закон о государственном нотариате в СССР. «Несомненным достоинством названного Закона является то, что он регулирует деятельность не только нотариальных контор, но и определяет компетенцию иных органов, совершающих нотариальные действия (исполкомы местных Советов, консульские учреждения СССР), а также отдельных должностных лиц, удостоверяющих завещания и доверенности, которые приравниваются к нотариально засвидетельствованным документам»². В соответствии с Законом СССР в 1974 г. был принят Закон РСФСР «О государственном нотариате», действовавший до 1993 г.³.

В советский период произошло полное огосударствление нотариальной деятельности: частноправовая природа нотариата, его свобода и независимость отрицались; нотариусы стали долж-

¹ Козинцев А.Я., Ралько В.В. Советское государство и нотариат. 1920–1950 гг. М., 2007.

² Нотариат в СССР / Под ред. Л.Ф. Леснической. М., 1985. С. 5–6.

³ Подробнее см. Нотариат в СССР: Учебное пособие. М.: Изд-во Моск. ун-та. 1974; Нотариат в СССР / Под ред. Л.Ф. Леснической. М., 1985.

ностными лицами государства, исполняющими свои обязанности в соответствии с требованиями трудового и нотариального законодательства. Поскольку в советском государстве отсутствовала частная собственность, гражданский оборот не был широко развит, постольку роль нотариата в экономической жизни страны была незначительна. Нотариальная деятельность сводилась в основном к удостоверению копий документов, доверенностей, оформлению наследственных прав. Вместе с тем именно в этот период была сформирована основа для дальнейшего развития российского нотариата, перехода его к новому, качественно иному, этапу.

Шестой этап. Восстановление классического нотариата в России связано с реформированием политической, экономической, правовой жизни российского государства. Принятие в 1993 году Основ законодательства Российской Федерации о нотариате обусловило возрождение российского нотариата на началах, характерных для нотариата романо-германского типа – наследника римского нотариата или латинского нотариата¹.

¹ См. подробнее: Российский нотариат: реалии, концепция, законодательство // Российская юстиция. 1997. № 11. С. 31–34.

Глава 3

Организация нотариата

Методические рекомендации

В рамках данной темы рассматриваются важнейшие вопросы организации нотариата: статус нотариуса и организация его работы, порядок назначения нотариуса на должность и основные требования к осуществлению им своей деятельности, организация нотариального сообщества.

При изучении темы следует понять отличия в организации нотариата латинского типа от государственного нотариата, различия в статусе нотариусов и других лиц, наделённых правом совершения нотариальных действий.

Следует обратить внимание на то, каким образом, благодаря определенной модели организации нотариата, обеспечиваются независимость и беспристрастность нотариуса, законность нотариальной деятельности, надлежащее выполнение нотариусом своих функций.

При изучении порядка назначения нотариуса на должность необходимо уяснить, как обеспечивается отбор кандидатов, какие проблемы и недостатки имеются в этой системе. Надлежит уделить внимание вопросу получения желающими сдать квалификационный экзамен необходимых знаний и опыта работы через механизмы стажировки. Знакомясь с институтом помощников нотариуса, надо обратить внимание на их должностные функции, в первую очередь, по замещению нотариуса, и связанные с этим механизмы ответственности и контроля.

Необходимо также составить представление об организации нотариального сообщества, органах нотариального самоуправления и их функциях.

Важно уяснить, как закреплённые в законе гарантии нотариальной деятельности способствуют надлежащему выполнению нотариусом своих функций.

Следует обратить внимание на требования к этике лица, осуществляющего нотариальную деятельность.

В завершении изучения темы важно составить представление о контроле за деятельностью нотариуса и видах такого контроля.

Вопросы

1. Правовой статус нотариуса в Российской Федерации. 2. Требования к нотариусу и порядок назначения его на должность. 3. Стажер и помощник нотариуса. 4. Нотариальный округ. 5. Органы нотариального сообщества. 6. Гарантии нотариальной деятельности. 7. Профессиональная этика нотариуса. 8. Контроль за деятельностью нотариуса.

§ 1. Правовой статус нотариуса в Российской Федерации

В Российской Федерации существуют две организационные модели нотариата – государственный нотариат, организационно оформленный в виде государственных нотариальных контор, в которых нотариусы работают по трудовому договору, и часто именуемый в профессиональной среде «свободным» или «небюджетным» нотариат латинского типа, состоящий из нотариусов, занимающихся частной практикой, самостоятельно организующих свою деятельность.

Законодательство закрепляет формальное равенство нотариусов, занимающихся частной практикой, и нотариусов, работающих в государственных нотариальных конторах, в основных их правах и обязанностях при осуществлении нотариальной деятельности, а также равную юридическую силу оформленных ими нотариальных актов. Однако фактическое различие между этими двумя моделями нотариата достаточно велико. Следует заметить, что из двух организационных моделей нотариата в России только нотариат, основанный на принципах частной практики, соответствует международно признанным принципам «латинского нотариата».

Нотариусы, работающие в государственных нотариальных конторах, хотя формально и не подчинены в своих действиях государству, фактически находятся в зависимости от него, поскольку не защищены от возможного воздействия на них через меры дисциплинарного воздействия или регулирование оплаты их труда. Их заинтересованность в качественном выполнении своих обязанностей ограничена и не подкреплена серьёзными мерами ответственности. В настоящее время из почти семи тысяч нотариусов в Российской Федерации лишь около двадцати нотариусов работают в государственных нотариальных конторах, в связи с этим в рамках данного пособия, как правило, особенности государственного нотариата рассматриваться не будут.

Нотариус, занимающийся частной практикой (далее – нотариус), самостоятельно организует и финансирует свою деятельность, принимает решения в области материального обеспечения

и администрирования своей деятельности, в частности, найма работников и оплаты их труда, приобретения и использования технических средств и иных используемых в работе материалов, подбора и обустройства помещения нотариальной конторы. Он несёт полную имущественную ответственность за допущенные им ошибки или нарушения, что обеспечивает его заинтересованность в высоком качестве обслуживания и экономической эффективности нотариальной деятельности. Он также не находится в прямом подчинении у кого-либо, является организационно и финансово¹ независимым от государства и от частных лиц, что гарантирует его беспристрастность.

В рамках осуществления «организационных» (хозяйственных, административных) полномочий деятельность нотариуса регулируется гражданским, налоговым и иными отраслями права. При этом статус нотариуса приравнен либо к общему статусу физического лица (например, в области налогового права), либо к статусу индивидуального предпринимателя (например, в области трудового права).

В основной профессиональной деятельности нотариуса, то есть собственно нотариальной деятельности, преобладают публично-правовые элементы. При совершении нотариальных действий, подготовке к их совершению, ведении делопроизводства и работе с нотариальным архивом, права и обязанности нотариуса строго регламентированы законодательством о нотариате и отдельными другими федеральными законами². Нотариальная деятельность является публично-правовой.

Нотариус при совершении нотариальных действий выступает от имени Российской Федерации (ч. 1 ст. 1 Основ), то есть наделён государством властью по отношению к обращающимся за со-

¹ В частности, финансовая независимость обеспечивается невозможностью самостоятельного изменения нотариусом законодательно установленной платы за совершение нотариальных действий.

² Следует отметить, что формально часть первая ст. 39 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате предоставляет право субъектам Российской Федерации регулировать порядок совершения нотариальных действий, что противоречит существу нотариальной деятельности, потенциально разрушая единство нотариальной практики на территории государства. Позитивным является то, что ни один субъект Российской Федерации такой возможностью не воспользовался.

вершением нотариальных действий лицам. В связи с этим нотариус не вправе совершать действий и выдвигать требований, а равно не вправе каким-либо образом ограничивать права и интересы обратившихся за совершением нотариальных действий лиц, если это прямо не предписано ему законом.

Для обеспечения гарантированного уровня качества нотариального обслуживания, эффективного контроля за выполнением профессиональных обязанностей и сохранностью архива нотариальных документов количество должностей нотариусов (либо нотариальных контор) во всех странах латинского нотариата ограничивается в определяемом законодательством порядке (т. н. «квотирование»). С целью предотвратить злоупотребления возникающим вследствие этого монопольным положением плата за совершение нотариальных действий, как правило, регламентируется законодательно.

В целом законодательство стран нотариата латинского типа, не исключая России, нацелено на недопущение конкуренции нотариусов. Так, обычно запрещается реклама нотариусами своей деятельности, кроме коллективной рекламы и специально регламентированного размещения информации о месте нахождения конторы и времени приёма посетителей. Эти меры направлены на то, чтобы на деле гарантировать непредпринимательский характер деятельности нотариуса, не допустить, чтобы извлечение прибыли стало основной целью его деятельности. Считается, что единственным видом конкуренции между нотариусами должна быть конкуренция по качеству предоставляемых услуг.

В ст. 6 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате устанавливаются следующие ограничения в деятельности нотариуса: ему запрещено оказывать посреднические услуги при заключении договоров, заниматься предпринимательской и другой оплачиваемой деятельностью, за исключением преподавательской, научной или иной творческой деятельности. Ограничение по занятию иной оплачиваемой деятельностью для нотариусов сходно с подобным ограничением для судей, государственных служащих и некоторых других профессий и служит в первую очередь

для предотвращения потенциального конфликта интересов, а кроме того, чтобы обеспечить отношение к профессии нотариуса как к основному занятию. Той же цели служит установленный ст. 47 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате запрет на совершение нотариусом нотариальных действий для себя, супруга и ближайших родственников.

В теории не разрешён спор по поводу того, следует ли считать нотариуса должностным лицом. В Основях законодательства Российской Федерации неоднократно упоминается «должность нотариуса» (в наименовании главы II, в ст. 2, 3, 11, 12 и других). Вместе с тем, нотариус не является служащим вообще и государственным служащим, в частности¹. В пользу позиции, что нотариус не является должностным лицом, следует отметить, что на нотариусов не распространяется статус должностного лица для целей привлечения к уголовной или административной ответственности.

С точки зрения международной практики, в странах латинского нотариата нотариус обычно признаётся должностным лицом, но не на государственной, а на общественной должности. Такого понятия российское право не знает. Таким образом, вопрос о статусе нотариуса как должностного лица остаётся дискуссионным.

В ст. 15 «Права нотариуса» Основ законодательства Российской Федерации о нотариате предусматриваются права нотариуса по совершению нотариальных действий, выполнению работ правового и технического характера, истребованию сведений и документов и участию в процедуре регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним. В этой статье установлено также, что законодательством субъектов Российской Федерации могут быть предусмотрены и иные права нотариуса, но на практике последняя возможность используется исключительно редко. В Основях во многих статьях, помимо ст. 15, идёт речь о правах нотариуса (например, ст.ст. 8, 11¹, 11², 13 и другие). Можно констатировать, что перечень прав нотариуса в Основях законодательства Российской Федерации о нотариате является открытым и может быть свобод-

¹ Разумеется, для нотариуса, работающего в государственной нотариальной конторе, это не так.

но дополнен как на федеральном уровне, так и законодательством субъектов Российской Федерации.

Следует заметить, что согласно ст. 15 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате совершение нотариальных действий является правом нотариуса, однако системное толкование законодательства с учётом положений о возможности отказа в совершении нотариального действия только в определённых законом случаях позволяет утверждать, что совершение нотариального действия при отсутствии определённых законом или в соответствии с ним препятствий является также и обязанностью нотариуса.

Основы законодательства Российской Федерации о нотариате устанавливают обязанности нотариуса по оказанию содействия в осуществлении прав и защите законных интересов физических и юридических лиц, разъяснению им прав и обязанностей, предупреждению о последствиях совершаемых нотариальных действий, сохранению тайны совершения нотариального действия (ст. 16). Законодательство, как в тексте Основ законодательства Российской Федерации о нотариате, так и в отдельных случаях в текстах иных федеральных законов (например, Налоговый кодекс Российской Федерации) устанавливает ряд иных обязанностей нотариуса.

В частности, каждый нотариус по должности является членом нотариальной палаты соответствующего субъекта Российской Федерации и несёт обязанности по содержанию своей нотариальной палаты. Нотариус обязан повышать свою квалификацию, хотя законодательством и не установлены конкретные формы и сроки для реализации этой обязанности.

В то же время установление обязанностей нотариуса осуществляется законом в ином, чем в отношении прав нотариуса, порядке. Отсылка к законодательству субъектов Российской Федерации для целей установления обязанностей нотариуса отсутствует. Вместо этого в части второй ст. 16 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате указано, что нотариус выполняет свои обязанности «в соответствии с настоящими Основами, законодательством субъектов Российской Федерации и присягой». Слова «в соответствии» подразумевают, что законодательство субъекта Российской

Федерации может лишь определять, каким образом будут исполняться обязанности нотариуса, но не создавать для него новых, не предусмотренных федеральным законом, обязанностей.

Органы нотариального сообщества также не вправе устанавливать для нотариусов обязанностей, а лишь могут принимать решения, регулирующие установленные федеральным законом обязанности, если такое право им предоставлено федеральным законом. Например, в силу прямого указания Основ общее собрание нотариусов вправе установить для нотариусов обязательный для них размер членских взносов в нотариальную палату. Однако устанавливать для нотариусов какие-либо не предусмотренные законодательством обязанности без прямого указания федерального закона органы нотариального сообщества (общие собрания нотариусов, иные органы нотариальных палат) не вправе.

Такая регламентация обязанностей нотариуса в полной мере соответствует конституционному принципу ограничения прав и свобод человека и гражданина только федеральным законом (ст. 55 Конституции Российской Федерации).

Профессия нотариуса предъявляет повышенные требования к этике. В связи с этим ст. 6¹ Основ законодательства Российской Федерации о нотариате предусматривается создание Кодекса профессиональной этики нотариусов в Российской Федерации, который должен установить требования к профессиональной этике нотариуса и лица, его замещающего.

В завершение обзора правового статуса нотариуса следует упомянуть о механизмах контроля за деятельностью нотариусов и их ответственности, о чём подробнее будет рассказано далее. Контроль за законностью совершаемых нотариальных действий осуществляется судом. Общий контроль за деятельностью нотариуса, в форме проверок организации его работы, осуществляется нотариальной палатой, а для нотариусов, работающих в государственных нотариальных конторах, органами юстиции. За допущенные нарушения нотариус может в установленных случаях нести имущественную и дисциплинарную (ст. 17 Основ), а также уголовную ответственность (ст. 202 Уголовного кодекса РФ), и ответственность в виде

прекращения полномочий нотариуса в судебном порядке за допущенные в его деятельности нарушения.

§ 2. Требования к нотариусу и порядок назначения его на должность

Согласно ст. 2 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате, нотариусом может быть только лицо, отвечающее следующим признакам:

1) имеющее гражданство Российской Федерации и не имеющее иного гражданства или подданства (если иное не предусмотрено международным договором Российской Федерации);

2) получившее высшее юридическое образование в имеющей государственную аккредитацию образовательной организации высшего образования;

3) имеющее стаж работы по юридической специальности не менее, чем пять лет;

4) достигшее возраста 25 лет, но не старше 75 лет;

5) сдавшее квалификационный экзамен;

6) не признанное недееспособным и не ограниченное в дееспособности;

7) не состоящее на учёте в наркологическом или психоневрологическом диспансере в связи с лечением от соответствующих расстройств или зависимостей;

8) не имеющее не снятой и не погашенной судимости за умышленное преступление;

9) не осуждённое к наказанию, исключающему возможность исполнения обязанностей нотариуса;

10) не представлявшее подложных документов или заведомо ложных сведений при назначении на должность нотариуса;

11) не лишавшееся полномочий нотариуса ранее на основании решений суда в связи с нарушением законодательства и совершением дисциплинарных проступков.

К содержанию данных норм следует дать пояснения. Так, международным договором Российской Федерации может быть предусмотрено, что наличие у лица двойного гражданства Российской Фе-

дерации и иного государства – участника договора не препятствует занятию должности нотариуса (либо вообще любых должностей). В этом случае указанное выше требование о наличии у нотариуса только гражданства Российской Федерации не будет применяться.

Отметим, что в настоящий момент для целей осуществления нотариальной деятельности не делается различия между степенями высшего юридического образования бакалавр, специалист и магистр, хотя это и может учитываться при проведении, например, конкурса на замещение вакантной должности нотариуса.

Проблемным является вопрос о стаже работы по юридической специальности, поскольку не существует общего, распространяемого на любые профессии нормативного акта, определяющего понятие работы по юридической специальности. Возможно только применение по аналогии актов, используемых для определения стажа работы по юридической специальности в рамках иных профессий, например, профессии судьи. Представляется логичным, чтобы в стаж работы по юридической специальности для нотариусов включалась работа в любой должности, для замещения которой требовалось высшее юридическое образование.

Следует отметить некоторую непродуманность законодательства в части реализации положений ст. 2 Основ. Дело в том, что, хотя в статье и указано на невозможность определенных лиц быть нотариусами, но при этом не регламентировано ни то, как обеспечивается проверка соответствия лица требованиям ст. 2 Основ, ни как прекращаются полномочия лиц, не соответствующих требованиям закона.

Очевидно, что можно обеспечить контроль за соблюдением этих требований при назначении лица на должность нотариуса («на входе в профессию»). Однако последующий контроль осуществлять достаточно сложно. Кроме того, в законодательстве отсутствует возможность прекращения полномочий нотариуса (лишения нотариуса полномочий) по таким основаниям, как состояние на учёте в психоневрологическом или наркологическом диспансере¹, наличие

¹ Следует отделять данное, легко формализуемое основание от основания прекращения полномочий нотариуса при невозможности исполнять профессиональные обязанности по состоянию здоровья, носящего преимущественно оценочный характер и предоставляющего суду большую степень усмотрения.

иною гражданства или подданства, лишение полномочий нотариуса в прошлом и т. д. В связи с этим может возникнуть ситуация, когда на должности нотариуса будет находиться лицо, которое по ст. 2 Основ не может быть нотариусом, но в то же самое время не может быть лишено на этом основании полномочий нотариуса.

На сегодняшний день из требований ст. 2 Основ практически реализуемо только прекращение полномочий нотариуса, не соответствующего требованиям предельного возраста 75 лет, нотариуса, осуждённого за совершение умышленного преступления или нотариуса, лишённого дееспособности (ограниченного в дееспособности). В отношении остальных положений ст. 2 Основ практически реализуемым является только контроль на входе в профессию.

Согласно положениям ст. 12 Основ наделение лица полномочиями нотариуса производится на основании рекомендации нотариальной палаты на конкурсной основе Министерством юстиции Российской Федерации или по его поручению его территориальными органами (управлениями).

В отношении конкурса на замещение вакантной должности нотариуса действует Положение, утвержденное Приказом Министра юстиции Российской Федерации от 17 февраля 1997 г. № 19-01-19-97 и согласованное с Федеральной нотариальной палатой 15 января 1997 года. Что касается рекомендации нотариальной палаты о наделении лица полномочиями нотариуса, то единой практики и единого понимания существа данного действия не имеется. Так, в ряде регионов Российской Федерации без рекомендации нотариальной палаты ни один нотариус на должность не назначается, при этом нотариальная палата самостоятельно решает, кому выдавать такую рекомендацию. В других субъектах Российской Федерации рекомендации в какой-либо явной форме не выдаются, но это не препятствует назначению на должность нотариуса. Наконец, имеется и такой вариант, при котором рекомендации выдаются всем лицам, формально соответствующим требованиям к нотариусу и представившим все подтверждающие это документы. Очевидно, до уточнения положения о рекомендации нотариальной палаты такая неопределённость практики сохранится.

Конкурс на замещение вакантной должности нотариуса проводится конкурсной комиссией при территориальном органе юстиции, формируемой на паритетных началах из работников территориального органа юстиции и нотариусов – членов соответствующей нотариальной палаты.

Для участия в конкурсе кандидаты на должность нотариуса подают документы, подтверждающие их соответствие требованиям частей первой и второй ст. 2 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате, а также иные документы, определяемые вышеуказанным Положением. Оценка конкурсантов производится на основании представленных ими документов; также комиссия может производить индивидуальные собеседования с конкурсантами по вопросам, касающимся нотариальной деятельности. Несовершенство существующего порядка проведения конкурса заключается главным образом в отсутствии каких-либо формальных критериев отбора наиболее достойных, что открывает простор для усмотрения членов комиссии, и, как следствие этого, коррупции. В нотариальном сообществе обсуждалась, в частности, идея о возможности введения в закон таких формальных критериев отбора кандидатов как стаж работы в должности нотариуса или помощника нотариуса, наличие научных степеней и др.

Назначение на должность нотариуса оформляется приказом, издаваемым органом юстиции (как правило, по поручению Министерства юстиции Российской Федерации его территориальным органом).

§ 3. Стажер и помощник нотариуса

Одним из механизмов, обеспечивающих повышенный уровень квалификации лица, имеющего право нотариальной деятельности, является профессиональная стажировка, которая проводится в целях подготовки к сдаче квалификационного экзамена.

К стажёру нотариуса никаких дополнительных требований, кроме наличия гражданства Российской Федерации и высшего юридического образования, полученного в имеющей государствен-

ную аккредитацию образовательной организации высшего образования, не предъявляется, другие требования ст. 2 Основ на него не распространяются.

Срок стажировки составляет один год и может быть сокращен в установленном порядке, но не может быть менее шести месяцев.

Организация стажировки и контроль за ее проведением возложены на нотариальную палату, а непосредственное проведение стажировки и руководство стажёром осуществляют нотариусы. Следует заметить, что обязанности стажировать ежегодно то или иное число стажёров у нотариальной палаты и нотариусов нет. Потребность в стажёрах и реальное их количество определяются нотариальной палатой по согласованию с территориальным органом юстиции, исходя из объективных потребностей и возможностей соответствующего региона. Во многих субъектах Российской Федерации имеется значительное число лиц, получивших ранее лицензию на право нотариальной деятельности¹, которые или вообще не работают в нотариате, или хотели бы работать, но только в должности нотариуса. При наличии большого числа таких лиц на малое количество освобождающихся мест нотариусов (помощников нотариусов) необходимости в стажировке новых специалистов обычно не имеется.

В соответствии с установленным порядком прохождения стажировки² стажёр нотариуса состоит в трудовых отношениях с нотариальной палатой³, но собственно стажировка проводится, как правило, специально закреплённым за стажёром нотариусом, либо последовательно несколькими нотариусами в зависимости от конкретных условий и организации стажировки в той или иной нотариальной палате. Следует заметить, что закон не запрещает заключения трудового договора стажёром нотариуса с самим нотариусом

¹ С 1 июля 2015 г. выдача лицензии упраздняется, достаточно сдать квалификационный экзамен.

² Порядок прохождения стажировки лицами, претендующими на должность нотариуса, утверждён Приказом Министерства юстиции Российской Федерации от 21 июня 2000 г. № 179 и решением Правления Федеральной нотариальной палаты от 26 мая 2000 г.

³ Порядком предусмотрена возможность заключения трудового договора также и с территориальным органом Министерства юстиции Российской Федерации, но она, как правило, не используется.

и такой порядок стажировки ранее использовался. Выбор в пользу заключения трудового договора стажёра с нотариальной палатой обусловлен тем, что это упрощает смену руководителя стажировки и в целом упрощает организованное проведение стажировки.

Однако этот выбор одновременно осложняет вопрос оплаты труда стажёра, поскольку реальный труд осуществляется им в интересах нотариуса и под его руководством. В связи с этим в нотариальном сообществе часто поднимается вопрос о том, какова природа отношений, возникающих между нотариусом – руководителем стажировки, нотариальной палатой и стажёром в процессе стажировки, является ли это предоставлением заёмной рабочей силы и кто должен нести фактические расходы по оплате труда стажёра.

В отличие от стажёра нотариуса помощник нотариуса состоит в трудовых отношениях с нотариусом в силу закона (ст.ст. 19¹, 19² Основ законодательства Российской Федерации о нотариате).

Помощник нотариуса должен соответствовать всем требованиям ст. 2 Основ, предъявляемым к самому нотариусу, за исключением требований о достижении возраста 25 лет и наличия стажа работы по юридической специальности. Такие повышенные требования к помощнику нотариуса обусловлены тем, что он не просто по поручению нотариуса участвует в подготовке совершения нотариальных действий, составляет проекты нотариально оформляемых документов и даёт все необходимые разъяснения обращающимся лицам, но ещё и по должности замещает нотариуса, временно отсутствующего по уважительным причинам.

Для контроля за соответствием помощника нотариуса требованиям ст. 2 Основ предусматривается, что назначение на должность помощника нотариуса осуществляется нотариусом с согласия нотариальной палаты¹. При этом согласно части шестой ст. 19¹ Основ нотариальная палата может отказать в согласовании кандидатуры помощника только по формальному несоответствию его требованиям закона.

Законом предусмотрено дополнительное основание прекращения трудового договора с помощником нотариуса: по решению

¹ Помощники нотариуса в государственной нотариальной конторе назначаются в порядке, устанавливаемом Министерством юстиции Российской Федерации.

суда о лишении помощника права нотариальной деятельности (в соответствии с частью пятой ст. 12 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате). Это связано с тем, что нотариусы принимают на работу помощников, как правило, для целей замещения временно отсутствующего нотариуса, и помощник, лишённый права нотариальной деятельности, не может выполнять те обязанности, ради исполнения которых он нанимался.

Не полностью решён вопрос о том, каким образом и в какой момент прекращается трудовой договор помощника нотариуса в случае прекращения полномочий самого нотариуса. Очевидно, что не может быть помощника нотариуса у лица, самого не являющегося нотариусом. Представляется обоснованным в таком случае применять нормы трудового законодательства об увольнении работника по сокращению штатов.

§ 4. Нотариальный округ

Законом установлено, что нотариус осуществляет свою профессиональную деятельность на определённой территории (ст. 13 Основ). Территория деятельности нотариуса называется также нотариальным округом и устанавливается в соответствии с административно-территориальным делением Российской Федерации, за исключением городов, имеющих административное деление, которые считаются единым нотариальным округом.

Количество должностей нотариусов в нотариальном округе определяется органом государственной власти субъекта Российской Федерации на основании согласованного предложения управления Министерства юстиции Российской Федерации по субъекту Российской Федерации и нотариальной палаты в субъекте Российской Федерации.

При принятии решения об определении количества должностей нотариусов в нотариальном округе учитываются в совокупности следующие критерии:

1) наличие в каждом нотариальном округе не менее одной должности нотариуса;

2) численность населения в нотариальном округе. При этом вторая и последующие должности нотариусов устанавливаются следующим образом:

- в нотариальных округах, установленных в границах городов федерального значения, – один нотариус на 15 000 человек;
- в нотариальных округах, установленных в границах городских поселений, – один нотариус на 20000–25000 человек;
- в нотариальных округах, установленных в границах муниципальных районов (за исключением городских поселений, в границах которых установлены нотариальные округа), – один нотариус на 25000–30000 человек¹.

По общему правилу нотариус не вправе совершать нотариальных действий вне своего нотариального округа, и помещение, в котором он, как правило, осуществляет свою деятельность (обычно именуемое нотариальной конторой, хотя такое название собственно Основами законодательства Российской Федерации о нотариате не используется) также должно находиться в пределах его нотариального округа.

Совершение нотариусом нотариального действия за пределами своего нотариального округа не влечет недействительности такого нотариального действия, однако такая деятельность нотариуса может быть предметом рассмотрения на предмет привлечения нотариуса к ответственности за нарушение норм законодательства и профессиональной этики.

Законом предусмотрена возможность изменения территории деятельности нотариуса территориальным органом Министерства юстиции Российской Федерации совместно с нотариальной палатой в целях обеспечения населения определенной территории услугами нотариуса. В частности, возможно наделение нотариуса правом совершения нотариальных действий в соседнем нотариальном округе, в котором в это время нотариус отсутствует, в том числе временно.

Без какого-либо специального решения нотариус вправе вы-

¹ См.: Приказ Министерства юстиции Российской Федерации от 26 ноября 2008 г. № 275 «Об утверждении Порядка определения количества должностей нотариусов в нотариальном округе» // Российская газета. 2008. 16 декабря.

ехать в другой нотариальный округ для удостоверения завещания, если завещатель тяжело болен, а другого нотариуса в округе по месту нахождения завещателя не имеется.

В связи с изменением границ между городом Москвой и Московской областью закон был дополнен также положением о том, что в случае подобного изменения границ между субъектами Российской Федерации нотариусы, которые «вместе со своими округами» оказываются на территории другого субъекта Российской Федерации, продолжают осуществлять свои полномочия по прежнему месту совершения нотариальных действий.

§ 5. Органы нотариального сообщества

Нотариальное сообщество является в основном саморегулируемым. Функции организационного характера (организация профессиональной стажировки и страхования нотариальной деятельности, повышение квалификации нотариусов и другие), помощи и содействия нотариусам в их профессиональной деятельности, защиты прав и законных интересов нотариусов, а также контроля за деятельностью нотариусов, осуществляют органы нотариального сообщества – нотариальные палаты. В отношении нотариусов, работающих в государственных нотариальных конторах, сходные функции осуществляют органы юстиции.

Следует обратить внимание на то, что государством нотариусам делегируется функция совершения нотариальных действий от имени Российской Федерации, а нотариальным палатам – функция контроля за реализацией нотариусами этой функции.

Система нотариальных палат имеет два уровня: первый – это нотариальные палаты субъектов Российской Федерации, в которых членами состоят все нотариусы соответствующего субъекта Российской Федерации, занимающиеся частной практикой, и второй уровень – это Федеральная нотариальная палата, членами которой являются все нотариальные палаты субъектов Российской Федерации.

Функции Федеральной нотариальной палаты имеют каче-

ственно иной, по сравнению с иными нотариальными палатами, характер и состоят в основном в общей координации деятельности нотариального сообщества, защите и представлении его интересов на федеральном уровне, участии в подзаконном правовом регулировании в области нотариата, организации страхования нотариальной деятельности, обеспечении функционирования единой информационной системы нотариата и обеспечение реализации ряда её функций, предусмотренных законом. Следует выделить также достаточно новые для Федеральной нотариальной палаты функции по формированию и управлению компенсационным фондом, обеспечивающим защиту прав лиц, пострадавших от ошибок или злоупотреблений нотариусов при исполнении ими своих обязанностей, созданию фонда социальной поддержки и формированию программы социальной поддержки.

Нотариальная палата является некоммерческой организацией и отнесена Гражданским кодексом Российской Федерации к организационно-правовой форме ассоциаций (союзов), однако имеет важные особенности, отличающие ее от обыкновенных ассоциаций. В первую очередь, это обязательное членство нотариусов в нотариальных палатах, а нотариальных палат – в Федеральной нотариальной палате.

Нотариальная палата имеет свой устав, действует на принципах самоуправления и имеет систему органов: общее собрание (в Федеральной нотариальной палате оно именуется собранием представителей нотариальных палат), коллегиальный и единоличный исполнительный орган (правление и президент), контрольный орган (ревизионная комиссия) и иные органы, если их создание предусмотрено уставом нотариальной палаты. Закон обеспечивает защиту законных интересов нотариусов, для которых членство в нотариальных палатах является обязательным, и устанавливает, что уставами нотариальных палат не могут ограничиваться права нотариуса быть избранными в органы своей нотариальной палаты и Федеральной нотариальной палаты. В целях предотвращения чрезмерного сосредоточения власти в нотариальном сообществе в одних руках законодательство устанавливает ограничение, в соответствии с которым одно и то же лицо не может занимать долж-

ность президента нотариальной палаты (Федеральной нотариальной палаты) более двух сроков подряд¹.

Содержание нотариальных палат осуществляется в основном за счёт членских взносов и других обязательных платежей их членов (на практике используются механизмы, например, дополнительных платежей членов палат на осуществление чрезвычайных расходов – как то, выкуп помещения нотариальной палаты, незапланированные расходы на ремонт и др.). В то же время нотариальные палаты вправе заниматься и предпринимательской деятельностью, если это не противоречит их уставным целям. Поскольку членство в нотариальных палатах является, как правило, обязательным, законодательство более подробно, чем для большинства организаций, регламентирует порядок установления членских взносов.

Нередко в нотариальном сообществе поднимается вопрос об отсутствии органа нотариального сообщества федерального уровня, подобного, например, Всероссийскому съезду судей, который бы обеспечивал широчайшее и, по возможности, пропорциональное представительство всех нотариусов Российской Федерации. Такие полномочия, как, например, утверждение Кодекса профессиональной этики нотариусов в Российской Федерации, должны были бы реализовываться именно таким органом, представляющим не нотариальные палаты, а нотариальное сообщество в целом. Однако в настоящее время информация о возможности создания подобного органа в нотариальном сообществе Российской Федерации отсутствует.

§ 6. Гарантии нотариальной деятельности

В целях обеспечения надлежащего исполнения нотариусом своих обязанностей закон (в первую очередь, ст. 5 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате) установил ряд гарантий нотариальной деятельности. Закон декларирует беспристрастность и независимость нотариуса и его подчинение требованиям законодательства. Эта норма сродни принципу независимости

¹ Об органах нотариального сообщества подробнее см. главу 4 настоящего учебника.

судьи и подчинения его только закону, появившемуся в законодательстве о статусе судей в ходе судебной реформы начала 90-х годов XX века, хотя и выражена в не столь категоричной форме.

Основное внимание данная статья Основ уделяет всё же вопросу сохранения нотариальной тайны. К ней закон относит сведения (и документы), которые стали известны нотариусу, его заместителю или иным лицам, работающим в нотариальной конторе при осуществлении нотариальной деятельности. Обязанность хранения нотариальной тайны распространяется на этих лиц как в период работы, так и после прекращения полномочий или увольнения. Исключения из этого правила предусматриваются Основами.

Сведения (документы) о совершённых нотариальных действиях могут выдаваться только лицам, от имени или по поручению которых совершены нотариальные действия, а также в случаях, специально установленных ч. 4 ст. 5 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате, иным лицам (органам следствия, суду, судебным приставам-исполнителям и др.).

Данные нормы ст. 5 Основ вступают в коллизию с нормами целого ряда других законов. Например, на получение сведений без соблюдения предусмотренного ст. 5 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате порядка претендуют сотрудники органов полиции, налоговых органов, адвокаты, кредитные учреждения. В рамках норм УПК РФ, ГПК РФ, АПК РФ целый ряд процессуальных или следственных действий, предусматривающих прямое или косвенное получение информации о нотариальном действии, может быть совершён без учёта требований ст. 5 Основ. На практике со временем сложилось положение, в соответствии с которым в рамках возбуждённого уголовного дела или находящегося на рассмотрении суда гражданского дела суд и следствие могут использовать и такие процедуры, предоставляющие доступ к нотариальной тайне, как обыск или выемка, хотя они и не предусмотрены ст. 5 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате. В то же время на адвокатские запросы, запросы в рамках предварительной проверки до возбуждения уголовных дел чаще всего нотариусы отвечают формальным отказом со ссылкой на ст. 5 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате.

Закон устанавливает, что справки о завещании выдаются только после смерти завещателя. Смысл данной нормы не вполне ясен. Даже системное толкование всей ст. 5 Основ не позволяет однозначно понять, имеется ли в виду, что после смерти завещателя справки о завещании могут выдаваться более широкому кругу лиц по сравнению с установленным в части третьей ст. 5 Основ, или же имеется в виду, наоборот, что до смерти завещателя сведения не должны выдаваться даже тем лицам, которые перечислены в частях третьей и четвёртой ст. 5 Основ. Последнее представляется необоснованным и нереализуемым на практике. В настоящее время сведения о завещаниях в очень ограниченных пределах (в виде указания на место, где, возможно, составлялось завещание определённого лица) предоставляются нотариусам, которые подтвердили, что проверили факт смерти завещателя.

Закон устанавливает также, что суд может освободить нотариуса от обязанности хранения нотариальной тайны в связи с возбуждённым против нотариуса уголовным делом.

§ 7. Профессиональная этика нотариуса

Закон устанавливает повышенные требования к этике лица, осуществляющего нотариальную деятельность. Это касается как нотариуса, так и лица, его замещающего.

Нотариус, впервые назначенный на должность, приносит присягу, в которой явственно отражены основные этические принципы профессии:

«Торжественно присягаю, что обязанности нотариуса буду исполнять в соответствии с законом и совестью, хранить профессиональную тайну, в своем поведении руководствоваться принципами гуманности и уважения к человеку».

Правила нотариальной этики устанавливаются Кодексом профессиональной этики нотариусов в Российской Федерации¹, который принимается собранием представителей нотариальных палат и утверждается Министерством юстиции Российской Федерации.

¹ См.: URL: <http://www.notariat.ru>.

Следует заметить, что в практике стран латинского нотариата создание подобного рода свода этических правил поведения нотариуса является общепринятым.

Кодекс профессиональной этики нотариусов в Российской Федерации объединяет в себе, с точки зрения международной практики, два кодекса: этический и дисциплинарный. В нём должно быть, как минимум, два больших раздела: раздел об этических правилах поведения нотариуса и лица, его замещающего, и раздел о дисциплинарной ответственности за виновные действия, приведшие к нарушению этих правил.

Необходимо чётко понимать разницу между этическими и законодательными нормами. В частности, можно представить себе нарушения норм этики, не являющиеся нарушением законодательства, и наоборот, нарушения законодательства, не являющиеся сами по себе нарушением норм этики¹. Вопрос о том, насколько этические нормы могут дублировать нормы законодательства, является также достаточно важным. Представляется, что ничего плохого в самом по себе дублировании нет, при условии, что в Кодексе профессиональной этики нотариусов в Российской Федерации не окажется норм, которые по своему характеру вовсе не являются этическими.

В качестве примера норм этического характера можно привести, например, обязанность нотариуса вежливо и корректно вести приём, находиться на рабочем месте в трезвом состоянии, не допускать недобросовестной конкуренции с другими нотариусами, в том числе размещения индивидуальной рекламы, соблюдение определённого дресс-кода на рабочем месте, определённые ограничения в части высказывания своего мнения в средствах массовой информации, строгое соблюдение тайны нотариального действия. Некоторые из них могут дублироваться законодательством, другие устанавливаются только Кодексом профессиональной этики,

¹ В частности, неумышленное и несуущественное нарушение процедурных норм нотариального делопроизводства, не влекущее негативных последствий для конкретных лиц, само по себе не является неэтичным поступком. В то же время сознательное игнорирование норм делопроизводства нотариусом, даже при отсутствии реального ущерба, является признаком неэтичного поведения. Разница здесь достаточно тонка.

иногда Кодекс может смещать акценты в своих правилах относительно законодательных формулировок.

§ 8. Контроль за деятельностью нотариуса

Контроль за соблюдением нотариусом специального законодательства, – например, налогового законодательства, законодательства о труде, законодательства о пожарной безопасности и т. д., – осуществляют соответствующие компетентные органы в порядке, урегулированном специальным законодательством.

Судебный контроль за законностью совершения нотариальных действий или отказа в их совершении осуществляется путём обжалования действий (бездействия) нотариуса в порядке особого производства в соответствии с гл. 37 ГПК РФ. При наличии спора о праве вопрос о законности совершённого нотариального действия или отказа в его совершении может быть разрешён также в порядке искового производства.

Осуществление нотариусом функций в общественных интересах, и в особенности по поручению и от имени государства, налагает на него повышенные обязательства, и, в том числе, в отношении контроля его деятельности. В связи с этим, наряду с вышеназванными видами контроля, характерными для всех видов деятельности, в том числе предпринимательской, профессиональная деятельность нотариуса подлежит регулярному контролю, а также контролю по жалобам на действия (бездействие) нотариуса со стороны нотариальной палаты. Считается, что нотариат (либо нотариальная палата) стал первой саморегулируемой организацией в истории современной России либо прообразом таковой¹.

Контроль за исполнением профессиональных обязанностей нотариусами осуществляется нотариальной палатой² путём проведения плановых и внеплановых (по жалобам) проверок организа-

¹ В то же время с правовой точки зрения законодательство о саморегулируемых организациях сегодня на нотариальные палаты и нотариальное сообщество в целом не распространяется.

² В отношении нотариусов, работающих в государственных нотариальных конторах, – органы юстиции.

ции работы нотариуса. Первая проверка организации работы нотариуса, впервые приступившего к осуществлению нотариальной деятельности, проводится спустя год после наделения его полномочиями. В дальнейшем такие проверки проводятся раз в четыре года (если иная периодичность не установлена законодательством субъектов Российской Федерации).

В ограниченной степени (контроль за соблюдением правил делопроизводства) в контроле за осуществлением нотариусом своей деятельности участвует также система органов юстиции. Обычно эти проверки проводятся одновременно или практически одновременно с проверками организации работы нотариуса, осуществляемыми нотариальными палатами.

Нет единого мнения о том, является ли законность совершённых нотариальных действий предметом проверки организации работы нотариуса. С одной стороны, законность нотариальных действий не имеет отношения к организации работы нотариуса (которая по определению включает в себя только вопросы организационного характера), с другой стороны, ст. 34 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате говорит о контроле за исполнением профессиональных обязанностей, что значительно шире проверки только организации работы.

Ещё одной важной деталью является то, что законодательством не предусмотрены внеплановые (по жалобам) проверки деятельности нотариуса. Вместе с тем, закон не говорит и о том, что не допускаются иные формы указанного в части первой ст. 34 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате контроля за исполнением профессиональных обязанностей, помимо названных в части второй той же статьи проверок организации работы нотариуса.

Таким образом, нормы права по данному вопросу являются недостаточно чёткими. На практике они толкуются широко, в связи с чем нотариальные палаты проверяют не только организацию работы нотариуса, но и законность совершаемых им нотариальных действий или отказа в их совершении, соблюдение правил нотариального делопроизводства и даже иногда соблюдение налогового, трудового и других видов законодательства, что очевидно наруша-

ет принцип разграничения компетенции между контролирующими органами.

Несмотря на отдельные недостатки, в целом можно констатировать, что система контроля за исполнением нотариусами профессиональных обязанностей работает достаточно эффективно, обеспечив за прошедшие годы отсев части нотариусов, по тем или иным причинам не справившихся в первые годы после создания латинского нотариата в России с возложенным на них грузом обязанностей и ответственности.

Глава 4

Органы нотариального сообщества

Методические рекомендации

При изучении главы студент должен уяснить, какие два вида нотариальных палат функционируют в Российской Федерации, как они образуются, в какой организационно-правовой форме функционируют.

После этого следует сконцентрировать внимание на конкретных вопросах темы. В первую очередь надо проанализировать порядок создания нотариальной палаты субъекта Российской Федерации, определить, кто может участвовать в учредительном собрании этой палаты с правом решающего голоса, какие органы образует это собрание, каковы полномочия имеет созданная нотариальная палата. Затем выяснить, когда нотариус считается принятым в члены Палаты и каковы его права. После этого следует проработать вопросы о полномочиях, порядке работы общего собрания, Президента, правления и ревизионной комиссии нотариальной палаты.

Далее необходимо изучить вопросы о порядке образования, правовом положении и функционировании Федеральной нотариальной палаты.

После этого рекомендуется приступить к изучению вопроса о порядке образования, полномочиях и специфике функционирования собрания представителей нотариальных палат субъектов Российской Федерации, Президента Палаты, Вице-президента палаты, правления, Исполнительного директора и ревизионной комиссии Палаты.

Для лучшего усвоения материала важно провести сравнительный анализ правового положения каждого органа нотариальной палаты с положением соответствующих органов Федеральной нотариальной палаты.

При изучении материала обязательно использовать помимо закона Устав Федеральной нотариальной палаты и уставы нотариальных палат субъектов Российской Федерации.

Вопросы

1. Нотариальная палата субъекта Российской Федерации. 2. Федеральная нотариальная палата: общая характеристика. 3. Органы Федеральной нотариальной палаты.

§ 1. Нотариальная палата субъекта Российской Федерации

Нотариальная палата нотариального округа субъекта Российской Федерации (далее – Палата, нотариальная палата) является некоммерческой организацией в форме ассоциации, представляющей собой профессиональное объединение, основанное на обязательном членстве. Такие палаты образуются в каждом субъекте Российской Федерации (далее – нотариальный округ).

Членами этой нотариальной палаты являются нотариусы, занимающиеся частной практикой в данном нотариальном округе субъекта Российской Федерации, ими могут быть также лица, сдавшие квалификационный экзамен, но не являющиеся нотариусами, – помощники и стажеры нотариусов, работающие в этом нотариальном округе.

Палата создается решением учредительного собрания всех нотариусов, занимающихся частной практикой в данном нотариальном округе. Учредительное собрание Палаты принимает ее устав, избирает Президента и Правление. Устав нотариальной палаты регистрируется в порядке, установленном для регистрации уставов общественных объединений.

Нотариальная палата является юридическим лицом и организует свою работу на принципах самоуправления. Ее деятельность осуществляется в соответствии с законодательством Российской Федерации, субъектов Российской Федерации и своим уставом. Нотариальная палата может осуществлять предпринимательскую деятельность постольку, поскольку это необходимо для выполнения ее уставных задач. Имущество нотариальной палаты не облагается налогом на имущество предприятий.

Полномочия нотариальной палаты определяются Основами, а также ее уставом.

Согласно ст. 25 Основ нотариальная палата:

- представляет и защищает интересы нотариусов, оказывает им помощь и содействие в развитии частной нотариальной деятельности;
- организует стажировку лиц, претендующих на должность

нотариуса, и повышение профессиональной подготовки нотариусов;

- возмещает затраты на экспертизы, назначенные судом по делам, связанным с деятельностью нотариусов;
- организует страхование нотариальной деятельности.

Законодательством субъектов Российской Федерации могут быть предусмотрены дополнительные полномочия нотариальной палаты. Например, в ст. 15 Закона г. Москвы от 19 апреля 2006 г. № 15 «Об организации и деятельности нотариата в городе Москве» предусмотрено, что помимо перечисленных выше полномочий Московская городская нотариальная палата:

- утверждает учредительный договор с Федеральной нотариальной палатой;
- организует методическую помощь нотариусам;
- оказывает содействие нотариусам в осуществлении нотариальной деятельности;
- делегирует своих представителей в состав квалификационной и конкурсной комиссий, действующих в соответствии с законодательством Российской Федерации о нотариате;
- осуществляет контроль за исполнением нотариусами обязанностей членов Московской городской нотариальной палаты в пределах своей компетенции;
- рекомендует объем и стоимость правовой и технической работы нотариусов по составлению проектов сделок, заявлений и других документов, изготовлению копий документов и выписок из них, а также по разъяснению вопросов совершения нотариальных действий.

Уставом нотариальной палаты могут быть предусмотрены иные полномочия, например: обобщать опыт работы нотариусов, издавать рекомендации и иную необходимую справочно-информационную литературу, проводить работу по учету законодательства, связанному с осуществлением нотариальной деятельности.

Нотариальная палата может потребовать от нотариуса (лица, замещающего временно отсутствующего нотариуса) представления сведений о совершенных нотариальных действиях, иных докумен-

тов, касающихся его финансово-хозяйственной деятельности, а в необходимых случаях – личных объяснений в нотариальной палате, в том числе и по вопросам несоблюдения требований профессиональной этики.

Руководящие органы нотариальной палаты предусмотрены законом и Уставом Палаты.

Органами нотариальной палаты являются:

- общее собрание членов нотариальной палаты;
- правление нотариальной палаты;
- президент нотариальной палаты;
- ревизионная комиссия нотариальной палаты;
- иные органы, создание которых предусмотрено уставом нотариальной палаты.

Так, например, уставом Московской городской нотариальной палаты в числе органов нотариальной палаты предусмотрен Исполнительный директор Палаты (ст. 9).

Компетенция органов нотариальной палаты регламентируется гражданским законодательством, Основами и уставом нотариальной палаты.

Президент, правление и ревизионная комиссия нотариальной палаты избираются общим собранием членов нотариальной палаты. Выборы президента и правления нотариальной палаты осуществляются тайным голосованием.

Президентом нотариальной палаты, членом правления и членом ревизионной комиссии нотариальной палаты может быть избран любой нотариус, занимающийся частной практикой и являющийся членом этой нотариальной палаты. Право такого нотариуса быть избранным в органы нотариальной палаты не может быть ограничено ее уставом. Одно и то же лицо не может занимать должность президента нотариальной палаты более двух сроков подряд.

Утрата лицом статуса нотариуса ведет к прекращению его полномочия в соответствующих органах нотариальной палаты.

При голосовании на общем собрании членов нотариальной палаты право решающего голоса имеют члены нотариальной палаты, являющиеся нотариусами, занимающимися частной практикой,

другие члены нотариальной палаты – право совещательного голоса.

1) **Общее собрание членов Палаты** является её руководящим органом.

Руководят Палатой избираемые собранием Палаты не более, чем на два срока подряд Правление, Президент и избираемый Правлением Вице-президент. Избранная собранием Ревизионная комиссия осуществляет контроль за финансово-хозяйственной деятельностью Палаты.

Собрание членов Палаты созывается не реже одного раза в год. Оно правомочно принимать решения, если в его работе участвуют не менее двух третей членов Палаты, обладающих правом решающего голоса.

Собрание членов Палаты созывается Правлением палаты.

При голосовании члены Палаты обладают правом решающего голоса, а помощники и стажеры нотариуса – правом совещательного голоса.

Порядок и форма голосования определяются на собрании.

По инициативе Правления или трети членов Палаты, обладающих правом решающего голоса, может быть созвано внеочередное собрание членов Палаты.

Собрание членов Палаты имеет следующие полномочия:

- избирает Правление, Президента, Ревизионную комиссию;
- совместно с органом юстиции субъекта Российской Федерации определяет численность нотариусов нотариального округа субъекта Российской Федерации;
- утверждает смету доходов и расходов Палаты, штатное расписание Палаты;
- заслушивает отчеты Правления, Президента, Ревизионной комиссии;
- рассматривает жалобы на постановления и решения Правления;
- определяет размеры членских взносов и других платежей;
- утверждает Устав Палаты, вносит в него изменения и дополнения;
- утверждает Кодекс профессиональной этики нотариуса;

- рассматривает другие вопросы, связанные с деятельностью Палаты.

2) **Правление Палаты** избирается собранием Палаты в количестве, определяемом собранием, сроком на три года.

Деятельность Правления осуществляется на основе коллегиальности руководства, гласности, регулярной отчетности перед членами Палаты и широкого привлечения нотариусов к работе.

Правление правомочно принимать решения, если в его работе участвует не менее половины избранных членов.

Заседание Правления проводится не реже одного раза в два месяца.

Правомочия правления Палаты можно условно разбить на четыре группы:

- *организационные:*
 - созывает собрание членов Палаты;
 - подготавливает вопросы, выносимые на рассмотрение собрания;
 - организует выполнение решений собрания и требований настоящего Устава;
 - образует комиссии, секции и другие структурные подразделения Палаты для оказания помощи в выполнении возложенных на Правление задач;
 - организует мероприятия по повышению профессионального уровня и квалификации нотариусов;
 - осуществляет взаимодействие с Федеральной нотариальной палатой.
- *контрольные:*
 - совместно с органом юстиции субъекта Российской Федерации осуществляет контроль за исполнением правил нотариального делопроизводства нотариусами;
 - организует проверки и осуществляет контроль за исполнением профессиональных обязанностей нотариусов.
- *финансово-распорядительные:*
 - распоряжается средствами Палаты в соответствии со сметой.
- *связанные с рассмотрением жалоб и применением мер ответственности:*

- рассматривает жалобы на действия нотариуса, дела о дисциплинарных проступках членов Палаты и налагает на виновных дисциплинарные взыскания;
- в предусмотренных Основами случаях заявляет в суд ходатайства о лишении нотариусов права нотариальной деятельности.

Правление по поручению собрания членов Палаты рассматривает другие вопросы, связанные с деятельностью Палаты.

3) Президент Палаты. Вице-президент Палаты

Президент избирается из числа нотариусов собранием Палаты сроком на три года.

Президент Палаты:

- руководит работой Правления;
- представляет Палату в Федеральной нотариальной палате, в международных организациях нотариусов, органах государственной власти Российской Федерации, хозяйственных и общественных структурах, ведет переписку от имени Палаты;
- организует проверку жалоб и иных материалов о действиях нотариусов и вносит соответствующие предложения на рассмотрение Правления;
- председательствует на заседаниях Правления;
- является распорядителем кредитов в пределах утвержденной собранием Палаты сметы;
- осуществляет контроль за исполнением решений собраний Палаты и постановлений Правления.

Вице-президент избирается по предложению Президента Правлением Палаты открытым голосованием из числа членов Правления.

Вице-президент подотчетен непосредственно Президенту, выполняет его поручения. Во время отсутствия Президента выполняет все функции, возложенные на Президента.

4) Ревизионная комиссия

Ревизионная комиссия избирается собранием членов Палаты в составе, определяемом Уставом, сроком на три года.

Ревизионная комиссия осуществляет контроль за выполнением сметы Палаты и финансово-хозяйственной деятельностью Правления и исполнительного директора Палаты.

§ 2. Федеральная нотариальная палата: общая характеристика

Федеральная нотариальная палата (далее – ФНП, Палата) является некоммерческой организацией, представляющей собой профессиональное объединение нотариальных палат республик в составе Российской Федерации, автономной области, автономных округов, краев, областей, городов Москвы и Санкт-Петербурга, основанное на их обязательном членстве.

В гл. 6 Устава Федеральной нотариальной палаты указано, что членами Палаты в обязательном в силу закона порядке являются нотариальные палаты. Членство в ФНП может быть прекращено только по основаниям, установленным федеральным законом.

Уставом определено и правовое положение члена Палаты.

Член ФНП имеет право: участвовать в порядке, определенном законом и Уставом, в деятельности Палаты; обращаться в органы Палаты по любым вопросам деятельности Палаты, вносить предложения и рекомендации по ее совершенствованию; участвовать в заседаниях Правления, комиссий, советов и рабочих групп, образуемых Правлением или Собранием; знакомиться с любыми документами, в том числе протоколами Собраний, заседаний Правления, комиссий, советов и рабочих групп, образуемых Собранием или Правлением, получать иную информацию и документы о деятельности Палаты, за исключением информации и документов, содержащих персональную и иную информацию, тайна сохранения которой предусмотрена законом; пользоваться оказываемыми Палатой услугами на равных началах с другими членами Палаты безвозмездно, если иное не предусмотрено решениями органов Палаты, принятыми в пределах их компетенции; обжаловать решения органов Палаты; осуществлять иные права, предусмотренные законом и Уставом.

Член ФНП обязан:

- соблюдать Устав Палаты;
- выполнять решения органов Палаты, принятые в пределах их компетенции;
- уплачивать членские взносы и другие платежи в Палату, необходимые для выполнения ее функций, в размере и порядке, определенных Собранием;
- не разглашать конфиденциальную информацию о деятельности Палаты;
- участвовать в Собраниях и принятии Палатой решений, без которых Палата не может продолжать свою деятельность в соответствии с законом, если его участие необходимо для принятия таких решений;
- не совершать действия, заведомо направленные на причинение вреда Палате;
- исполнять другие обязанности, предусмотренные законом или Уставом.

Федеральная нотариальная палата является юридическим лицом и организует свою деятельность на принципах самоуправления. Деятельность ФНП осуществляется в соответствии с законодательством Российской Федерации и уставом.

Федеральная нотариальная палата может осуществлять предпринимательскую деятельность постольку, поскольку это необходимо для выполнения ее уставных задач. Имущество ФНП не облагается налогом на имущество предприятий.

Устав Федеральной нотариальной палаты принимается собранием представителей нотариальных палат и регистрируется в порядке, установленном для регистрации уставов общественных объединений.

ФНП не отвечает по обязательствам своих членов. Члены ФНП не отвечают по обязательствам Палаты.

Срок деятельности Палаты не ограничен. Реорганизация и ликвидация Палаты, порядок распределения имущества, оставшегося после ликвидации, осуществляется в соответствии с действующим законодательством. ФНП не может иметь филиалов и представительств.

Цели деятельности и полномочия Федеральной нотариальной палаты определяются Основами и уставом Палаты.

ФНП в соответствии с законодательством о нотариате призвана координировать организацию нотариальными палатами субъектов Российской Федерации (далее – нотариальные палаты) публично-правовой деятельности нотариусов по обеспечению защиты прав и законных интересов граждан и юридических лиц.

Основными целями Палаты являются:

- представление интересов нотариальных палат в органах законодательной, исполнительной и судебной властей, местного самоуправления, а также в отношениях с юридическими и физическими лицами, в том числе по вопросам, связанным с профессиональной деятельностью нотариусов, занимающихся частной практикой (далее – нотариусы);
- обеспечение защиты профессиональных прав нотариусов, организация работы по улучшению условий их труда, а также по иным вопросам, связанным с профессиональной деятельностью нотариусов;
- обеспечение защиты социальных прав нотариусов, а также в порядке, предусмотренном Собранием представителей нотариальных палат (далее – Собрание), оказание нотариусам, сложившим свои полномочия, дополнительного социального обеспечения.

Полномочия Федеральной нотариальной палаты определяются Основами, а также ее уставом.

В соответствии с Основами Федеральная нотариальная палата:

- осуществляет координацию деятельности нотариальных палат;
- представляет интересы нотариальных палат в органах государственной власти и управления, предприятиях, учреждениях, организациях;
- обеспечивает защиту социальных и профессиональных прав нотариусов, занимающихся частной практикой;
- участвует в проведении экспертиз проектов законов Российской Федерации по вопросам, связанным с нотариальной деятельностью;

- обеспечивает повышение квалификации нотариусов, стажеров и помощников нотариусов;
- организует страхование нотариальной деятельности;
- представляет интересы нотариальных палат в международных организациях;
- обеспечивает создание и функционирование единой информационной системы нотариата;
- обеспечивает электронное взаимодействие нотариусов и государственных и муниципальных информационных систем с использованием инфраструктуры, обеспечивающей информационно-технологическое взаимодействие таких информационных систем, используемых для предоставления государственных и муниципальных услуг в электронной форме;
- обеспечивает возможность проверки нотариусами соответствующих требованиям, установленным Федеральным законом от 6 апреля 2011 г. № 63-ФЗ «Об электронной подписи», квалифицированных электронных подписей лиц, с которыми нотариусы осуществляют электронное взаимодействие;
- осуществляет формирование компенсационного фонда и управление им, в установленном порядке компенсационные выплаты из компенсационного фонда.

Федеральная нотариальная палата создает фонд социальной поддержки Федеральной нотариальной палаты и ежегодно формирует программу социальной поддержки. Для этого нотариальные палаты субъектов РФ обязаны участвовать в формировании фонда, который является обособленным имуществом, принадлежащим ФНП на праве собственности и формируемым за счет отчислений от членских взносов нотариальных палат в размере не менее чем пять процентов членского взноса нотариальной палаты, взимаемого в соответствии с ч. 2 ст. 32 Основ. Размер таких отчислений нотариальных палат на предстоящий год устанавливается решением собрания представителей нотариальных палат ежегодно.

В рамках полномочий, определенных законодательством

Российской Федерации о нотариате, в Уставе приведены дополнительные полномочия Палаты.

ФНП в порядке, предусмотренном собранием:

- разрабатывает и реализует программы по дополнительному социальному обеспечению нотариусов, сложивших свои полномочия;
- участвует в мероприятиях по научно-практическому исследованию проблем развития нотариата, а также в сфере совершенствования законодательства, регулирующего организацию нотариальной деятельности;
- анализирует и обобщает опыт работы нотариальных палат, готовит и издает методические рекомендации и справочно-информационные материалы по вопросам нотариальной деятельности, дает рекомендации нотариальным палатам по вопросам совершенствования их деятельности;
- контролирует полноту и своевременность выполнения обязанностей нотариальных палат по уплате членских взносов и других платежей;
- осуществляет финансовую и материально-техническую поддержку деятельности нотариальных палат;
- оказывает благотворительную помощь;
- осуществляет иные полномочия, предусмотренные законодательными актами Российской Федерации и Уставом.

§ 3. Органы Федеральной нотариальной палаты

Свои полномочия Федеральная нотариальная палата осуществляет через свои органы, которыми являются:

- 1) Собрание представителей нотариальных палат;
- 2) Президент Федеральной нотариальной палаты;
- 3) Правление Федеральной нотариальной палаты;
- 4) Ревизионная комиссия Федеральной нотариальной палаты;
- 5) Иные органы, создание которых предусмотрено уставом Федеральной нотариальной палаты.

Компетенция органов ФНП регламентируется гражданским

законодательством, настоящими Основами и Уставом Федеральной нотариальной палаты.

Для участия в Собрании представителей нотариальных палат каждая нотариальная палата направляет своего представителя, который имеет количество голосов, равное количеству нотариусов – членов соответствующей нотариальной палаты.

Президент, Правление и Ревизионная комиссия Федеральной нотариальной палаты избираются Собранием представителей нотариальных палат.

Избранным в органы Федеральной нотариальной палаты может быть любой нотариус, занимающийся частной практикой и выдвинутый нотариальной палатой, членом которой он является. Право такого нотариуса быть избранным в органы Федеральной нотариальной палаты не может быть ограничено ее Уставом. Одно и то же лицо не может занимать должность Президента Федеральной нотариальной палаты более двух сроков подряд.

С утратой лицом статуса нотариуса прекращаются его полномочия в соответствующих органах ФНП.

1) Собрание представителей нотариальных палат субъектов Российской Федерации является высшим органом Палаты. Решения, принятые Собранием в пределах своей компетенции, обязательны для исполнения членами Палаты и ее органами.

К компетенции Собрания относится:

- определение приоритетных направлений деятельности Палаты, принципов формирования и использования ее имущества;
- изменение устава Палаты;
- избрание Президента и Правления, досрочное прекращение полномочий Президента, Правления и члена Правления;
- избрание Ревизионной комиссии и досрочное прекращение ее полномочий и полномочий члена Ревизионной комиссии, утверждение Положения о Ревизионной комиссии и внесение в него изменений;
- принятие Кодекса профессиональной этики нотариусов Российской Федерации и внесение в него изменений;
- утверждение аудиторской организации или индивидуального аудитора (профессионального аудитора) Палаты;

- утверждение годового отчета и годового бухгалтерского баланса, сметы доходов и расходов Палаты на очередной финансовый год и изменений в неё;
- утверждение акта Ревизионной комиссии о результатах ревизии финансово-хозяйственной деятельности Палаты;
- принятие решений о реорганизации или ликвидации Палаты в случаях и порядке, установленных федеральным законом;
- определение размера, порядка и способов уплаты членских взносов и других платежей;
- приобретение, отчуждение либо залог недвижимого имущества Палаты;
- избрание Комиссии по выборам, Мандатной комиссии, Счетной комиссии, досрочное прекращение полномочий их членов;
- решение иных вопросов, относящихся к уставной деятельности Палаты.

Собрание вправе принимать к своему рассмотрению любые вопросы, находящиеся в компетенции Президента и Правления.

Для участия в Собрании каждая нотариальная палата направляет своего представителя, который имеет количество голосов, равное количеству нотариусов – членов соответствующей нотариальной палаты.

Представителем нотариальной палаты является лицо, наделенное полномочиями в соответствии с уставом соответствующей нотариальной палаты.

Полномочия представлять нотариальную палату и голосовать на Собрании от имени этой палаты не могут передаваться другим лицам.

Собрание проводится по мере необходимости, но не реже одного раза в год.

Собрание осуществляет свою деятельность в очной форме. Оно может утвердить Регламент своего проведения.

Председательствующим на Собрании является Президент, а в его отсутствие – Вице-президент Палаты, исполняющий обязанности Президента.

Собрания могут быть годовыми и внеочередными.

Правление не позднее 60 календарных дней до даты проведения Собрания уведомляет нотариальные палаты о дате, времени, месте его проведения с приложением перечня вопросов, включаемых в проект повестки дня.

Нотариальные палаты могут передать в ФНП письменные предложения по внесению вопросов в проект повестки дня Собрания.

На годовом Собрании заслушиваются отчёты, доклады, акты, информационные сообщения Президента, Правления, Ревизионной комиссии и иных комиссий Палаты, а также Управляющего делами.

Внеочередное Собрание проводится по инициативе Президента, Правления, по требованию Ревизионной комиссии либо по требованию не менее одной трети нотариальных палат.

Решения по вопросам, рассматриваемым Собранием, принимаются, как правило, открытым голосованием, простым большинством голосов, установленным законом. По решению Собрания по любому вопросу может быть проведено тайное голосование.

2) **Президент ФНП** является единоличным исполнительным органом Палаты, избираемым сроком на 5 лет. Он возглавляет Правление и председательствует на его заседаниях, осуществляет текущее руководство деятельностью Палаты.

Президент осуществляет следующие полномочия:

- представляет Палату во взаимоотношениях с органами законодательной, исполнительной и судебной власти, местного самоуправления, а также в отношениях с юридическими и физическими лицами, общественными организациями и действует от ее имени без доверенности;
- представляет интересы Палаты в международных организациях, а также участвует в международных программах профессионального сотрудничества, обмена информацией научного, правового и прикладного характера;
- координирует деятельность нотариальных палат;
- организует работу Правления, формирует проект повестки дня и проводит заседания Правления;

- предлагает Правлению для избрания кандидатуры Вице-президентов;
- образует советы и рабочие группы при Президенте;
- даёт поручения членам Правления по вопросам, отнесенным к компетенции Правления;
- назначает на должность и освобождает от должности Управляющего делами с согласия Правления;
- контролирует исполнение решений Собрания, Правления, приказов и распоряжений Президента, деятельность Управления делами;
- организует подготовку и проведение Собраний;
- контролирует текущую финансово-хозяйственную деятельность Палаты;
- издаёт приказы и распоряжения, даёт указания, обязательные для исполнения всеми работниками Управления делами;
- распоряжается имуществом Палаты, в том числе денежными средствами, в порядке и в пределах, установленных Собранием;
- выдает доверенности;
- осуществляет иные полномочия, не отнесенные настоящим Уставом к компетенции Собрания или Правления.

Президент прекращает исполнение возложенных на него полномочий с момента утверждения результатов выборов Президента Собранием, на котором состоялось избрание нового Президента, либо с момента принятия Собранием решения о досрочном прекращении полномочий Президента.

Полномочия Президента прекращаются досрочно также в случаях:

- добровольного прекращения полномочий Президента;
- утраты им статуса нотариуса по любым основаниям.

Президент ФНП не вправе совмещать должность президента нотариальной палаты субъекта Российской Федерации.

Президент избирается Собранием тайным голосованием.

Кандидатом в Президенты может быть любой нотариус, вы-

двинутый нотариальной палатой, членом которой он является.

Одно и то же лицо не может занимать должность Президента более двух сроков подряд.

3) **Правление ФНП** – это постоянно действующий коллегиальный исполнительный орган Палаты, осуществляющий общее руководство деятельностью Палаты в период между Собраниями. Правление избирается сроком на 5 лет.

Численный состав Правления – двенадцать человек, включая Президента, который является членом Правления по должности.

Деятельность Правления осуществляется на основе коллегиальности руководства, гласности и отчетности.

Правление осуществляет следующие полномочия:

- принимает решения о созыве Собрания в порядке, предусмотренном настоящим Уставом, утверждает проект повестки дня Собрания;
- организует выполнение решений Собрания и Правления;
- избирает вице-президентов и прекращает их полномочия в порядке, предусмотренном Уставом;
- дает согласие Президенту на назначение на должность и увольнение с должности Управляющего делами, утверждает структуру и штатное расписание Управления делами;
- принимает решения об участии Палаты в научно-практических мероприятиях по развитию нотариата и совершенствованию законодательства, регулирующего нотариальную деятельность, определяет порядок и размер финансирования участия Палаты в таких мероприятиях;
- разрабатывает и реализует программы по осуществлению финансовой и материально-технической поддержки деятельности нотариальных палат;
- организует мероприятия по повышению профессионального уровня и квалификации нотариусов, стажёров и помощников нотариусов, работников аппаратов нотариальных палат;
- обобщает нотариальную практику и утверждает методические рекомендации по вопросам совершения нотариальных действий;

- применяет по представлениям членов Палаты меры поощрения нотариусов и сотрудников аппаратов нотариальных палат;
- разрабатывает и реализует программы по социальной защите нотариусов, а также в порядке, предусмотренном Собранием, разрабатывает и реализует программы по дополнительному социальному обеспечению нотариусов, сложивших свои полномочия;
- подготавливает для Собрания предложения по приобретению в собственность, отчуждению или залогу недвижимого имущества и принимает решения по распоряжению имуществом Палаты в случаях, установленных настоящим Уставом, принимает решения об открытии в установленном порядке счетов в банках, а также о переводе денежных средств со счета в одном банке на счет в другом банке;
- принимает решения об оказании благотворительной помощи и определению ее размера;
- решает иные вопросы, предусмотренные законодательством и настоящим Уставом и не отнесённые к исключительной компетенции Собрания.

Заседания Правления проводятся не реже чем один раз в 2 месяца.

Решения Правления принимаются простым большинством голосов, установленным законом, участвующих в заседании членов Правления. Каждый член Правления имеет один голос. В случае равенства голосов голос председательствующего на заседании является решающим.

Голосование по вопросам, вынесенным на обсуждение Правления, проводится открыто, если Правление не примет решение о проведении по каким-либо из них тайного голосования.

Правление организует свою деятельность в соответствии с утвержденным Правлением Регламентом работы Правления.

Члены Правления не вправе получать вознаграждения, за исключением компенсации расходов, непосредственно связанных с их выполнением.

Правление избирается Собранием тайным голосованием из

числа нотариусов, выдвинутых нотариальными палатами, членами которых они являются.

Правление из числа своих членов избирает двух **вице-президентов Палаты**. Распределение обязанностей между вице-президентами осуществляется Президентом ФНП. В период временно-го отсутствия Президента один из вице-президентов приступает к исполнению обязанностей Президента по его письменному распоряжению, а в случае невозможности подписания Президентом письменного распоряжения – на основании решения Правления.

4) **Ревизионная комиссия** является органом Палаты, контролирующим финансово-хозяйственную деятельность Палаты и выполнение решений Собрания, регламентирующих указанную деятельность.

Члены Ревизионной комиссии избираются Собранием открытым голосованием из числа кандидатов, выдвинутых нотариальными палатами, в составе пяти человек сроком на 5 лет.

Члены Ревизионной комиссии не вправе получать вознаграждения за выполнение возложенных на них функций, за исключением компенсации расходов, непосредственно связанных с их выполнением.

Членом Ревизионной комиссии не может быть лицо, одновременно являющееся членом Правления, комиссий и советов.

Ревизионная комиссия из своего состава выбирает Председателя Ревизионной комиссии, который организует ее работу.

Ревизионная комиссия не реже одного раза в год проводит комплексную проверку финансово-хозяйственной деятельности Палаты и исполнения сметы.

Ревизионная комиссия вправе проводить проверки по собственной инициативе, по решению Собрания, просьбе Правления или Президента в любое время.

При проведении проверок Ревизионная комиссия вправе по согласованию с Президентом нотариальной палаты привлекать бухгалтеров нотариальных палат и иных специалистов.

По требованию Ревизионной комиссии Управляющий делами и иные работники Управления делами обязаны предоставлять до-

кументы о финансово-хозяйственной деятельности Палаты.

Ревизионная комиссия не вправе вмешиваться в финансово-хозяйственную деятельность Палаты и приостанавливать её.

По результатам проведённой проверки Ревизионная комиссия составляет акт, который подписывается всеми членами Ревизионной комиссии, участвующими в проверке, и представляется для ознакомления Президенту и Правлению, а также Собранию для утверждения.

Ревизионная комиссия подконтрольна и подотчетна Собранию.

Решения Ревизионной комиссии принимаются простым большинством голосов членов Ревизионной комиссии, участвующих в заседании, и оформляются протоколом в письменной форме. Протокол подписывается председательствующим на заседании Ревизионной комиссии и секретарем заседания Ревизионной комиссии.

5) Материально-техническое и финансовое обеспечение уставной деятельности Палаты осуществляется её аппаратом – **Управлением делами**.

Функциональные обязанности, структура и штатное расписание Управления делами определяются Положением об Управлении делами, утверждаемым Правлением.

Непосредственное руководство Управлением делами осуществляется Управляющим делами, который назначается на должность Президентом с согласия Правления.

Управляющий делами является лицом, уполномоченным Правлением на организацию и руководство текущей финансово-хозяйственной деятельностью Палаты.

Трудовые отношения Управляющего делами с Палатой определяются действующим законодательством о труде. Существенные условия трудового договора с Управляющим делами определяются Правлением.

Управляющий делами подотчётен и подконтролен Президенту и Правлению.

Управляющий делами осуществляет следующие полномочия:

- обеспечивает работу Управления делами по направлениям его деятельности;

- представляет интересы Палаты во взаимоотношениях с государственными органами и органами местного самоуправления, юридическими и физическими лицами в пределах своей компетенции;
- несет ответственность за организацию, состояние и достоверность бухгалтерского учёта в Палате, своевременное предоставление ежегодного отчёта и иной финансовой отчётности в соответствующие органы, а также сведений о финансово-хозяйственной деятельности Палаты, которые могут быть предоставлены членам Палаты и кредиторам;
- совершает сделки от имени Палаты в порядке, предусмотренном Уставом;
- по согласованию с Президентом принимает на работу и увольняет с работы сотрудников Управления делами, утверждает Правила внутреннего трудового распорядка Управления делами и контролирует их соблюдение;
- по решению Правления открывает счета в банках;
- подписывает платёжные документы и осуществляет иные полномочия, предусмотренные трудовым договором, решениями Собрания, Правления и Уставом.

Трудовой договор с Управляющим делами может быть расторгнут по его инициативе, а также по решению Правления в случаях, предусмотренных трудовым законодательством Российской Федерации.

6) Комиссии, советы и рабочие группы. Для проверки полномочий и регистрации представителей нотариальных палат на Собрании создаётся и действует *Мандатная комиссия*.

Счетная комиссия избирается Собранием на период работы Собрания. Счётная комиссия производит подсчёт голосов при проведении открытого голосования по всем вопросам, внесённым в повестку дня Собрания, объявляет результаты голосования, в том числе и подсчет голосов при проведении тайного голосования по вопросам повестки Собрания, за исключением выборов Президента и Правления. Результаты голосования вносятся в Протокол Собрания.

Комиссия по выборам является органом Собрания и создаётся для подготовки и проведения выборов Президента и Правления.

Собрание и Правление в целях обеспечения деятельности Палаты по отдельным направлениям, для рассмотрения конкретных вопросов, подготовки предложений и документов вправе создавать иные комиссии, советы и рабочие группы.

Комиссии, советы и рабочие группы Собрания и Правления формируются на добровольной основе из числа нотариусов, выдвинутых нотариальной палатой, членом которой они являются.

В состав рабочих групп и советов, создаваемых Собранием, Правлением или Президентом, могут соответствующим решением включаться представители научных и иных учреждений и организаций по согласованию с ними.

Глава 5

Принципы организации и деятельности нотариата

Методические рекомендации

Перед изучением темы «Принципы организации и деятельности нотариата» будет полезно обратиться к материалу из курсов теории государства и права, гражданского права, гражданского процесса и повторить понятие принципов права, содержание принципов вышеуказанных отраслей.

Функции нотариата тесно связаны и переплетаются с функциями иных правоохранительных органов и органов государственного управления, в особенности суда. В связи с этим рекомендуется осмыслить проблему соотношения основ правосудия с основами нотариальной деятельности. Для разграничения нотариальных и судебных процедур необходимо вспомнить понятие вида гражданского судопроизводства, общую характеристику каждого из видов гражданского судопроизводства.

В теории принято выделять принципы права, напрямую закрепленные в действующем законодательстве, а также принципы права, хоть и не закрепленные в нормах, но выводимые из их содержания путем толкования. Применительно к нотариату и нотариальной деятельности это особенно важно, т. к. большинство закрепленных в Основях законодательства о нотариате ведущих положений не называются напрямую принципами.

Изучая вопрос о классификации принципов, важно понимать ее условность и возможность существования наряду с ней и иных классификаций.

Вопросы

1. Понятие и классификация принципов организации и деятельности нотариата. 2. Организационно-функциональные принципы. 3. Функциональные принципы.

§ 1. Понятие и классификация принципов организации и деятельности нотариата

Действующие Основы прямо не закрепляют каких-либо принципов нотариата. Состав и содержание этих принципов могут быть абстрагированы научным знанием из конкретных правовых норм. В то же время на межгосударственном уровне имеется примерный

набор базовых принципов латинского нотариата, разработанных Международным союзом нотариата. Эти принципы сводятся к следующим положениям:

- нотариус действует от имени государства, подчиняясь только закону;
- нотариус осуществляет свою функцию независимым образом, не входит в иерархию государственных служащих;
- нотариус обеспечивает беспристрастную квалифицированную юридическую помощь, законность, и справедливость;
- акты нотариуса обладают публичной достоверностью, имеют повышенную доказательственную, а иногда и исполнительную силу;
- нотариус действует исключительно в сфере добровольной (бесспорной) юрисдикции, способствует предупреждению споров и конфликтов;
- нотариус должен выявить истинную волю обратившихся к нему лиц и облечь ее в нотариальный акт;
- нотариус в соответствии с публичным характером своей функции связан профессиональной тайной;
- нотариус обязан быть членом централизованной организации – нотариальной палаты; численность должностей нотариусов и территория их деятельности определяется национальным законодательством;
- нотариус несет полную имущественную ответственность за профессиональные ошибки;
- нотариус связан не только законом, но и нормами профессиональной этики и обязан уважать этические правила своей профессии на национальном и международном уровне;
- нотариальные акты, отвечающие принципам, изложенным выше, должны признаваться во всех странах латинского нотариата и порождать тот же правовой эффект, что и в национальном правовом порядке¹.

Большинство этих принципов закреплено сегодня в разделе II

¹ URL: <http://www.uinl.org/146/les-principes-fondamentaux-du-notariat-de-type-latin> / (доступ на 15.05.2015 г.).

Профессионального кодекса нотариусов РФ.

Нотариус должен знать и соблюдать не только принципы, но и заповеди Международного Союза Латинского Нотариата, выработанные в течение столетий существования нотариата и доказавшие свою правовую безупречность:

- уважай свое министерство, органы государственной власти и органы профессионального сообщества;
- совершай нотариальное действие, если ты уверен, что действуешь в рамках закона, разрешай сомнения до совершения действия; воздерживайся от действия даже при малейшем сомнении в его законности и правильности;
- воздавай должное Правде;
- действуй осмотрительно;
- изучай материалы с пристрастием и повышенной тщательностью;
- советуйся с Честью;
- руководствуйся Справедливостью;
- ограничивайся Законом;
- работай с Достоинством;
- помни, что твоя миссия состоит в том, чтобы не допускать гражданско-правовых споров¹.

В юридической науке не сложилось единого подхода к системе и классификации принципов нотариата. Наиболее распространена классификация по функциональному признаку – на принципы организации нотариата и принципы осуществления нотариальной деятельности.

Большинство ученых, говоря о принципах, делают акцент на функциональной стороне вопроса. Так, Н.И. Авдеенко и М.А. Кабакова выделяют принципы деятельности государственного нотариата, куда входят принцип законности; принцип содействия гражданам и организациям в осуществлении их прав и законных интересов; принцип национального языка нотариального

¹ Постановление Собрания представителей нотариальных палат субъектов РФ от 18 апреля 2001 г. № 10 «О Профессиональном кодексе нотариусов Российской Федерации» // Нотариальный вестник. 2001. № 7.

делопроизводства; тайна совершения нотариальных действий¹. В учебнике под редакцией Л.Ф. Леснической приводятся такие принципы деятельности органов нотариата, как законность; соблюдение тайны совершаемых нотариальных действий; объективной истины; национального языка нотариального производства². А.Ф. Клейнман приводил такие принципы деятельности нотариальных органов, как социалистическая законность; охраны интересов государства, граждан, организаций; национального языка; доступности для широких масс; тайны совершения нотариальных действий³. О принципах нотариального процессуального права писал и М.Г. Авдюков. Обособляя принципы законности, обоснованности нотариальных актов, диспозитивности, национального языка нотариального делопроизводства, принцип соблюдения тайны совершения нотариальных действий, а также принцип содействия в осуществлении прав и защите законных интересов, он при этом не классифицировал их по функциональному признаку⁴.

В современных работах классификация по функциональному критерию проводится уже более четко. Так, Е.Б. Тарбагаева среди организационных начал нотариата вычленяет принцип независимости, ответственности нотариуса, а также нотариальную тайну. К функциональным началам она относит лишь два принципа: законности и обоснованности нотариальных актов⁵. Наиболее развернутая классификация принципов представлена В.В. Ярковым. Прямо указывая, что современная система принципов должна отражать как правила организации нотариата, так и содержание нотариального производства, он распределяет все принципы по двум группам. Принципами организации нотариата являются законность, независимость нотариуса, самофинансирования, национального

¹ Авдеенко Н.И., Кабакова М.А. Нотариат в СССР. Л., 1984. С. 18–25.

² Авдеенко Н.И., Кабакова М.А. Нотариат в СССР. Учебник / Под ред. Л.Ф. Леснической. М., 1990. С. 8–11.

³ Авдеенко Н.И., Кабакова М.А. Нотариат в СССР / Под. ред. А. Ф. Клейнмана. М., 1960. С. 11.

⁴ Авдеенко Н.И., Кабакова М.А. Нотариат в СССР. Учебник / Под ред. М.Г. Авдюкова. М., 1974. С. 20–26.

⁵ Тарбагаева Е.Б. Нотариат в Российской Федерации. СПб., 2001. С. 85–163.

языка нотариального производства. Принципы нотариальной деятельности – это диспозитивность, активная помощь нотариуса в осуществлении прав, беспристрастность нотариуса, обеспечение тайны совершения нотариальных действий, объективной истинности нотариальных актов, предупреждения правонарушений и споров¹.

Оригинальную позицию занимает И.Г. Черемных. Он выделяет как принципы нотариальной деятельности, так и принципы нотариального права как отрасли. В систему принципов нотариальной деятельности, на которых базируется производство нотариальных действий и строится поведение субъектов нотариального права, входят, по его мнению, принципы: законности; осуществления нотариальной деятельности только путем совершения нотариальных действий, предусмотренных законом; осуществления нотариальной деятельности специальными субъектами; независимости и беспристрастности нотариуса; равенства перед законом при осуществлении нотариальной деятельности всех субъектов нотариального права; осуществление нотариальной деятельности исключительно в сфере бесспорной юрисдикции; осуществление нотариальной деятельности от имени государства – Российской Федерации; процессуальности нотариальной деятельности; ответственности нотариуса при осуществлении нотариальной деятельности; некоммерческий характер нотариальной деятельности; осуществление нотариальной деятельности в соответствии не только с законодательными, но и с моральными и нравственными нормами, действующими в обществе. Принципы нотариального права делятся им на две группы: организационные и функциональные. К организационным принципам нотариального права относятся: право граждан и юридических лиц на юридическую помощь; публичность системы нотариата; осуществление нотариальной деятельности специально уполномоченными лицами; независимость и беспристрастность; право на обжалование нотариальных действий; принцип единства организации нотариата. К функциональным – законность;

¹ Нотариальное право России. Учебник / Под ред. В.В. Яркова. М., 2003. С. 72.

процессуальный характер нотариальной деятельности; равенство всех граждан и юридических лиц при осуществлении нотариальной деятельности; национальный язык нотариальной деятельности¹.

Можно проводить классификацию принципов по характеру и сфере их действия в системе права. В этом случае они делятся на общеправовые (действующие во всех отраслях права – например, принцип законности), межотраслевые (характерны одновременно для нескольких отраслей права – принципы диспозитивности, непосредственности, государственного языка нотариального производства), отраслевые (принадлежат только одной правовой отрасли – принцип независимости, объективности и беспристрастности нотариального органа, принцип содействия в осуществлении прав и охраняемых законом интересов, нотариальной тайны).

Исходя из процессуальной сущности нотариальной деятельности, представляется правильным разделить принципы на две группы (по образцу гражданского процессуального права): организационно-функциональные, т. е. определяющие устройство нотариата и его деятельность одновременно, и функциональные принципы, определяющие только нотариальное производство, основы деятельности нотариальных органов и заинтересованных лиц.

К числу организационно-функциональных принципов будут относиться принципы законности, независимости нотариальных органов и принцип государственного и национального языка нотариального производства. К числу функциональных – диспозитивность; содействие нотариусом в осуществлении прав и охраняемых законом интересов; объективность и беспристрастность нотариального органа; непосредственность; тайна нотариального производства.

§ 2. Организационно-функциональные принципы

Законность как руководящее начало является особым, глубинным элементом структуры права. Законность для права – большее и более значимое начало, чем все остальные «просто» прин-

¹ Черемных И.Г. Теоретические основы независимого нотариата в России. М., 2006. С. 82–83.

ципы права¹. В этом смысле все остальные принципы права можно рассматривать как продолжение, конкретизацию и юридические гарантии принципа законности. Основными требованиями законности являются: всеобщность права – необходимость развитого и совершенного законодательства, при котором все общественные отношения, требующие юридического опосредования, регулируется законом, а не произволом и усмотрением; верховенство Конституции и закона, соблюдение иерархии нормативно-правового регулирования; равенство всех перед законом, отсутствие каких-либо привилегий, не предусмотренных законом, для отдельных категорий субъектов; строжайшее соблюдение и исполнение обязанностей, беспрепятственные возможности для использования субъективных прав; гарантированное, «качественное» применения права, неотвратимость юридической ответственности для нарушителей; стабильность, устойчивость правопорядка².

Законность является общеправовым принципом, закрепленным в ч. 2 ст. 15 Конституции РФ, в соответствии с которой органы государственной власти, органы местного самоуправления, должностные лица, граждане и их объединения обязаны соблюдать Конституцию Российской Федерации и законы.

Требования законности адресованы всем субъектам права – как лицам, использующим и применяющим право, так и лицам, занимающимся законотворческой работой. В этом смысле принцип законности требует одинаково большое внимание уделять не только работе нотариальных органов и органов управления нотариатом по точному и неуклонному исполнению законов, верному их толкованию, но и качеству законопроектной деятельности в сфере нотариата. Особенно важны здесь положения ст. 72 Конституции РФ о нахождении нотариата в совместном ведении Российской Федерации и ее субъектов. По обоим направлениям работы в условиях проводимых реформ гражданского законодательства, законодательства о судопроизводстве, о нотариате существует немало

¹ Алексеев С.С. Общая теория права. В двух томах. Том 1. М., 1981. С. 227.

² Там же. С. 225.

проблем¹.

С позиции реализации и применения права принцип законности в первую очередь означает, что нотариальные органы, а также заинтересованные лица, должны руководствоваться в своей деятельности исключительно законом. Основами (ст. 5), а также Профессиональным кодексом нотариусов РФ закреплено, что нотариус в своей деятельности руководствуется Конституцией Российской Федерации, Основами законодательства Российской Федерации о нотариате, законодательством Российской Федерации и субъектов Российской Федерации, уставами и решениями нотариальных палат, настоящим Кодексом, а также международными договорами, принципами и нормами Международного Союза Латинского Нотариата и Европейским Кодексом нотариальной этики. Применяя приказы и инструкции министерств и ведомств, акты региональных и местных органов государственной власти, органов местного самоуправления, нотариус должен проверить, издааны ли они в пределах предоставленной этим органам компетенции и соответствуют ли они законодательству. Это же правило, исходя из принципа единства организации нотариата, следует распространить и на иные органы государственной власти и местного самоуправления, уполномоченные совершать нотариальные действия.

Принцип законности как требование беспрепятственной реализации субъективного права и «качественного» правоприменения одинаково предполагает точное и неуклонное соблюдение как

¹ Подробнее см.: Проект федерального закона № 398234-6 «О нотариате и нотариальной деятельности»; Проект федерального закона № 96700078-2 «Об изменении основ законодательства Российской Федерации о нотариате»; Проект федерального закона «О нотариате и нотариальной деятельности в Российской Федерации»; Федеральный закон № 379-ФЗ от 21 декабря 2013 г. «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» // СЗ РФ. 2013. № 51. Т. 6699; Черемных И.Г. Российский нотариат: прошлое, настоящее, будущее. М., 1999; Тарбагаева Е.Б. Указ. соч. С. 130–136; Проект закона о нотариате с пояснениями / Под ред. П.В. Крашенинникова. М., 2014; Ярков В.В., Медведев И.Г. Есть ли у либеральной модели нотариата будущее? // Нотариальный вестник. 2012. № 10; Шарафетдинов Н.Ф. У бюрократической модели нотариата нет будущего! // Нотариус. 2012. № 6. С. 6–25; Михеева Л.Ю. Новым нотариальным действиям – новый закон о нотариате // Закон. 2014. № 11. С. 29035; Смирнов С.В. Новая инициатива Минюста России или к вопросу о роли государства в нотариальной деятельности // Закон. 2014. № 11. С. 41–45; Черемных И.Г. У федеральной нотариальной палаты нет и не может быть контрольных функций в сфере нотариата // Нотариус. 2014. № 2. С. 7–14 и др.

материального, так и процессуального (процедурного) закона. Эти две составляющие всегда существуют неразрывно друг от друга. Нотариальные органы в своей деятельности и заинтересованные лица, реализующие свои субъективные права и интересы с помощью нотариуса, должны верно понимать и четко исполнять предписания норм материального права, а также процедурные нормы законодательства о нотариате. Точное исполнение законов является универсальным требованием к нотариальной деятельности, охватывает ее в полном объеме и относится ко всем субъектам нотариального производства. Нотариус обязан проверять соответствие закону требуемых от него действий и предоставляемых ему документов со стороны заинтересованных лиц. Так, например, нотариус не удостоверяет сделок, противоречащих закону, не свидетельствует о верности копии с документа, оформленного не в соответствии с законом, отказывает лицам, не имеющим права обращаться за нотариальным действием, в его совершении. Нотариус обязан отказать в совершении нотариального действия в случае его несоответствия законодательству Российской Федерации или международным договорам (ч. 3 ст. 16 Основ). Однако и заинтересованные лица должны обращаться за совершением нотариального действия к компетентному нотариальному органу, проверять его полномочия по лицензии на право осуществления нотариальной деятельности, требовать от нотариуса совершения только тех действий, которые предусмотрены законом, представлять надлежащим образом оформленные письменные документы.

Принцип законности не может быть полноценно проведен в жизнь без точного и неуклонного соблюдения общих и специальных норм о порядке производства нотариальных действий. Нотариальный орган может выполнять свои функции по охране и защите прав и интересов только путем совершения нотариальных действий, предусмотренных законом. Иных форм ведения нотариальной деятельности сегодня не предусмотрено¹.

Учитывая положения ст. 35 Основ о том, что законодатель-

¹ Иное мнение см. *Черемных И.Г.* Теоретические основы независимого нотариата в России... С. 65–66.

ными актами РФ могут быть предусмотрены и иные нотариальные действия, помимо предусмотренных в Основах, следует признать, что каждое вновь вводимое нотариальное действие должно быть вписано как в систему норм материального права (иметь четко установленные материально-правовые последствия его совершения), так и в систему норм «процессуального нотариального права», нотариального производства, (т. е. иметь закрепленную процедуру осуществления). В отсутствие одной из двух составляющих нотариальное действие существовать не может. Поэтому любые нововведения в нормы материального права о необходимости включения нотариальной формы в динамику определенных материальных правоотношений должны сопровождаться строгой привязкой к конкретной процедуре осуществления нотариального действия. Нормы законодательства о нотариате, регулирующие порядок осуществления нотариальных действий, не имеют универсального значения, как, например, нормы искового производства в гражданском процессуальном праве и поэтому не могут применяться по аналогии.

Независимость. Одним из основных принципов латинского нотариата является требование осуществления нотариальной деятельности специальным субъектом – свободным профессионалом, не находящимся в чем-либо подчинении и не входящим в иерархию органов государственной власти. При оказании квалифицированной юридической помощи такое лицо руководствуется законом, фактическими обстоятельствами и своим внутренним убеждением. В этом проявляются двойственность свободы нотариуса: он независим по своему статусу от государства, каких-либо организаций, граждан и их указаний; он также независим в процессе нотариального производства от своих клиентов – заинтересованных в совершении нотариального действия лиц.

Безусловно, независимость не означает полную бесконтрольность нотариуса. Он, осуществляя публичную функцию от имени государства, лишь относительно автономен от последнего. Нотариус действует как в интересах своих клиентов, так и в интересах всего общества, поэтому также связан и волей лиц, обратившихся к нему за помощью, и помимо закона должен соблюдать этические

нормы, установленные нотариальным сообществом. Поэтому независимость предполагает ограждение нотариуса от необоснованного, излишнего вмешательства в его деятельность со стороны посторонних лиц, а также установление эффективного контроля за ним со стороны государства, органов нотариального самоуправления и лиц, обращающихся за нотариальной помощью.

Независимость в первую очередь проявляется закреплением в законе порядка наделения физического лица статусом нотариуса, а также порядком прекращения его полномочий, установлением оснований и условий ответственности нотариального органа за ненадлежащее осуществление своих функций. Проявление требования независимости также можно увидеть в норме закона об ограничениях в деятельности лиц, имеющих статус нотариуса (ст. 6 Основ). Такие лица не вправе заниматься предпринимательской и другой оплачиваемой деятельностью, за исключением преподавательской, научной или иной творческой деятельности; оказывать посреднические услуги при заключении договоров. Данные правила призваны исключить возникновение связанности, зависимости нотариуса от своего контрагента, работодателя, а также не допустить пренебрежения нотариусом своим правовым статусом в угоду другим делам и занятиям.

Российское законодательство не устанавливает единого нотариального органа, компетентного совершать нотариальные действия. Такими органами сегодня являются нотариусы, занимающиеся частной практикой, нотариусы, работающие в государственных нотариальных конторах, а также иные уполномоченные на совершение отдельных нотариальных действий органы государственной власти и местного самоуправления. Соответственно, нельзя говорить и о единой степени свободы от государства всех вышеперечисленных лиц.

Очевидно, что нотариусы, работающие в государственной нотариальной конторе, а также уполномоченные органы государственной власти и местного самоуправления находятся в большей зависимости от государства, чем нотариусы, занимающиеся частной

практикой¹. Это проявляется во многих чертах, отражающих их взаимодействие с государством и лицами, обращающимися за совершением нотариальных действий. Профессиональную деятельность нотариусов, занимающихся частной практикой, контролирует не государство, а органы нотариального сообщества – нотариальные палаты; они самостоятельно несут полную имущественную ответственность за незаконность своих действий перед клиентами; в отличие от государственных нотариусов и должностных лиц – не находятся на бюджетном финансировании, не получают заработной платы, не находятся в служебных правоотношениях с государством, имеют полное материальное самообеспечение (некоторыми даже выделяется принцип самофинансирования).

При совершении нотариальных действий нотариус руководствуется законом и никакие указания для него не являются обязательными, если они касаются содержания нотариального действия и не соответствуют закону. Никакие лица и государственные органы не вправе вмешиваться в деятельность нотариуса, обо всех попытках такого вмешательства нотариус может сообщить в правоохранительные органы. Закон устанавливает, что при совершении нотариальных действий нотариусы, работающие в государственных нотариальных конторах и занимающиеся частной практикой, обладают равными правами и несут одинаковые обязанности. Оформленные нотариусами документы имеют одинаковую юридическую силу. Независимость нотариального органа в нотариальном производстве проявляется в его беспристрастности и объективности.

Таким образом, требование законности в нотариальной деятельности не может существовать в отсутствие независимости нотариального органа, а принцип независимости является весомой гарантией принципа законности.

Государственный и национальный язык нотариального производства. Согласно ст. 10 Основ нотариальное делопроизводство ведется на языке, предусмотренном законодательством Российской Федерации, республик в составе

¹ Романовская О.В., Романовский И.Б. Нотариат в Российской Федерации. СПб., 2004. С. 265.

Российской Федерации, автономной области и автономных округов. В соответствии со ст. 68 Конституции РФ государственным языком Российской Федерации является русский язык. Республики вправе устанавливать свои государственные языки. В органах государственной власти, местного самоуправления, государственных учреждениях республик они употребляются наряду с государственным языком РФ. При таких условиях нотариальное производство и делопроизводство ведется нотариусами на русском языке. В случае же установления республикой государственного языка республики, делопроизводство наряду с русским языком может вестись на государственном языке республики (п. 2 Правил нотариального делопроизводства)¹. Слово «наряду» предполагает одновременное использование русского языка и языка республики, т. е. оформление нотариального документа параллельно на двух языках. Использовать в нотариальном производстве вместо государственного языка только язык республики недопустимо. Относительно возможности ведения делопроизводства на языке автономной области или автономного округа, которую предоставляют Основы, следует признать, что данное положение Основ расходится с Конституцией РФ и вряд ли подлежит применению.

Если обратившееся за совершением нотариального действия лицо не владеет языком, на котором ведется нотариальное делопроизводство, тексты оформленных документов должны быть переведены ему нотариусом или переводчиком. Учитывая, что Российская Федерация гарантирует каждому право на использование родного языка, свободный выбор языка общения, воспитания, обучения и творчества независимо от его происхождения, социального и имущественного положения, расовой и национальной принадлежности, образования, отношения к религии и места проживания (ч. 2 ст. 26 Конституции РФ, ст. 2 Закона РФ от 25 октября 1991 г. № 1807-1 «О языках народов Российской Федерации»²), перевод обеспечивается нотариусом. Нотариус обязан по своей инициативе донести до сведения физического лица, обратившегося за нотари-

¹ Приказ Минюста России от 16 апреля 2014 г. № 78 «Об утверждении правил нотариального делопроизводства» // Российская газета. 2014. 25 апреля.

² Ведомости СНД и ВС РСФСР. 1991. № 50. Ст. 1740.

альной помощью и не владеющего русским языком, всю информацию, важную для его волеизъявления, независимо от наличия просьбы об этом. Несоблюдение данного требования закона со стороны нотариуса рассматривается в судебной практике как одно из грубейших нарушений Основ законодательства о нотариате (ст. 10, 14)¹.

Таким образом, очевидно, что правила о государственном и национальном языке распространяется не только на нотариальное делопроизводство, как это закреплено в Основах и Правилах нотариального делопроизводства, но и на все производство у нотариуса, и должны применяться как при работе с документами и при оформлении нотариальных актов, так и на всех стадиях нотариального производства, при совершении нотариальных действий в полном объеме, в том числе в личной беседе нотариуса с обратившимися к нему лицами, консультациях, при подготовке проектов нотариальных документов.

Использование в нотариальном производстве языка, отличного от установленного действующим законодательством, влечет недействительность нотариального акта. Правила языка нотариального производства являются императивными и не могут быть изменены волей лиц, обратившихся к нотариусу, или самим нотариусом².

§ 3. Функциональные принципы

Диспозитивность. Нотариальная деятельность в большинстве случаев связана с обеспечением стабильности и безопасности гражданского оборота. Объектом ее являются общественные отношения по реализации физическими и юридическими лицами прав,

¹ См., например: Определение Пермского городского суда от 22 мая 2012 г. по делу № 33-4396-2012; Кассационное определение Верховного Суда Республики Дагестан от 11 января 2012 г. по делу № 33-3482/2011; Апелляционное определение Верховного Суда Карачаево-Черкесской Республики от 13 июня 2012 г. по делу № 33-262/12; Кассационное определение Верховного Суда Карачаево-Черкесской Республики от 20 июля 2011 г. по делу № 33-412/11 // «СПС Консультант Плюс».

² Романовская О.В. Язык нотариального производства // Нотариус. 2006. № 6 // «СПС Консультант Плюс».

свобод и законных интересов в сфере частного права. Вместе с тем, нельзя не согласиться с И.Г. Черемных, что законодательство о нотариате не содержит указания на сферу осуществления нотариальной деятельности, не относит напрямую нотариальную деятельность только к сфере гражданского оборота. Многие закрепленные Основами нотариальные действия могут иметь значение не только для правоотношений в сфере гражданского права, но для гражданских процессуальных, семейных, административных и других правоотношений¹.

Однако даже такая «широкая» сфера нотариальной деятельности по оказанию юридической помощи подразумевает добровольность в качестве одной из основ ее осуществления, т. к. большинство из вышеприведенных правоотношений, требующих нотариального обслуживания имеют диспозитивно-разрешительный метод правового регулирования. Поэтому принцип диспозитивности в нотариальной деятельности имеет межотраслевой характер и единую сущность с принципами диспозитивности гражданского и гражданско-процессуального права.

По общему правилу нотариальная защита и охрана прав, свобод и законных интересов возможна только по личной инициативе заинтересованного в этом лица. Нотариальный орган совершает нотариальные действия только в связи с письменным или устным заявлением физических или юридических лиц. Совершение нотариального действия по собственной инициативе нотариуса невозможно за исключением случаев, предусмотренных в законе.

Таким образом, практически все нотариальное производство развивается в соответствии с волей материально заинтересованных лиц. Это и возбуждение производства, и выбор необходимого нотариального действия, и возможность отказа от совершения нотариального действия до издания нотариального акта, а также возможность обжалования незаконного нотариального действия или отказа в его совершении. По некоторым видам нотариальных действий предусматривается еще и определение материально-пра-

¹ Черемных И.Г. Теоретические основы независимого нотариата в России... С. 68.

вового содержания удостоверяемых документов (например, при удостоверении сделок).

Исключениями из принципа диспозитивности являются случаи, предусмотренные законом, когда нотариальные действия могут совершаться по инициативе нотариуса или других лиц, а также случаи, когда материальное законодательство предусматривает обязательную нотариальную форму определенных правоотношений. Но и эти две группы случаев различаются: обязательная нотариальная форма ограничивает заинтересованных лиц только в выборе вида нотариального действия, но никак не принуждает их обращаться к нотариусу (они могут выбрать иные правовые средства для реализации прав и интересов, не требующие нотариальной формы).

Перечень нотариальных действий, которые могут совершаться нотариусом *ex officio*, имеет единичный характер. Согласно ст. 64 Основ, нотариус по месту открытия наследства по сообщению граждан, юридических лиц либо по своей инициативе принимает меры к охране наследственного имущества, когда это необходимо в интересах наследников, отказополучателей, кредиторов или государства. В литературе в качестве исключения также указывалось на наложение (снятие) запрета отчуждения имущества как нотариальном действии, обеспечивающим законность сделок¹. Однако в российском законодательстве условия и порядок совершения такого нотариального действия не определены, а норма ст. 76 Основ имеет отсылочный характер. Наложение и снятие запрещения на отчуждение недвижимого имущества возложено сегодня на службу Росреестра, а не на нотариат. Ввиду этих обстоятельств данное нотариальное действие вряд ли может применяться в настоящее время в отношении недвижимости². Что касается движимого имущества, то регистрация уведомлений о залоге движимого имущества

¹ Комаров В.В., Баранкова В.В. Нотариат и нотариальный процесс. Учебник. Харьков, 1999. С. 97.

² См., например: Определение Верховного Суда Республики Северная Осетия-Алания от 10 августа 2013 г. № 33-1048/2010; Определение Ленинградского областного суда от 07 августа 2013 г. № 33-3600/2013; Постановление ФАС Северо-Западного округа от 24 марта 2004 г. № А42-1037/03-19.

фактически перекрывает данное нотариальное действие и при этом совершается исключительно по заявлению заинтересованных лиц (ст. 103.3 Основ)¹.

Содействие в осуществлении прав и охраняемых законом интересов. Нотариальная деятельность по своему содержанию призвана обеспечить право каждого гражданина на квалифицированную юридическую помощь (ст. 48 Конституции РФ). В соответствии с ч. 1 ст. 16 Основ, нотариус обязан оказывать физическим и юридическим лицам содействие в осуществлении их прав и защите законных интересов, разъяснять им права и обязанности, предупреждать о последствиях совершаемых нотариальных действий, с тем, чтобы юридическая неосведомленность не могла быть использована им во вред.

Содержание данной нормы позволяет утверждать, что нотариус в рамках нотариальной деятельности должен не только совершать предусмотренные законом нотариальные действия в интересах обратившихся лиц, но и оказывать квалифицированную юридическую помощь в иных формах: составлять проекты сделок, заявлений и других документов правового характера; оказывать обратившимся лицам консультационные услуги, разъяснять законные пути и способы достижения их целей и ограждений их интересов, давать разъяснения в связи с совершаемым нотариальным действием. Многие считают, что и оказание услуг технического характера также охватывается данной нормой закона².

Содействие может выражаться и в помощи со стороны нотариуса заинтересованным лицам в собирании письменных доказательств, необходимых для совершения нотариального действия. В силу ст. 41 Основ, нотариус имеет право истребования дополнительных сведений от физических и юридических лиц. Это право он может реализовать как по своей инициативе, так и по просьбе заинтересованных лиц.

Кроме того, в силу правоохранительной природы, нотариальная деятельность способствует укреплению законности,

¹ О регистрации уведомлений о залоге см. главу 10.2 настоящего учебника.

² Черемных И.Г. Нотариат в СССР... С. 26

предупреждению споров и правонарушений. Поэтому охрану и защиту прав и интересов заинтересованных лиц нельзя рассматривать изолированно от вышеуказанных задач нотариата. В связи с чем нотариальная деятельность должна осуществляться таким образом, чтобы не были ущемлены права и охраняемые законом интересы остальных субъектов права. Поэтому в ряде случаев нотариус обязан содействовать реализации и принимать меры к охране и защите прав и интересов иных лиц, хоть и не обращавшихся к нему, но права и интересы которых прямо или косвенно затрагиваются совершаемым нотариальным действием. Например, он обязан обеспечить реализацию прав и интересов всех наследников, а не только тех лиц, кто обратился за выдачей свидетельства о праве на наследство.

Таким образом, нотариус призван играть очень активную роль в реализации, охране и защите прав, свобод и интересов лиц, нуждающихся в юридической помощи: он устанавливает намерения заинтересованных лиц; предупреждает их о последствиях совершаемых действий; дает беспристрастные советы, следя за сбалансированностью договоренностей и их соответствием законодательству; выражает волю заинтересованных лиц в адекватной юридической форме¹.

Объективность и беспристрастность нотариуса обеспечивается точным и неуклонным соблюдением законодательства и является продолжением принципов законности и независимости в нотариальной деятельности. Принцип объективности и беспристрастности основан также на равенстве всех перед законом и предполагает всестороннее и основательное обеспечение реализации, равное предоставление охраны и защиты прав и интересов каждому заинтересованному лицу, без каких-либо предпочтений одного лица другому.

Государство гарантирует равенство прав и свобод человека и гражданина независимо от пола, расы, национальности, языка,

¹ Румиш Ж.-Д. Истоки установления подлинности. Нотариальные действия и формы. Развитие небюджетного нотариата в России: квалифицированная помощь и защита прав граждан и юридических лиц / Ред. Б.И. Лившиц. М., 2000. С. 29.

происхождения, имущественного и должностного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям, а также других обстоятельств. Запрещаются любые формы ограничения прав граждан по признакам социальной, расовой, национальной, языковой или религиозной принадлежности (ч. 2 ст. 19 Конституции РФ). Не допускается ущемление прав и интересов участника нотариального производства по какому-либо из указанных признаков, а также из-за его безграмотности и юридической неосведомленности. Все субъекты нотариального права, занимающие в нотариальном производстве одинаковое положение, равны перед законом и обладают одинаковыми правовыми возможностями пользоваться предусмотренными законом правами и исполнять возложенные на них обязанности при совершении нотариального действия.

При исследовании и оценке имеющихся доказательств и установлении обстоятельств дела, нотариус должен соблюдать нейтралитет и руководствоваться исключительно законом и внутренним убеждением. Каждое доказательство он должен оценить на предмет его относимости, допустимости, достоверности в совокупности с другими доказательствами независимо от того, кем из заинтересованных лиц такое доказательство представлено.

У нотариуса не должно быть иного интереса к нотариальному делу, кроме служебного. Объективность и беспристрастность нотариуса обеспечивается правилом о его самоустранении при наличии прямой или косвенной заинтересованности в совершаемом нотариальном действии. Согласно ст. 47 Основ, нотариус не вправе совершать нотариальные действия на свое имя и от своего имени, на имя и от имени своих супругов, их и своих родственников (родителей, детей, внуков). В этом случае нотариальное действие совершается любым другим нотариусом. Когда в соответствии с законодательством Российской Федерации нотариальное действие должно быть совершено в определенной нотариальной конторе, место его совершения определяется в порядке, устанавливаемом федеральным органом юстиции. Аналогичный запрет установлен в отношении

должностных лиц местного самоуправления¹, а также консульских должностных лиц², уполномоченных совершать нотариальные действия.

И хотя в Основах отсутствуют правила об отводе нотариуса (иного должностного лица)³, имеющего личную или имущественную заинтересованность в нотариальном действии, фактически устранение нотариального органа из процесса возможно как по его собственному решению, так и по инициативе заинтересованных лиц путем отказа от обращения к заинтересованному нотариусу либо путем заявления об этом самому нотариусу (иному должностному лицу), в нотариальную палату субъекта, в территориальный орган Минюста РФ с просьбой об определении иного нотариуса и места совершения нотариального действия.

Совершение нотариальных действий от имени либо на имя других родственников нотариуса (деда, бабушки, братьев и сестер) сегодня формально не противоречит законодательству. Однако на практике считается, что с этической точки зрения лучше в подобных случаях обращаться к другому нотариусу⁴.

Нотариальные действия, совершенные с нарушением вышеуказанных правил, являются недействительными.

Принцип непосредственности в нотариальной деятельности заключается в двух положениях: в требовании личного участия нотариуса (иного должностного лица) и заинтересованных лиц при совершении каждого нотариального действия; в способах восприятия доказательств нотариусом.

Для совершения нотариального действия закон во всех случаях требует личного участия нотариального органа. Данное положение обусловлено тем, что нотариус (иное должностное лицо) лично

¹ П. 18 Инструкции о порядке совершения нотариальных действий главами местных администраций поселений и муниципальных районов и специально уполномоченными должностными лицами местного самоуправления поселений и муниципальных районов (утв. Приказом Минюста от 27 декабря 2009 г. № 256) // Российская газета. 2010. 11 января.

² Консульский устав Российской Федерации (ч. 7 ст. 26) // СЗ РФ. 2010. № 28. Ст. 3554.

³ В доктрине признается необходимость разработки и закрепления в законе правил об отводе и самоотводе нотариуса (иного должностного лица). См.: Романовская О.В., Романовский Г.Б. Нотариат в Российской Федерации... С. 263–264; Нотариальное право России / Под ред. В. В. Яркова... С. 80.

⁴ Зайцева Т.И. Нотариальная практика: ответы на вопросы. М., 2007. С. 38.

воспринимает и фиксирует все обстоятельства, имеющие значение для совершения нотариального действия. Статус нотариуса как особого субъекта с публичными полномочиями предполагает его обязанность быть «профессиональным» свидетелем происходящего при совершении им каждого нотариального действия. Именно свидетельствование фактов, имеющих юридическое значение, а не исследование и оценка доказательств, составляет весомую часть нотариальной деятельности и присутствует во всех нотариальных действиях, совершаемых нотариусом. Именно поэтому закон устанавливает требования о проверке непосредственно нотариусом личности и дееспособности лиц, обратившихся за совершением нотариального действия, необходимость личного волеизъявления и собственноручного подписания нотариальных документов заинтересованными лицами в присутствии нотариуса (иного должностного лица). Само собой разумеется, требуется личное составление и подписание нотариального акта нотариусом.

Как исключение, допускается совершение некоторых нотариальных действий в отсутствие заинтересованных лиц (например, при регистрации уведомления о залоге движимого имущества, направленного нотариусу в электронной форме). Также в исключительных случаях по усмотрению нотариуса возможно совершение простых нотариальных действий без личной явки заинтересованных лиц, личность которых ранее проверена и известна нотариусу по предыдущим обращениям, у нотариуса имеются образцы их подписей, полученных при личном обращении, и подлинность последних не вызывает сомнений. Возможно участие заинтересованных лиц в нотариальном производстве через представителя. Однако допустимо это не по всем нотариальным действиям и личная явка представителя все равно обязательна.

В ст. 20 Основ установлены основания и порядок замещения временно отсутствующего нотариуса другим лицом¹, но это не означает, что нотариальное действие совершается в отсутствие нотариуса. Замещение временно отсутствующего нотариуса пред-

¹ Детальный порядок замещения временно отсутствующего нотариуса, занимающего частной практикой иным лицом, установлен ФНП. См.: Положение о порядке замещения временно отсутствующего нотариуса, занимающегося частной практикой (утв. Решением Правления ФНП от 10 декабря 2008 г.) // СПС «Консультант Плюс».

ставляет собой передачу его полномочий по осуществлению нотариальной деятельности в случае временного отсутствия нотариуса или временной невозможности исполнения им своих обязанностей по уважительной причине другому лицу, соответствующему требованиям закона. Не допускается одновременное исполнение обязанностей нотариуса нотариусом и лицом, его временно замещающим, исполнение одним лицом обязанностей двух и более временно отсутствующих нотариусов или замещение временно отсутствующего нотариуса двумя и более лицами, его замещающими, одновременно. Факт замещения временно отсутствующего нотариуса другим нотариусом отражается в удостоверительной надписи.

Как способ восприятия доказательств непосредственность в нотариальном производстве мало чем отличается от непосредственности в гражданском процессе. Отличия существенны только по характеру средств доказывания, используемых нотариатом. По сравнению с судом, ввиду бесспорности нотариальной деятельности, набор средств доказывания в нотариате сильно ограничен. Известно, что в качестве доказательств здесь могут использоваться лишь письменные доказательства (и то не любые), допускается заключение эксперта. В законодательстве установлены требования к документам, представляемым нотариусу для совершения нотариальных действий (ст. 45 Основ).

Нотариус, как и суд, должен стремиться к тому, чтобы сведения о необходимых для разрешения дела фактах были получены из первоисточников, исследовать и оценивать их лично. Поэтому нотариус должен самостоятельно ознакомиться с содержанием каждого представленного заинтересованными лицами документа, исследовать и оценить его на предмет относимости, допустимости и достоверности. В случаях, когда закон требует предъявления подлинника документа, он не вправе довольствоваться лишь его копией. При представлении копий нотариус всегда должен убедиться в их идентичности оригиналу.

Тайна нотариального производства. В отличие от гражданского судопроизводства, которое по общему правилу предполагает гласное и публичное судебное разбирательство, нотариальное про-

изводство лишено открытости. В силу ч. 2 ст. 16 Основ, нотариус обязан хранить в тайне сведения, которые стали ему известны в связи с осуществлением его профессиональной деятельности. Нотариусу при исполнении служебных обязанностей, лицу, его замещающему, а также лицам, работающим в нотариальной конторе, запрещается разглашать сведения, оглашать документы, которые стали им известны в связи с совершением нотариальных действий, в том числе и после сложения полномочий или увольнения, за исключением случаев, предусмотренных в Основах. Аналогичные требования закреплены в отношении должностных лиц местного самоуправления и консульских должностных лиц, уполномоченных совершать отдельные нотариальные действия¹.

Правила о нотариальной тайне увеличивают доверие к нотариальному органу, поскольку разглашение конфиденциальной информации, например, относительно содержания завещаний, сделок, отказа от наследства, может привести к серьезным правовым конфликтам, другим нежелательным явлениям.

Требование хранить тайну нотариальных действий означает, что их надлежит выполнить в присутствии нотариуса и непосредственно заинтересованных лиц, а в случае необходимости – в присутствии лиц, содействующих осуществлению нотариального действия (переводчика, рукоприкладчика и др.). Нотариус независимо от того, где он совершает нотариальное действие – в нотариальной конторе или на выезде, обязан обеспечить невозможность нахождения посторонних лиц при его совершении.

Обязанность хранить нотариальную тайну возникает в момент обращения заинтересованных лиц к нотариальному органу и распространяется как на содержание нотариального производства, так и на факт обращения заинтересованного лица с просьбой о его совершении. Поэтому к данным, не подлежащим разглашению, относится информация о самом обратившемся лице, о виде и характере нотариального действия, о содержании письменных документов, устных волеизъявлений заинтересованных лиц, сделанных в ходе

¹ Инструкция о порядке совершения нотариальных действий главами местных администраций поселений и муниципальных районов (п.4) и специально уполномоченными должностными лицами местного самоуправления поселений и муниципальных районов; ч. 2 ст. 26 Консульского устава РФ.

производства, о третьих лицах, упомянутых при обращении в нотариальную контору, иная информация, связанная с осуществлением нотариусом своих профессиональных функций¹. Передача нотариусами в единую информационную систему нотариата сведений, предусмотренных Основами, не является разглашением тайны совершения нотариальных действий (ч. 3 ст. 34.1 Основ).

Субъектами нотариальной тайны помимо нотариуса, лица его замещающего, должностных лиц, уполномоченных совершать нотариальные действия, являются также работники нотариальной конторы (стажеры, помощники нотариуса, консультанты), и иные лица, которым о совершении нотариальных действий стало известно в связи с выполнением ими служебных обязанностей (например, должностные лица нотариальной палаты, которые в силу ст. 28 Основ могут истребовать сведения о совершенных нотариальных действиях; лица, содействующие осуществлению нотариального производства – переводчик, рукоприкладчик и т. д.).

Сведения (документы) о совершенных нотариальных действиях могут выдаваться только лицам, от имени или по поручению которых совершены эти действия. При этом сами заинтересованные лица не обязаны хранить нотариальную тайну и могут сообщать сведения о совершенном нотариальном действии с их участием без ограничений.

В качестве исключения в Основах и других законах установлены случаи, когда сведения об отдельных нотариальных действиях предоставляются иным лицам.

Так, сведения о совершенных нотариальных действиях выдаются по требованию суда, прокуратуры, органов следствия в связи с находящимися в их производстве уголовными, гражданскими или административными делами, а также по требованию судебных приставов-исполнителей в связи с находящимися в их производстве материалами по исполнению исполнительных документов и нотариусов в связи с совершаемыми нотариальными действиями. Справки о выдаче свидетельств о праве на наследство и о нотариальном удостоверении договоров дарения направляются в нало-

¹ Романовская О.В., Романовский И.Б. Указ. соч. С. 255–257.

говый орган в случаях и в порядке, предусмотренных Налоговым кодексом РФ. Справки о завещании выдаются только после смерти завещателя (ч. 4 ст. 5 Основ).

Суд может освободить нотариуса от обязанности сохранения тайны, если против нотариуса возбуждено уголовное дело в связи с совершением нотариального действия. Важно также, что УПК РФ не называет нотариуса в качестве лиц, которые не могут быть допрошены в суде (ч. 3 ст. 56 УПК РФ). В связи с этим по общему правилу нотариус не обладает свидетельским иммунитетом (в отличие, от например, адвоката-защитника) и может быть допрошен об обстоятельствах совершения нотариального действия, если таковые имеют значение для расследования уголовного дела¹.

Кроме того, следует учитывать, что гражданское судопроизводство при осуществлении прямого или косвенного судебного контроля над нотариатом, ведется по общему правилу с соблюдением принципов гласности и публичности. Поэтому правила о нотариальной тайне не действуют в исковом и особом производстве при рассмотрении дел, связанных с совершенными нотариальными действиями или отказом в их совершении².

За несоблюдение нотариальной тайны нотариус (иные должностные лица) несет установленную законом ответственность. Так, за разглашение сведений о совершенных нотариальных действиях, нотариус, занимающийся частной практикой, несет полную имущественную ответственность и обязан возместить заинтересованным лицам реальный ущерб, причиненный таким разглашением. За нарушение правил о нотариальной тайне нотариус может нести и дисциплинарную ответственность³. За вред, причиненный действиями нотариуса, работающего в государственной нотариальной конторе, а также иными должностными лицами, уполномоченными на совершение нотариальных действий, несет ответственность государство в соответствии со ст. 1069 ГК РФ (ст. 17 Основ).

¹ Данный вопрос является спорным в юридической литературе. См.: Романовская О.В., Романовский И.Б. Указ. соч. С. 251.

² Аргунов В.В. Общие положения особого производства // Арбитражный и гражданский процесс. 2011. № 8. С. 18.

³ См.: Профессиональный кодекс нотариусов Российской Федерации (Раздел VIII).

Глава 6

Нотариальные действия и функции нотариата

Методические рекомендации

Функции нотариата тесно связаны и переплетаются с функциями иных правоохранительных органов и органов государственного управления, в особенности суда. В связи с этим рекомендуется осмыслить проблему соотношения основ правосудия с основами управления, определить место нотариальной деятельности в защите и охране субъективных прав и законных интересов.

В Основах законодательства о нотариате используется понятие «нотариальное действие», хотя определение отсутствует. При изучении законодательства важно принимать во внимание контекст, в котором используется рассматриваемый термин. Это имеет главное значение для верного толкования и применения закона. Рекомендуется всесторонне изучить понятие нотариального акта как результата нотариального действия.

Изучая вопрос о классификации нотариальных действий (как и классификации принципов), важно понимать ее условность и возможность существования различных вариантов классификаций.

Вопросы

1. Понятие нотариального действия. 2. Нотариальное действие и компетенция нотариата. 3. Нотариальное действие и нотариальное производство. 4. Нотариальное действие и нотариальный акт. 5. Классификация нотариальных действий.

§ 1. Понятие нотариального действия

Охрана прав граждан и юридических лиц, их законных интересов осуществляется посредством совершения нотариусом предусмотренных законом нотариальных действий, отражающих специфические функции нотариата в обществе и государстве. В соответствии со ст. 1 Основ законодательства РФ о нотариате, защита прав и законных интересов граждан и юридических лиц обеспечивается нотариатом путем совершения нотариусами предусмотренных законодательством нотариальных действий от имени Российской Федерации.

Легального определения понятия «нотариальное действие» не

имеется, закон не содержит прямых указаний на характерные общие признаки действий, по которым они отнесены к компетенции нотариата. В то же время, он широко использует данное понятие применительно к регламентации различных областей нотариальной практики. Так, можно выделить:

- во-первых, правовое регулирование компетенции нотариата (как предметной, так и территориальной), отвечающей на вопрос о том, «что может нотариус и в каких случаях к нему обращаться»;
- во-вторых, регламентацию нотариального производства путем установления общих и специальных правил совершения нотариальных действий, определения прав и обязанностей участников производства, говорящую нам «как может и должен действовать нотариус»;
- в-третьих, установление правовых свойств нотариального акта как результата нотариальной деятельности, юридических последствий его принятия и законной силы, порядка его обжалования и проверки.

В учебной и научной литературе предложено множество взглядов на определение категории «нотариальное действие».

Ярков В.В. видит в нотариальном действии динамический и статический аспекты, понимая под первым содержание процедуры нотариальной деятельности, а под вторым – результат нотариального производства как юридический факт. Исходя из этого, им определяются и признаки нотариального действия¹.

Исходя из содержания Основ, Черемных Г.Г. предлагает понимать под нотариальным действием «совершаемое в соответствии со строго определенным законодательством порядком от имени Российской Федерации действие нотариуса или уполномоченного должностного лица по совершению имеющего юридическое значение акта, направленного на защиту прав и законных интересов субъектов в сфере бесспорной юрисдикции»².

По мнению Алферова И.А., считающего, что стилистически не-

¹ Нотариальное право России. Учебник / Под ред. В.В. Яркова ... С. 142–143.

² Черемных Г.Г., Черемных И.Г. Нотариальное право Российской Федерации. М., 2005. С. 206.

правильно определять нотариальное действие как «действие» или совокупность «действий», «нотариальное действие – совокупность последовательно совершаемых уполномоченным лицом юридически значимых поступков, представляющих собой нормативно определенную процедуру, конечный результат которой обуславливает возникновение юридических последствий»¹. Сходные определения как совокупности взаимосвязанных актов, стадий правоприменения даются иными авторами, занимающимися исследованием нотариата².

Шахбазян А.А. предлагает под нотариальным действием понимать «определенную форму нотариальной деятельности, которая выражается либо в удостоверении отдельных юридически значимых обстоятельств, либо в обеспечении сохранности документов и доказательств, либо в совершении распорядительных действий в защиту бесспорных прав, либо в содействии по передаче заявлений между субъектами права»³.

Как верно отмечено исследователями, нотариальные действия имеют как материально-правовую, так и процессуальную сущность⁴. Достаточно распространен способ определить нотариальное действие через признаки, отражающие его своеобразие и качественные характеристики⁵. Таковыми по общему мнению являются:

1) совершение действий только уполномоченными на это

¹ Алферов И.А. Нотариальная форма защиты и охраны права и законного интереса: дисс. канд. юрид. наук. М., 2007. С. 129.

² Метелев С.В., Храпцов К.В. Нотариат и реализация наследственных прав: учебное пособие. Омск, 2008. С. 24; Алешина Т.Е. Нотариальная форма реализации права (Теоретико-правовое исследование): автореф. дисс. канд. юрид. наук. Саратов, 2001. С. 10, 16.

³ Шахбазян А.А. Правовая природа защитной функции нотариата в гражданском обороте // Сборник материалов и статей к 10-летию центра нотариальных исследований. М., 2012. С. 109.

⁴ Калиниченко Т.Г. Нотариальное право и процесс в Российской Федерации: теоретические вопросы развития. М., 2010. С. 128.

⁵ См., например: Нотариальное право России: Учебник / Под ред. В. В. Яркова. М., 2003. С. 145; Калиниченко Т. Г. Указ. соч. С. 124–129; Нотариат в СССР / Под ред. М. Г. Авдюкова. М., 1974. С. 28; Тарбагаева Е.Б. Нотариат в Российской Федерации. СПб., 2001. С. 14–36; Романовская О. В., Романовский Г.Б. Нотариат в Российской Федерации. Проблемы развития. СПб., 2004. С. 25 и др.

федеральным законом органами – нотариусами, как исключение – иными должностными лицами¹;

2) совершение действий от имени государства (Российской Федерации), что является подтверждением государственно-властной составляющей в каждом нотариальном действии;

3) перечень возможных к совершению действий исчерпывающим образом закреплен в законе и основан на особом критерии юридической и фактической бесспорности;

4) совершение нотариальных действий происходит строго в порядке особой процедуры – нотариального производства, включающей в себя общие и специальные правила, от которой не вправе отступать ни один из участников².

Любое нотариальное действие должно обладать указанными признаками в единстве, поэтому отсутствие хотя бы одного из признаков исключает существование и самого нотариального действия³.

При употреблении понятия «нотариальное действие» в науке и практике следует помнить, что обозначать функции нотариата через совершаемые им нотариальные действия стало традицией советского законодательства и правовой науки. Сам термин «нотариальное действие» был введен первым Положением о государственном нотариате, принятым в 1922 г.⁴ В дореволюционной отечественной науке и законодательстве как универсальное

¹ Некоторые исследователи полагают, что нотариальные действия может осуществлять только нотариус, все действия, совершаемые иными должностными лицами лишь приравниваются к нотариальным, но сами таковыми не являются. См.: *Калиниченко Т.Г.* Указ. соч. С. 125.

² Есть мнение, что специальный порядок конституирует наличие самого нотариального действия, а в отсутствие специального порядка совершения нотариального действия не может быть и нотариального действия как юридического факта. См.: *Аргунов В.В.* Проверка правильности совершенного нотариального действия (отказа в его совершении) и проект Федерального закона «О нотариате и нотариальной деятельности в Российской Федерации» / *Нотариус. 2013. № 2.* С. 32.

³ Выделяются и иные характерные признаки нотариального действия, например платность – нотариальное действие может быть совершено лишь после уплаты государственной пошлины. См.: *Нотариальное право России: Учебник* / Под ред. В.В. Яркова. С. 145; *Романовская О.В., Романовский Г.Б.* Указ. соч. С. 25.

⁴ Декрет СНК РСФСР от 04 октября 1922 г. «Положение о государственном нотариате» // *СУ РСФСР. 1922. № 63. Ст. 807.*

понятие он отсутствовал, а в конкретных случаях предпочитали использовать термин «нотариальный акт», «круг действий нотариуса» и т. п. Обозначая функции русского нотариата, к примеру, А.М. Фемелиди писал: «Нотариусу как правительственному органу публичной деятельности, призванному государственной властью к выполнению одной из важных общественных задач – составлению, засвидетельствованию и укреплению юридических актов, закон предоставляет известные права, определяющие его общественное и служебное положение, и налагает на него определенные обязанности сообразно характеру его служебной деятельности»¹. Схожее определение давал А.К. Плохотенко: «Нотариус есть лицо, на которое государственной властью возложено совершение и укрепление разного рода юридических актов, получающих через его действие силу и значение актов публичных»².

В зарубежной правовой науке о нотариате также в целом не принято использовать рассматриваемое общее понятие. Главное значение при характеристике объекта нотариального права придается составлению нотариального акта, роли нотариуса в его разработке и оформлении, а также таким специфическим нотариальным функциям как дача правовых советов и консультаций, согласование воли и желаний сторон³. Деятельность нотариуса заключается в первую очередь в засвидетельствовании и скреплении своей подписью документов, в осуществлении сопутствующих консультационных действий (составление и обсуждению их проектов), а также в сопровождении удостоверенных документов в различных государственных структурах по поручению клиента⁴.

Независимо от научной ценности разработки категории «нотариальное действие» и ее перспектив в отечественной юриспруденции, практическая ценность в настоящее время заключается в точном понимании каждым юристом того контекста, применительно к

¹ Фемелиди А.М. Русский нотариат. История нотариата и действующее нотариальное положение 14 апреля 1866 года. Издание 2-е. М., 2015. С. 82–83.

² Плохотенко А.К. Курс нотариата. С образцами, формами и законоположениями. Издание 2-е. М., 1915. С. 21–22.

³ Пиету Ж.-Ф., Ягр П. Профессиональное нотариальное право... С. 116, 151–154.

⁴ Нотариальное право Германии // Нотариальный вестник. 2012. № 9. С. 56; № 10. С. 59–61.

которому законодатель и практик используют данное понятие. Как уже говорилось, это и компетенция нотариальных органов, и обозначение как самого нотариального производства, процесса, так и его результата – конкретного нотариального акта. На данном соображении и основано содержание параграфов настоящей главы.

§ 2. Нотариальное действие и компетенция нотариата

При раскрытии функций нотариальных органов, в теории часто используются понятия «компетенция нотариата», «подведомственность», «предметные полномочия», «круг дел, вопросов». Традиционно под компетенцией понимается круг установленных законом властных полномочий органов государства, должностных лиц и иных организаций вопросов, которые в то же время являются и их обязанностями. В этом смысле компетенция более широкое понятие, чем подведомственность, т. к. включает в себя и перечень (круг) разрешаемых вопросов (предметные полномочия, подведомственность), и набор властных полномочий при таком разрешении¹.

Иногда говорят о «юрисдикции», «бесспорной гражданской юрисдикции», «добровольной юрисдикции» и месте нотариата в ее осуществлении. Не вдаваясь в дискуссию о соотношении понятий «компетенция», «подведомственность», «юрисдикция»² применительно к нотариату важно понимать, что с помощью каждого из них под тем или иным углом зрения раскрываются цели и задачи нотариальной деятельности, отражается функционирование нотариальных органов в той или иной области общественных связей, реализация их полномочий в конкретных правоотношениях.

¹ Осипов Ю.К. Подведомственность юридических дел: учебное пособие. Свердловск, 1973. С. 11; Бахрах Д.Н. Подведомственность юридических дел и ее уровни // Журнал российского права. 2005. № 4. С. 46; Жилин Г.А. Правосудие по гражданским делам. Актуальные вопросы. М., 2010. С. 387–388.

² Аргунов А.В., Аргунов В.В. О понятии юрисдикции // Законодательство. 2008. № 11. С. 56–65; Тарбагаева Е.Б. Указ. соч. С. 38–40; Добровольная (бесспорная) юрисдикции в России и за рубежом (Восточная и Западная Европа, Латинская Америка, Китай) / Под ред. В.В. Аргунова. М., 2014. С. 19.

Предметная компетенция нотариусов. Действующее законодательство о нотариате раскрывает предметные полномочия нотариальных органов путем закрепления перечня нотариальных действий, которые вправе совершать нотариусы, а также иные уполномоченные органы – главы местных администраций, специально уполномоченные должностные лица местного самоуправления, должностные лица консульских учреждений Российской Федерации (ст. 35–38 Основ).

В литературе выделяются два основных способа регламентации предметных полномочий государственных органов: путем общей характеристики подведомственных органу дел (например, как это сделано в ст. 22 ГПК РФ применительно к судам общей юрисдикции), так и посредством специального перечисления действий (дел), которые орган вправе совершать (разрешать). Раскрываются достоинства и недостатки каждого из способов¹. Как видно, применительно к нотариату законодатель выбрал второй путь. Что касается общего правила в регулировании предметных полномочий – то оно пока лишь предмет доктринальных обсуждений. Вместе с тем, уже сейчас можно обозначить, что область деятельности нотариата – только добровольная, бесспорная юрисдикция², свідетельствование и удостоверение различного рода обстоятельств, имеющих юридическое значение, бесспорных субъективных прав физических и юридических лиц с целью повышения правовых гарантий их реализации и охраны.

Итак, с позиции регулирования предметной компетенции нотариальное действие – это конкретный правовой вопрос, «дело», подлежащее рассмотрению нотариусом по заявлению заинтересованных лиц в установленном законом порядке. Юридическое дело – это жизненный случай, жизненная ситуация, которая не только нуждается в юридическом рассмотрении, но и фактически становится предметом рассмотрения конкретного правоприме-

¹ *Тарбагаева Е.Б.* Указ. соч. С. 38–39.

² Отметим, что термин «добровольная юрисдикция» весьма условен, не отражает своего действительного содержания и используется в правовой доктрине благодаря глубокой традиции, начало которой положено в римском праве. Подробнее см.: Добровольная (бесспорная) юрисдикции в России и за рубежом (Восточная и Западная Европа, Латинская Америка, Китай). С. 20–21.

нительного органа¹.

Учитывая, что уполномоченный субъект, компетентный рассматривать вопрос, требующий нотариального вмешательства, в России неоднороден, круг дел, подлежащих рассмотрению нотариальными органами, можно обозначить следующими составляющими: предметная компетенция нотариусов; предметная компетенция иных уполномоченных органов по совершению отдельных нотариальных действий. Соотношение между ними очень простое. Нотариус при соблюдении территориальной компетенции, вправе совершать любое нотариальное действие, предусмотренное законом, это общее правило; уполномоченное лицо вправе совершать только некоторые нотариальные действия, и это исключение. Нотариус – основной, главный уполномоченный государством на совершение нотариальных действий субъект. Нотариальные действия представляют для него суть профессии и существования, вплоть до того, что он не вправе заниматься никакой иной предпринимательской и другой оплачиваемой деятельностью, за исключением преподавательской, научной или иной творческой деятельности (ст. 6 Основ). Нотариус должен всецело посвятить себя служению своей профессии, что является весомой гарантией его квалификации и независимости в системе латинского нотариата. Иные должностные лица – сотрудники администраций муниципальных образований, а также консульств, выполняют нотариальные функции «вынужденно» по причине того, что эти функции не может выполнить нотариус. Для них совершение нотариальных действий – не основное занятие, а лишь дополнение к иным профессиональным и должностным обязанностям, поэтому делают они это как исключение и в соответствии со специальными правилами. В связи с этим они не наделены статусом нотариуса и не могут осуществлять нотариальную деятельность на квалифицированном уровне². Некоторые ученые даже говорят, что действия, совершаемые такими должностными лицами, не являются нотариальными, а лишь приравниваются к таковым, как и действия иных должностных лиц, имеющих право

¹ Алексеев С.С. Общая теория права. В 2-х томах. Т. 2. М., 1981, С. 328.

² Подробнее см.: Женетль С.З., Володина О.В. О совершенствовании нотариального законодательства // Законы России: опыт, анализ, практика. 2011. № 1 // СПС «Гарант».

удостоверять доверенности и завещания¹.

Что касается существовавшей в недавнем прошлом различной предметной компетенции нотариусов, занимающихся частной практикой, и нотариусов, работающих в государственных нотариальных конторах, то в настоящее время компетенция всех нотариусов едина.

Нотариальные действия, совершаемые нотариусами. В соответствии со ст. 38 Основ законодательства о нотариате, нотариусы совершают следующие нотариальные действия:

- 1) удостоверяют сделки;
- 2) выдают свидетельства о праве собственности на долю в общем имуществе супругов;
- 3) налагают и снимают запрещения отчуждения имущества;
- 4) свидетельствуют верность копий документов и выписок из них;
- 5) свидетельствуют подлинность подписи на документах;
- 6) свидетельствуют верность перевода документов с одного языка на другой;
- 7) удостоверяют факт нахождения гражданина в живых;
- 8) удостоверяют факт нахождения гражданина в определенном месте;
- 9) удостоверяют тождественность гражданина с лицом, изображенным на фотографии;
- 10) удостоверяют время предъявления документов;
- 11) передают заявления и (или) иные документы физических и юридических лиц другим физическим и юридическим лицам;
- 12) принимают в депозит денежные суммы и ценные бумаги;
- 13) совершают исполнительные надписи;
- 14) совершают протесты векселей;
- 15) предъявляют чеки к платежу и удостоверяют неоплату чеков;
- 16) принимают на хранение документы;
- 17) совершают морские протесты;
- 18) обеспечивают доказательства;
- 19) удостоверяют сведения о лицах в случаях, предусмотренных законодательством Российской Федерации;

¹ Калиниченко Т.Г. Указ. соч. С. 45.

20) регистрируют уведомления о залоге движимого имущества;
21) выдают выписки из реестра уведомлений о залоге движимого имущества;

22) выдают дубликаты нотариальных свидетельств, исполнительных надписей и дубликаты документов, выражающих содержание нотариально удостоверенных сделок;

23) удостоверяют равнозначность электронного документа документу на бумажном носителе;

24) удостоверяют равнозначность документа на бумажном носителе электронному документу;

25) представляют документы на государственную регистрацию прав на недвижимое имущество и сделок с ним;

26) удостоверяют тождественность собственноручной подписи инвалида по зрению с факсимильным воспроизведением его собственноручной подписи;

27) выдают свидетельства о праве на наследство;

28) принимают меры по охране наследственного имущества;

29) удостоверяют решения органов управления юридических лиц.

Установлена возможность введения законодательными актами Российской Федерации и иных нотариальных действий. Таким образом, перечень нотариальных действий в ныне действующем законодательстве имеет *лишь относительно* закрытый характер, т. к. во-первых, виды нотариальных действий могут определяться и непрофильным законодательством; во-вторых, для каждого нотариального действия должен иметься порядок его совершения, определяемый специальным Федеральным законом.

В последнее время все чаще встречается ситуация, когда какой-либо закон предусматривает новое нотариальное действие, а порядок его совершения отсутствует (к примеру, у нотариуса нет конкретной формы удостоверительной надписи и т. п.). Полагаем, что в отсутствие установленного порядка нотариальное действие практически совершено быть не может, даже если оно и предусмотрено федеральным законом. Нотариальное действие предполагает наличие установленной законом процессуальной формы его совер-

шения. Есть и противоположная позиция ученых, все чаще поддерживаемая российской судебной практикой¹.

Безусловно, отсутствие каких-либо правил совершения нотариальных действий не должно являться препятствием для реализации прав субъектов гражданских правоотношений, однако вряд ли возможно подталкивать нотариуса к совершению нотариального действия на основе применения аналогии закона. Поэтому если какой-либо закон предусматривает расширение предметной компетенции нотариальных органов путем установления нового нотариального действия, он же должен предусматривать и порядок его совершения (или отсылать к уже существующему в Основях специальному порядку совершения иного конкретного нотариального действия). А лучше всего каждое новое нотариальное действие вместе с порядком его совершения включать в профильный закон – Основы законодательства о нотариате.

Нотариальные действия, совершаемые главами местных администраций и специально уполномоченными должностными лицами местных администраций.

В случае, если в поселении или расположенном на межселенной территории населенном пункте нет нотариуса, соответственно глава местной администрации поселения и специально уполномоченное должностное лицо местного самоуправления поселения или глава местной администрации муниципального района и специально уполномоченное должностное лицо местного самоуправления муниципального района имеют право совершать следующие нотариальные действия:

- 1) удостоверять завещания;
- 2) удостоверять доверенности;
- 3) принимать меры по охране наследственного имущества и в случае необходимости управлению им;
- 4) свидетельствовать верность копий документов и выписок из них;

¹ Рассказова Н.Ю. Особенности оформления наследственных прав по Российскому законодательству // Актуальные проблемы и особенности оформления наследственных прав в России и странах ближнего зарубежья. Материалы международной научно-практической конференции (г. Санкт-Петербург, 28–29 мая 2009 года). М., 2009. С. 14–15.

- 5) свидетельствовать подлинность подписи на документах;
- 6) удостоверять сведения о лицах в случаях, предусмотренных законодательством Российской Федерации;
- 7) удостоверять факт нахождения гражданина в живых;
- 7.1) удостоверять тождественность собственноручной подписи инвалида по зрению, проживающего на территории соответствующего поселения или муниципального района, с факсимильным воспроизведением его собственноручной подписи;
- 8) удостоверять факт нахождения гражданина в определенном месте;
- 9) удостоверять тождественность гражданина с лицом, изображенным на фотографии;
- 10) удостоверять время предъявления документов;
- 11) удостоверять равнозначность электронного документа документу на бумажном носителе;
- 12) удостоверять равнозначность документа на бумажном носителе электронному документу.

Законодательными актами Российской Федерации главам местных администраций поселений и специально уполномоченным должностным лицам местного самоуправления поселений, главам местных администраций муниципальных районов и специально уполномоченным должностным лицам местного самоуправления муниципальных районов может быть предоставлено право на совершение иных нотариальных действий.

Приказом Минюста РФ от 27 декабря 2007 г. № 256¹ утверждена Инструкция о порядке совершения нотариальных действий главами местных администраций поселений и муниципальных районов и специально уполномоченными должностными лицами местного самоуправления поселений и муниципальных районов. Указанная инструкция разработана на основе действующего законодательства о нотариате и в дополнение к нему. Инструкция устанавливает особенности правового статуса указанных должностных лиц при осуществлении ими нотариальных функций, а также общие и специальные правила совершения ими отдельных нотариальных действий.

¹ Российская газета. 2008. 11 января.

Нотариальные действия, совершаемые должностными лицами консульских учреждений Российской Федерации

Согласно ст. 38 Основ, должностные лица консульских учреждений Российской Федерации совершают следующие нотариальные действия:

- 1) удостоверяют сделки, кроме договоров об отчуждении недвижимого имущества, находящегося на территории Российской Федерации;
- 2) принимают меры к охране наследственного имущества;
- 3) свидетельствуют верность копий документов и выписок из них;
- 4) свидетельствуют подлинность подписи на документах;
- 5) свидетельствуют верность перевода документов с одного языка на другой;
- 6) удостоверяют факт нахождения гражданина в живых;
- 7) удостоверяют факт нахождения гражданина в определенном месте;
- 8) удостоверяют тождественность гражданина с лицом, изображенным на фотографии;
- 9) удостоверяют время предъявления документов;
- 10) совершают морские протесты;
- 11) удостоверяют сведения о лицах в случаях, предусмотренных законодательством Российской Федерации;
- 12) удостоверяют тождественность собственноручной подписи инвалида по зрению с факсимильным воспроизведением его собственноручной подписи.

Законодательными актами Российской Федерации могут быть предусмотрены и иные нотариальные действия, совершаемые должностными лицами консульских учреждений Российской Федерации.

Консульские учреждения в соответствии с Положением о Консульском учреждении Российской Федерации, утвержденным Указом Президента РФ от 5 ноября 1998 г. № 1330¹, в зависимости от

¹ Указ Президента РФ от 5 ноября 1998 г. № 1330 «Об утверждении Положения о Консульском учреждении Российской Федерации» // СЗ РФ. 1998. № 45. Ст. 5509.

класса подразделяются на генеральные консульства, консульства, вице-консульства, консульские агентства. Совершать нотариальные действия в консульском учреждении вправе глава консульского учреждения (соответственно, это генеральный консул, консул, вице-консул или консульский агент) либо иное должностное лицо консульского учреждения, на которое глава консульского учреждения возложит соответствующие функции.

Согласно ч. 8 ст. 26 Консульского Устава РФ¹, консульское должностное лицо совершает нотариальные действия в соответствии с законодательством Российской Федерации о нотариате. Характер и содержание нотариальной функции консульских учреждений во многом зависит от норм консульских конвенций, заключаемых с различными иностранными государствами².

§ 3. Нотариальное действие и нотариальное производство

При характеристике порядка осуществления нотариальной деятельности обычно исходят из трех различных подходов к сущности нотариата. Ведь именно функция конкретного органа в обществе и государстве определяет порядок его организации и структуру, компетенцию, и, наконец, методы его деятельности, составляющие основу конкретной процессуальной формы.

Если определяющим правовую природу нотариата признаком считать юрисдикционную, правоохранительную сущность, то его деятельность будет носить ярко выраженный публичный правоприменительный характер. В этом случае в охранительных нотариальных правоотношениях обязательным субъектом выступает государство в лице особых правоприменительных органов – органов

¹ Федеральный закон от 5 июля 2010 г. № 154-ФЗ «Консульский устав Российской Федерации» // СЗ РФ. 2010. № 28. Ст. 3554.

² Комментарий к Основам законодательства РФ о нотариате / Под. ред. М.К. Треушникова. М., 2002. С. 68; Новикова Н.А. Комментарий к Федеральному закону Российской Федерации от 5 июля 2010 г. № 154-ФЗ «Консульский устав Российской Федерации» (постатейный) // СПС «Гарант».

нотариата, осуществляющих по поручению государства функцию охраны правопорядка в данной сфере общественных отношений. Подход предполагает тесную связь нотариальной деятельности с судебной (в первую очередь в сфере бесспорной юрисдикции), а нотариат и суд осуществляют единую функцию предварительного и последующего контроля за законностью в гражданском обороте¹. Поэтому принято считать, что нотариат входит не только в предмет науки гражданского процессуального права, но и в предмет правового регулирования одноименной отрасли права². Соответственно, и регламент нотариального производства будет строиться по примеру гражданской процессуальной формы, ориентируясь на ее сложность, развернутость, максимальную гарантированность в защите субъективных прав и интересов.

При переносе центра тяжести, роли и функций нотариуса в сферу частного права можно говорить о специфической правозащитной деятельности нотариуса, выражающейся в оказании им правовой помощи физическим и юридическим лицам, по сути являющейся услугой особого рода³. Здесь уже прослеживается тесная связь не только с судебной, но и с адвокатской и посреднической деятельностью по консультированию и представлению интересов клиента в правоотношениях с другими субъектами, в т. ч. с государством. Сама же нотариальная деятельность представляет собой не чистое правоприменение, а деятельность *suī generis*, направленную на обеспечение реализации частного субъективного права, «администрирование на службе частному интересу»⁴.

Выделяется самостоятельная нотариальная форма защиты субъективного права и охраняемого законом интереса⁵.

¹ Правовые основы нотариальной деятельности / Под ред. В.Н. Аргунова. М., 1994. С. 3; Жуйков В. Нотариат как институт превентивного правосудия // Нотариальный вестник. 1998. № 9. С. 30.

² Зейдер Н.Б. Предмет и система советского гражданского процессуального права // Правоведение. 1962. № 3. С. 81; Щеглов В.Н. Гражданское процессуальное отношение. М., 1966. С. 158–159 и др.

³ См.: Оптимизация гражданского правосудия в России. / Под ред. В.В. Яркова. М., 2007. С. 125–127.

⁴ Добровольная (бесспорная) юрисдикция в России и за рубежом (Восточная и Западная Европа, Латинская Америка, Китай)... С. 42–43.

⁵ Чечот Д.М. Субъективное право и формы его защиты... С. 60.

Не исключается и особая нотариальная процессуальная форма в рамках добровольной юрисдикции. Достоинством данной точки зрения является ее ориентированность на «пользователя», «потребителя» нотариальной услуги. Архитектура нотариального производства рассчитана на активную роль независимого нотариуса, максимально возможной диспозитивности в реализации частного интереса. Нотариальная процессуальная форма и нотариальный процесс получают здесь качественное своеобразие и уникальность, присущие латинскому нотариату.

Третья точка зрения рассматривает нотариат как сугубо административный правоохранительный орган, а его деятельность – как управленческую. Преобладающей она была в советское время, когда нотариусы являлись государственными служащими, а их деятельность являлась административной деятельностью, осуществляемой в рамках административной процессуальной формы¹. Характерной чертой нотариального производства в данном ключе является смешение организационных и функциональных основ деятельности нотариата, неразвитость процессуального регламента, лаконичность его правового регулирования. При этом сохраняются недостатки первого подхода, связанные с возможностями государства в полномочном и императивном обеспечении нотариальной деятельности.

Основы законодательства РФ о нотариате 1993 года, хотя и положили начало перехода российского нотариата к свободной, «активной» форме деятельности, не дают оснований говорить о развернутой и уникальной процессуальной форме такой деятельности. Современное реформирование нотариата проходит медленно, преодолевая многочисленные трудности. Поэтому с точки зрения правил осуществления нотариальных действий, российский нотариат во многом остается в русле административно-правового регулирования, характерного для советского времени.

Дискуссия о характере нотариальной деятельности и месте нотариального процессуального права в современной правовой

¹ Авдеенко Н.И., Кабакова М.А. Нотариат в СССР. Ленинград, 1984. С. 17; Юдельсон К.С. Избранное. Советский нотариат. М., 2005. С. 55.

системе продолжается¹. Большое значение имеют процессуальные нормы, обеспечивающие правильное и быстрое разрешение дела, отступление от которых неизбежно влечет невозможность достижения поставленных перед нотариатом целей и задач. Строгое соблюдение установленных правил обеспечивает законность и порядок в деятельности нотариальных органов. Осуществление нотариусом нотариальных действий регулируется общими и особенными правилами, в совокупности составляющими внушительный объем правовых знаний. Составляют ли нормы, содержащие эти правила просто нотариальную процедуру, или же могут претендовать на более высокий статус нотариального процесса, покажет время и усилия ученых, работающих в данной области.

Итак, исходя из действующего законодательства, нотариальное действие в «динамическом» понимании представляет собой набор правил, «обряд», установленный для нотариальных органов и иных участников нотариальной деятельности с целью эффективной реализации, охраны субъективных прав и законных интересов.

Часть этих правил закреплена в Основах и работает ежедневно в нотариальной практике. Часть же из них, не менее полезных, пока только достижение юридической науки, с переменным успехом бьющейся за их легальное воплощение.

Среди правил совершения нотариальных действий выделяют общие и особенные (специальные). Общие правила рассчитаны и подлежат применению ко всем нотариальным делам, отнесенным к ведению нотариальных органов. Это так называемая общая часть нотариального производства. Специальные же правила (если пользоваться процессуальной терминологией) представляют собой не что иное, как особенности рассмотрения и разрешения отдельных категорий нотариальных дел. Раздел II основ законодательства о нотариате как раз и построен по данному принципу: две первых его главы (VIII и IX) представляют собой общий регламент порядка совершения нотариальных действий, а все последующие (за исключением главы XXI) – набор специальных правил, касающихся отдельных видов нотариальных действий. Глава XXI применяется

¹ См.: Калиниченко Т.Г. Указ. соч. С. 96–104.

при совершении нотариальных действий с иностранным элементом.

В литературе отмечается, что нотариальная деятельность есть процесс с определенными стадиями (этапами). Кроме того, это процесс, в котором участвуют определенные субъекты, связанные между собой правоотношением по поводу совершения конкретного нотариального действия. Что это за правоотношение – особое нотариальное процессуальное, обычное управленческое – административное или какое-либо иное? Мнения ученых расходятся¹. Действующее законодательство обходит молчанием эти важнейшие для нотариального производства вопросы.

Субъекты нотариального производства. К субъектам нотариального производства можно отнести нотариальные органы, а также лиц, участвующих в производстве по совершению нотариального действия. Руководствуясь действующим законодательством, к нотариальным органам следует отнести «государственных» и «частных» нотариусов, а также уполномоченных должностных лиц местного самоуправления и консульских учреждений. Иногда вместо нотариуса в нотариальные действия вправе совершать помощник нотариуса (ст. 19.1, 20 Основ). Нотариальные органы – главные и обязательные субъекты нотариального производства, наделенные властными полномочиями принимать для всех других субъектов обязательные решения.

Лиц, участвующих в производстве, можно подразделить на две группы: лица, заинтересованные в разрешении нотариального дела – те, которые имеют юридический интерес в его исходе, – физические и юридические лица, по заявлению или в отношении которых совершаются нотариальные действия; лица, не имеющие заинтересованности в исходе дела и принимающие участие в производстве с целью содействия, способствования в осуществлении нотариальной деятельности, вынесению законного и обоснованного нотариального акта – эксперты, переводчики, рукоприкладчики, опекуны и попечители наследственного имущества, представители, помощники нотариусов и др.

Иных лиц, обеспечивающих деятельность нотариуса (ст. 19.2

¹ См.: *Тарбагаева Е.Б.* Указ. соч. С. 24–32.

Основ), а также нотариальные палаты и должностных лиц уполномоченного федерального органа исполнительной власти, осуществляющего правоприменительные функции и функции по контролю и надзору в сфере нотариата (Минюст РФ и его территориальные подразделения), вряд ли можно отнести к участникам нотариального производства, хотя они и являются субъектами правоотношений в сфере организации и деятельности нотариата¹.

Стадии (этапы) нотариального производства. Нотариусы совершают действия различной сложности. Однако при совершении каждого нотариального действия отчетливо различаются следующие стадии: возбуждение деятельности нотариального органа (например, наследственного дела); рассмотрение заявления по существу; совершение нотариального акта; обжалование действий нотариального органа. Кроме того, при совершении некоторых нотариальных действий отчетливое и самостоятельное значение приобретают стадии предварительной подготовки и исполнения нотариального акта.

Возбуждение деятельности нотариального органа состоит из подачи заявления о принятия его должностным лицом, выполняющим нотариальное действие. Принятию заявления предшествует проверка предпосылок права на совершение данного нотариального действия и условий осуществления этого права. Предварительная подготовка проводится в случае, когда для совершения нотариального действия необходимо истребование дополнительных сведений и документов или назначение экспертизы. В стадии рассмотрения дела по существу нотариус или иное уполномоченное лицо проверяет представленные документы, дает им окончательную оценку, делает вывод о юридических фактах, о праве либо законном интересе лица, обратившегося за совершением нотариального действия, разъясняет последствия совершаемого нотариального действия и принимает решение в виде нотариального акта или отказа в его совершении. Совершение нотариального акта может происходить в различных формах (подробнее см. ниже). От-

¹ Имеется иная классификация участников нотариального производства. См.: Нотариальное право России / Под ред. В.В. Яркова... С. 104–109.

каз в совершении нотариального акта оформляется, как правило, соответствующим постановлением. По некоторым нотариальным делам совершению нотариального акта предшествуют предварительные действия, например, удостоверению факта неплатежа по чеку предшествует предъявление нотариусом чека к платежу.

Как правило, нотариальные акты не нуждаются в принудительном исполнении, в этом нет необходимости, нужный эффект достигается авторитетностью нотариального акта для физических и юридических лиц. Добровольное исполнение нотариального акта не регламентируется законодательством о нотариате. Исполнительные надписи приводятся в исполнение по общим правилам исполнительного производства и гражданского процессуального законодательства для исполнения судебных решений (ст. 93 Основ). Однако из указанного правила имеются исключения (например, специально урегулирован вопрос о выдаче кредитором денежных сумм и ценных бумаг с депозитного счета нотариуса, что является завершающей стадией нотариального действия).

Как видно из перечисленных стадий нотариального производства, обязательными являются лишь первые три: возбуждение деятельности нотариального органа (например, наследственного дела); рассмотрение заявления по существу; совершение нотариального акта. Об этих трех стадиях и говорится в большинстве имеющих учебников и монографий по нотариату. Все остальные стадии могут быть не всегда или не во всех нотариальных действиях¹.

При совершении нотариальных действий нотариус помимо вышеуказанных правил обязан руководствоваться еще так называемыми правилами нотариального делопроизводства. В отличие от правил нотариального производства эти правила являются техническими и в отличие от первых адресованы только нотариусам.

¹ Предлагается и другой набор стадий нотариального производства. Например, возбуждение, подготовка, осуществление и окончание (Калиниченко Т.Г. Указ. соч. С. 110); Возбуждение, подготовка, рассмотрение нотариального дела по существу и принятие нотариального акта (Комаров В.В., Баранкова В.В. Нотариат и нотариальный процесс. Харьков. 1999. С. 78); Обращение к нотариусу за совершением нотариального действия, подготовка, совершение нотариального действия, исполнение нотариального акта в предусмотренных законом случаях, обжалование нотариальных действий или отказа в его совершении (Черемных И.Г. Теоретические основы независимого нотариата в России. М., 2006. С. 162).

Правила нотариального делопроизводства, разработанные во исполнение ст. ст. 9, 12 Основ законодательства о нотариате, устанавливают единый порядок работы с документами нотариусов в Российской Федерации, а также осуществления контроля за исполнением правил нотариального делопроизводства, и передачи документов, хранящихся у нотариуса, полномочия которого прекращаются, другому нотариусу. Правила не устанавливают порядок совершения нотариальных действий, формы реестров для регистрации нотариальных действий, нотариальных свидетельств, удостоверительных надписей нотариуса на сделках и свидетельствуемых документах.

§ 4. Нотариальное действие и нотариальный акт

Результатом нотариального производства является особого рода документ, получивший наименование в теории «нотариальный акт»¹. Во многих статьях действующих Основ под названием «нотариальное действие» имеется в виду именно нотариальный акт (например, ст. 46–51). Однако понимание многозначности термина «нотариальное действие» в действующем законодательстве еще не способно внести ясность относительно правовой природы собственно нотариального акта как важнейшего правового института. На этот счет в отечественной и зарубежной юридической доктрине имеется много разногласий.

Ввиду специфичности выполняемых нотариатом функций, успешный результат нотариального производства проявляется двояко: с одной стороны, это фиксирование и провозглашение воли частных лиц, направленной на создание для них определенных юридических последствий; с другой стороны, – это всегда волеизъявление нотариуса – компетентного должностного лица, уполномоченного и обязанного при принятии решения учитывать не только частный, но и публичный интерес. Дуалистичность нотариальных функций породила и различные взгляды относительно правовой природы нотариального акта. В целом можно говорить о

¹ Нотариальное право России / Под ред. В.В. Яркова... С. 63.

двух позициях: как акте добровольной реализации субъективного частного права; либо как акте правоприменения. Есть и сторонники умеренных взглядов, полагающие, что в нотариальном акте сочетаются обе составляющие¹.

Большинство отечественных ученых все же придерживаются мнения, что нотариальная деятельность есть правоприменение, соответственно, принимаемое им решение – акт применения права².

Как известно, завершающий, конечный акт применения права – юридическое действие по решению юридического дела, в результате которого в ткань правовой системы включается новый (отменяется или изменяется старый) элемент – индивидуальное предписание. Как отмечено С. С. Алексеевым, следует учитывать смысловые различия, которые существуют между понятиями «решение юридического дела», «индивидуальное государственно-властное предписание» и «акт применения». Первое из указанных понятий охватывает завершающее правоприменительное действие, второе указывает на результат правоприменения, третье же выражает результат решения юридического дела, рассматриваемый в единстве с его внешней, документальной формой, т. е. акт-документ³.

Исходя из этого, многие специалисты полагают, что нотариальный акт – это властное решение компетентного лица – нотариуса по конкретному нотариальному делу, выраженное в письменной форме⁴. Он обладает рядом признаков: выносится специально уполномоченным лицом от имени государства; имеет индивиду-

¹ Грядов А.В. Доказательственная сила нотариальных актов в праве России и Франции. М., 2012. С. 105–116, 171–198.

² Правовые основы нотариальной деятельности / Под ред. В.Н. Аргунова. М., 1994. С. 3–5; Калиниченко Т.Г. Нотариальное право и процесс в Российской Федерации. С. 83–84, 134; Черемных И.Г. Теоретические основы независимого нотариата в России. С. 149; Тарбагаева Е.Б. Нотариат в Российской Федерации. С. 16; Алферов И.А. Нотариальная форма охраны и защиты права и охраняемого законом интереса: автореф. дисс. канд. юрид. наук. М., 2007. С. 5; Зацепина С.А. Нотариат в системе гражданской юрисдикции: автореф. дисс. канд. юрид. наук. Екатеринбург. 2002. С. 14, 22, 34; Алешина Т.Е. Нотариальная форма реализации права: Теоретико-правовое исследование: автореф. дисс. канд. юрид. наук. Саратов, 2001. С. 6, 15.

³ Алексеев С.С. Общая теория права. В 2-х томах. Т. 1. М., 1981. С. 337–338.

⁴ Калиниченко Т.Г. Указ. соч. С. 134.

ально-определенных адресатов; содержит властное подтверждение субъективного права или юридического (доказательственного) факта¹.

Данная точка зрения сегодня преобладает, но есть и ее конструктивная критика, показывающая, что при определении сущности нотариального акта надо учитывать не только публичный, но и частный аспекты.

Как уже упоминалось, центральное место в зарубежной доктрине нотариата в странах романо-германской правовой семьи, занимает нотариальный акт, но не как обязательное веление государства, а как формализованный документ определенного содержания и с установленной юридической силой, реализующий субъективное частное право. И это неслучайно, т. к. функция нотариата здесь – удостоверение подлинности («аутентичности»), заключающаяся в действии «уполномоченного на это лица по составлению в соответствии с определенной процедурой письменного документа, содержащего выражение воли или констатирующего какой-либо факт»².

Нотариальный акт при таком подходе не содержит властных предписаний, а направлен на обеспечение юридической безопасности, предупреждение возможных нарушений прав и интересов участников нотариального производства³. Основная функция нотариата, которая определяет и сущность нотариального акта, – право-реализующая, правоприменение возможно только как исключение и дополнение (например, исполнительная надпись). «Применение права осуществляется нотариусом в ограниченном количестве случаев, поскольку основная задача нотариата заключается в обеспечении правомерности деятельности участников гражданского оборота»⁴.

Можно ли называть нотариальный акт правоприменительным актом по своей природе? Или это зависит от конкретного вопроса, разрешаемого нотариусом (т. е. совершаемого им нотариального

¹ Тарбагаева Е.Б. Нотариат в Российской Федерации... С. 17.

² Румпф Ж.-Д. Истоки установления подлинности. Нотариальные действия и формы // Развитие небюджетного нотариата в России: квалифицированная помощь и защита прав граждан и юридических лиц / Под ред. Б.И. Лившиц. М., 2000. С. 21–22.

³ Грядов А.В. Указ. соч. С. 197.

⁴ Нотариальное право России / Под ред. В. В. Яркова... С. 58.

действия, – например, удостоверение сделки – реализация права, а выдача свидетельства о праве на наследство – его применение)? Вероятно, истина лежит где-то посередине. Учитывая, что обязательным участником реализации права при использовании нотариальной формы защиты является нотариус (иное уполномоченное должностное лицо), плодотворными выглядят учения об особом роде правоприменительной деятельности в нотариате, ограничивающейся лишь применением диспозиции нормы материального права¹, превентивном правоохранительном обслуживании² и т. п.

Независимо от представленных теоретических взглядов, практическая ценность нотариального акта выражается в так называемой его «аутентичности». Путем составления аутентичного акта достигаются цели и задачи латинского нотариата в реализации, охране, защите как частных интересов участников нотариального действия, так и публичных интересов общества и государства. Ясно, что просто составить письменный документ определенной формы и содержания – только половина дела, ведь реализация целей и задач нотариата по предотвращению юридических конфликтов и неясностей в правоотношениях была бы неэффективна (даже невозможна) без включения этого документа в систему доказательств материального и процессуального права. Особого рода систему – «формальных письменных доказательств», «аутентичных актов»³.

Как писал А.К. Плохотенко: «Явочные, нотариальные и крепостные акты, совершенные с соблюдением всех установленных правил и законов, должны быть признаваемы равносильными судебным решениям, вступившим в законную силу...»⁴. Не подлежит сомнению, что достоверность нотариально оформленных документов выше, нежели документов в простой письменной форме.

Показательно, что само понятие «аутентичного акта» и его свойств в виде квалифицированной доказательственной силы (сво-

¹ Тарбагаева Е.Б. Нотариат в Российской Федерации... С. 16.

² Москаленко И.В. Нотариат: модель юрисдикции. Превентивный правоохранительный механизм реализации гражданского (частного) права. М., 2007. С. 13–15; Он же. Нотариальная деятельность и правосудие // Нотариальный вестник. 2006. № 2.

³ Подробнее об аутентичных актах, их признаках, системе и функциях см.: Грядов А.В. Указ. соч. С. 105 и след.

⁴ Плохотенко А.К. Указ. соч. С. 180.

его рода публичной достоверности), а также иногда (как следствие первой или как самостоятельное свойство) и особой исполнительной силы привнесено в российскую правовую реальность в связи с нотариальным актом. Фактически в отечественной судебной практике нотариальные акты всегда признавались имеющими особую юридическую (доказательственную) силу, но при этом оценивались судами по принципу свободной оценки доказательств¹.

Таким образом, проблема аутентичности нотариального акта имеет комплексный, межотраслевой характер и актуальна не только для нотариального, но и для гражданского права в целом, а также для гражданского судопроизводства. В то же время именно эта ценная практическая составляющая функционирования нотариата, во многом определяющая смысл его существования, в России только начинает прокладывать себе путь в материальное и процессуальное законодательство².

Отдельный интерес представляет вопрос об отказе нотариуса в оформлении и выдаче нотариального акта. Отмечается, что нотариального действия нет и быть не может, если нотариус отказывается в его совершении. Понимание нотариального действия в трех обозначенных выше смыслах не позволяет согласиться с данным суждением. Обстоятельства, исключающие совершение нотариального действия, могут выясниться и после заведения нотариального дела, в связи с чем нотариус обязан отказаться от принятия испрашиваемого нотариального акта. В этом случае по просьбе заявителя нотариус выносит постановление об отказе в совершении нотариального действия. Безусловно, его нельзя считать нотариальным актом. Однако и в этом документе, как и в нотариальном акте, не в меньшей мере проявляется реализация целей и задач нотариата по обеспечению юридической безопасности и правовой стабильности правоотношений в обществе.

¹ Жуйков В.М. Нотариат как институт предупредительного правосудия: единство и различие с судебными органами // Нотариальный вестник. 1998. № 9. С. 30.

² Подробнее см.: Аргунов В.В. Нотариальный акт равносителен судебному решению? // Законодательство. 2015. № 6.

§ 5. Классификация нотариальных действий

Представить себе осмысленный порядок вещей или явлений, разделить их на виды по какому-либо признаку – неотъемлемая часть научной и практической деятельности. В зависимости от того, какой признак положен в основание классификации – существенный или несущественный для классифицируемого предмета, классификации принято разделять на естественные и искусственные. Первые имеют большое познавательное и научное значение, вторые в основном создаются с конкретными практическими целями для удобства и оптимизации человеческой деятельности. Однако любая классификация, будь она естественная или искусственная, в известной мере носит условный характер, т. к. ее основания являются результатом абстрагирования и обобщения выбранного признака в человеческом сознании. Право не является исключением, поэтому проблема классификации правовых явлений и систематизации правовых знаний является непреходящей как для науки права в целом, так и для любой ее отрасли.

Применительно к нотариату и нотариальной деятельности учеными предложено множество классификаций нотариальных действий. При этом надо иметь в виду, что нотариальные действия в большинстве из них понимаются в смысле компетенции нотариата, а также в смысле результатов его деятельности (нотариальных актов). Лишь в некоторых из классификаций к такому пониманию добавляется еще и процессуальный, «динамический» аспект нотариального действия.

Самой распространенной классификацией является разделение нотариальных действий в зависимости от функций, выполняемых нотариусом при их совершении (т. е. по целям и задачам нотариата). На первый взгляд, правило единого основания классификации здесь не нарушено, и им выступает нотариальная функция. Однако же, если переходить к конкретным авторским вариантам, то будет видно, что все они различны. Отсутствие единого понимания нотариальной функции закономерно ведет к невозможности составления и единой классификации. Как верно заметила Е.Б. Тарбагаева, данный критерий напрямую зависит от установленной компетен-

ции нотариата, которая в России никогда не была постоянной¹.

А.М. Фемелиди классифицировал круг действий нотариусов по данному критерию на два рода: 1) нотариальную часть в тесном смысле слова, которая состоит в совершении различных актов и за-свидетельствований и возложена на младших нотариусов; 2) крепостную часть, имеющую своим предметом утверждение актов об уступке права собственности и других вещных прав на недвижимые имущества. Эта деятельность поручена старшим нотариусам². Аналогичная классификация у А.К. Плохотенко³. Ясно, что такой подход обусловлен содержанием Положения о нотариальной части 1866 г.⁴.

Позднее с изменением компетенции нотариата была модифицирована и классификация. В советское время нотариусы отвечали по существу только за нотариальную часть «в тесном смысле слова», что позволило К.С. Юдельсону провести разделение нотариальных действий по содержанию нотариальных функций на несколько групп: а) удостоверение сделок; б) засвидетельствование спорных обстоятельств; в) охранительные действия; г) установление правового положения отсутствующего; д) подтверждение имущественных прав; е) обеспечение обязательств; ж) способствование исполнению обязательств; з) обеспечение доказательств; и) принуждение к исполнению бесспорных обязательств⁵. Как видно, система получилась довольно громоздкой и трудной к восприятию и получила обоснованную критику⁶.

В дальнейшем, исходя из учета цели того или иного действия, появилась классификация, состоящая из 5 групп нотариальных действий: 1) направленные на удостоверение бесспорного права; 2) направленные на придание документу исполнительной силы; 3) направленные на удостоверение бесспорных фактов; 4) направ-

¹ Тарбагаева Е.Б. Указ. соч. С. 54.

² Фемелиди А.М. Указ. соч. С. 103.

³ Плохотенко А.К. Указ. соч. С. 32–33.

⁴ Вместе с тем, недавнее установление в законе компетенции нотариусов по ведению реестра залогов движимого имущества и совершаемых в связи с таким реестром нотариальных действий, придает этой классификации актуальность и «новое звучание» сегодня.

⁵ Юдельсон К.С. Избранное. Советский нотариат... С. 56–59.

⁶ Нотариат в СССР / Под ред. А.Ф. Клейнмана. М., 1960. С. 27–29.

ленные на обеспечение правоотношений; 5) действия вспомогательного характера¹. Данная классификация в немного модифицированном варианте получила широкое распространение².

Сегодня она может выглядеть следующим образом:

1) нотариальные действия, направленные на удостоверение бесспорного права – оформление и выдача свидетельств о праве на наследство; свидетельств о праве собственности на долю в общем имуществе супругов; регистрация уведомлений о залоге движимого имущества и выдача выписок из реестра уведомлений о регистрации такого залога;

2) нотариальные действия, направленные на удостоверение бесспорных фактов – здесь можно выделить две подгруппы:

2.1) удостоверение юридических фактов-волеизъявлений заинтересованных лиц – удостоверение сделок, в том числе удостоверение завещаний;

2.2) удостоверение иных юридических фактов – свидетельство верности копий документов и выписок из них; подлинности подписи на документах; верности перевода документов с одного языка на другой; удостоверение равнозначности электронного документа документу на бумажном носителе и равнозначности документа на бумажном носителе электронному документу; удостоверение факта нахождения гражданина в живых; факта нахождения гражданина в определенном месте; удостоверение тождественности личности гражданина с лицом, изображенным на фотографии; удостоверение времени предъявления документов; удостоверение решения органа управления юридического лица; удостоверение тождественности собственноручной подписи инвалида по зрению с факсимильным воспроизведением его собственноручной подписи; удостоверение сведений о лицах в случаях, предусмотренных законодательством об избирательном праве;

¹ Нотариат в СССР / Под ред. М.Г. Авдюкова... С. 30–32.

² Нотариат в СССР / Под ред. А. Ф. Клейнмана. С. 29; Авдеенко Н.И., Кабакова М.А. Нотариат в СССР... С. 62–137; Нотариат в СССР. Учебник / Под ред. Л.Ф. Леснической. М., 1990. С. 13; Комментарий к Основам законодательства о нотариате / Под ред. В.Н. Аргунова. М., 1996. С. 6; Калиниченко Т.Г. Указ. соч. С. 130–131; В.В. Комаров, В.В. Баранкова. Указ. соч. С. 89.

3) нотариальные действия по приданию долговым и платежным документам исполнительной силы – совершение исполнительных надписей; с определенными оговорками – протест векселей, предъявление чеков к платежу и удостоверение неоплаты чеков;

4) охранительные нотариальные действия – нотариальные действия, направленные на обеспечение сохранности имущества, документов, доказательств – принятие мер к охране наследственного имущества; наложение и снятие запрещения отчуждения имущества; принятие в депозит денежных сумм и ценных бумаг; принятие документов на хранение; совершение морских протестов; обеспечение доказательств; передача документов физическим и юридическим лицам другим физическим и юридическим лицам.

Данная классификация имеет сбалансированный характер, позволяет точнее представить цели и задачи нотариата, их проявление в конкретных нотариальных действиях, а также дает основу для выделения видов нотариальных производств, т. е. имеет познавательное значение и в материально-правовом, и процессуальном аспекте нотариальной деятельности. Изложение материала в настоящем учебнике построено именно на этой классификации. Однако и она не имеет универсального значения и не лишена недостатков.

Так, при наполнении каждой из четырех групп конкретными нотариальными действиями, может оказаться, что одно и то же нотариальное действие попадает по своим характеристикам не в одну, а одновременно в несколько групп. К примеру, совершение морских протестов, обеспечение доказательств, принятие в депозит денежных сумм и ценных бумаг, несмотря на то, что имеют охранительное значение (4 группа), являются действиями, направленными на удостоверение бесспорных фактов (2 группа). Или же, несмотря на то, что многими авторами протест векселей, предъявление чеков к платежу и удостоверение неоплаты чеков относятся к числу нотариальных действий по приданию долговым и платежным документам исполнительной силы (группа 3), они также являются действиями, направленными на удостоверение бесспорных фактов (2 группа), а никакой исполнительной силой в действительности не

обладают. Отнесение конкретного нотариального действия к той или иной группе зависит от понимания первичной цели его совершения. Единства во взглядах ученых и практиков на то, какие цели первичны, а какие вторичны, не наблюдается, что и обуславливает различное содержание (элементный состав) групп в одной и той же классификации по признаку целенаправленности.

К функциональной классификации также следует отнести вариант, предложенный Е.Б. Тарбагаевой, в основу которого положен сущностный, но не только материально-правовой, а и процессуальный (процедурный) аспект нотариальной деятельности. При таком видении получается всего три группы нотариальных действий: 1) нотариальное удостоверение – предполагает вмешательство нотариуса в материальные правоотношения, без которого желаемая субъектами материального правоотношения правовая цель становится недостижимой; 2) нотариальное свидетельствование, ограничивающееся подтверждением наличия права или факта, подразделяющееся на свидетельствование прав и фактов; 3) нотариальное обеспечение – направленное на создание условий для разрешения дела иным правоприменительным органом (судом) или охрану имущественных интересов субъектов материальных правоотношений¹. Данная классификация, предполагающая разделение функций удостоверения и свидетельствования, перекликается с некоторыми классификациями по критерию влияния публичного акта на материально-правовые отношения, весьма популярными в зарубежных правовых порядках².

Одним из вариантов классификации по последствиям нотариального акта, имеющейся в отечественной юриспруденции, можно считать следующий. К.С. Юдельсон (уточняя свою более раннюю классификацию), З.А. Искандеров, взяв за основу деления динамику материального правоотношения в связи с нотариальным актом, предложили классификацию из четырех пунктов. В зависимости от влияния нотариальных действий на материальные правоотношения (по стадиям развития такого правоотношения) выделяются

¹ Тарбагаева Е.Б. Указ. соч. С. 58–59.

² Подробнее см.: Грядов А.В. Указ. соч. С. 180–184.

нотариальные действия: 1) направленные на возникновение и подтверждение правоотношений; 2) направленные на обеспечение и осуществление гражданских правоотношений; 3) охранительные; 4) имеющие универсальный характер (все остальные нотариальные действия, не подпадающие под первые три пункта)¹.

Близкой к вышеуказанной является классификация по объекту нотариального действия, разработанная А. П. Вершининым. Им выделяются: 1) действия, которыми подтверждаются регулятивные права, – выдача свидетельства о праве на наследство, о праве собственности на супружескую долю в общем имуществе; 2) действия, которыми подтверждаются охранительные права, – совершение исполнительных надписей, протестов векселей, предъявление чеков к платежу и удостоверение неоплаты чеков; 3) действия, которыми подтверждаются юридические факты, – волеизъявления – удостоверение сделок, передача заявлений, принятие в депозит денежных сумм и ценных бумаг, совершение морских протестов; 4) действия, которыми подтверждаются иные факты².

По степени свободы заинтересованного лица в совершении нотариального действия, а также по степени заинтересованности в нем государственной власти, все нотариальные действия можно условно разделить на обязательные и не обязательные (добровольные). К обязательным следует относить те случаи, когда невозможна реализация субъективных прав физических и юридических лиц без соответствующего нотариального оформления. Устанавливая обязательность нотариального действия, государство тем самым ставит конкретные общественные отношения под особую охрану, дает повышенные гарантии осуществления субъективных прав и интересов в таких правоотношениях независимо от воли его участников. В обязательных нотариальных действиях в максимальной степени проявляются публичные функции нотариата и его право-

¹ Искандеров З.А. Сущность советского нотариата и классификация нотариальных действий. Вопросы охраны прав личности и укрепления социалистической законности. Саратов, 1966. С. 67–68; Юдельсон К.С., Кац А.К. научно-практический комментарий к Положению о государственном нотариате. М., 1970. С. 11.

² Вершинин А.П. Юридические документы в нотариальной и судебной практике. М., 1993. С. 56.

охранительная сущность. К обязательным нотариальным действиям сегодня, например, относится удостоверение завещаний, а также ряда иных сделок и договоров (например, брачного договора, иногда – доверенности); оформление и выдача свидетельства о праве на наследство; принятие мер к охране наследственного имущества; совершение исполнительных надписей; протест векселей, предъявление чеков к платежу и удостоверение неоплаты чеков; в некоторых случаях – свидетельствование верности копий документов и выписок из них, свидетельствование подписи на документе.

Добровольные нотариальные действия совершаются только при условии заявления физических и юридических лиц, заинтересованных в получении нотариального акта и целиком зависят от их усмотрения. Совершение или не совершение таких нотариальных действий не влияет на реализацию субъективных прав и служит лишь мерой их охраны¹. Большинство из существующих сегодня нотариальных действий имеют добровольный характер, что отражает широкие диспозитивные начала в деятельности нотариата.

¹ Аргунов В.Н. Нотариальные услуги населению. М., 1991. С. 37.

Глава 7

Общие правила совершения нотариальных действий

Методические рекомендации

Перед изучением темы следует вспомнить положения о гражданской правосубъектности, юридических фактах гражданского права, месте жительства и месте нахождения, подведомственности и компетенции, сроках, доказыванию и доказательствах. Особое внимание следует уделить уяснению категории «нотариальное производство», «нотариальный процесс», ее соотношению с судопроизводством, иными правоприменительными процедурами, а также с нотариальным делопроизводством.

Важно понимать значение общих правил нотариального производства. Действующий закон говорит об общих правилах нотариального делопроизводства, что не совсем верно с точки зрения методологии изучения и применения права.

Общие правила есть принципиальные положения деятельности нотариата, выработанные многолетней нотариальной практикой, наиболее устойчивые и по существу неизменные в системе латинского нотариата. К общим правилам относятся (помимо принципов нотариата): место совершения нотариальных действий; время и сроки совершения нотариальных действий; отложение и приостановление нотариального производства; порядок установления личности, проверки право- и дееспособности, полномочий и подлинности подписей; требования к документам, представляемым нотариусу, а также порядок их исследования; требования к составлению и подписи нотариальных актов; правила регистрации нотариальных действий; выдачи дубликатов нотариальных документов; плата за совершение нотариальных действий; порядок и основания отказа в совершении нотариальных действий; обжалование нотариальных действий.

Общие правила обязательны к применению при совершении любого нотариального действия, этим они отличаются от многочисленных специальных правил по конкретным нотариальным действиям, которые изложены в последующих главах Учебника.

Вопросы

1. Значение общих правил нотариального производства. 2. Место совершения нотариальных действий. 3. Время и сроки совершения нотариальных действий. Приостановление и отложение производства по нотариальному делу. 4. Установление личности, проверка правоспособности,

дееспособности, полномочий заинтересованных лиц. 5. Представление и исследование документов. Доказывание в нотариальной деятельности. 6. Составление и подпись нотариальных документов. Виды нотариальных актов. Удостоверительные надписи и нотариальные свидетельства. 7. Плата за совершение нотариальных действий. 8. Выдача дубликатов нотариальных документов. 9. Отказ в совершении нотариального действия.

§ 1. Значение общих правил нотариального производства

Нотариальные действия эффективно обеспечивают охрану и защиту бесспорных прав и интересов в том случае, если эти действия совершаются в соответствии с заранее установленными законом правилами. Между участниками нотариального производства возникают взаимные права и обязанности, составляющие содержание нотариальных процедурных правоотношений. Права и обязанности участников этих правоотношений, с одной стороны, гарантируют защиту прав и охраняемых законом интересов физических и юридических лиц при совершении нотариальных действий, а с другой стороны – обеспечивают реализацию нотариальной функции.

Учитывая, что нотариальная функция не должна сводиться к одним лишь нотариальным услугам, нотариальные действия в отношении граждан и организаций совершаются таким образом, чтобы при этом не были затронуты (ущемлены) права третьих лиц, государственные и общественные интересы. Нотариус обязан, установив фактические обстоятельства по конкретному нотариальному делу с помощью доказательств, применить соответствующую норму права. Все действия совершаются в заранее установленной форме последовательности и по строго регламентированным правилам, отступление от которых ведет к недействительности нотариального акта.

Соблюдение как общих, так и специальных правил совершения нотариальных действий имеет исключительно важное значение, в каждом нотариальном деле должны найти применение и те и другие. Невозможно совершить нотариальное действие только на основе либо общих, либо специальных правил. По отдельности

они не имеют самостоятельного значения, следовательно, не могут применяться.

Общие правила представляют собой принципиальные положения деятельности нотариата, выработанные многолетней нотариальной практикой, наиболее устойчивые и по существу неизменные в системе латинского нотариата независимо от их законодательного воплощения в конкретном государстве.

Помимо принципов организации и деятельности нотариата, к общим правилам, обязательным для всех случаев совершения нотариальных действий, принято относить следующие положения: место совершения нотариальных действий; время и сроки совершения нотариальных действий; случаи отложения и приостановления нотариального производства; порядок установления личности, проверки право- и дееспособности, полномочий и подлинности подписей; требования к документам, представляемым нотариусу, а также порядок их исследования; требования к составлению и подписи нотариальных актов; правила регистрации нотариальных действий; выдачи дубликатов нотариальных документов; плата за совершение нотариальных действий; порядок и основания отказа в совершении нотариальных действий; обжалование нотариальных действий.

Не все из указанных правил нашли четкое и исчерпывающее закрепление в действующем законодательстве о нотариате, однако недостатки Основ компенсируются разъяснениями и методическими рекомендациями ФНП, нотариальной практикой, выработавшей полезные и эффективные инструменты для реализации положений латинского нотариата в России.

§ 2. Место совершения нотариальных действий

К правилам о месте совершения нотариальных действий следует в первую очередь отнести территориальную компетенцию нотариальных органов. В ст. 13 Основ на этот счет установлено правило о нотариальном округе (территории деятельности нотариуса).

Безусловно, данная норма в первую очередь имеет организационное, а не функциональное значение и адресована нотариусам как должностным лицам, обязанным соблюдать свою территори-

альную компетенцию. Согласно данному правилу, в каждом нотариальном округе имеется определенное количество должностей нотариусов, имеющих право осуществления нотариальной деятельности на территории соответствующего округа. Нотариальный округ устанавливается в соответствии с административно-территориальным делением Российской Федерации. В городах, имеющих районное или иное административное деление, нотариальным округом является вся территория соответствующего города.

Так, например, город Москва является единым нотариальным округом, а в Московской области нотариальные округа установлены в соответствии с районами и городами областного подчинения (например, Ногинский нотариальный округ, нотариальный округ г. Электросталь)¹.

Таким образом, нотариус не вправе совершать нотариальные действия за пределами своего нотариального округа. Как исключение установлена возможность выезда нотариуса в другой нотариальный округ для удостоверения завещания в случае тяжелой болезни завещателя при отсутствии в нотариальном округе в это время нотариуса. Аналогичная по своей сути норма установлена и для иных нотариальных органов (должностных лиц, уполномоченных совершать нотариальные действия). Так, должностные лица местного самоуправления не вправе для совершения нотариальных действий выезжать за пределы территории поселения или муниципального района, в местной администрации которого они работают².

В то же время физические и юридические лица, организации могут обращаться с просьбой о совершении нотариального действия в любую нотариальную контору или уполномоченному органу власти, на который возложено совершение нотариальных действий на всей территории Российской Федерации – это общее правило оказания нотариальных услуг. Правила о нотариальных

¹ Закон Московской области от 03 декабря 2012 г. № 187/2012-ОЗ «О нотариальных округах и количестве должностей нотариусов в нотариальных округах Московской области» (ст. 2) // СПС «Консультант Плюс».

² Инструкция о порядке совершения нотариальных действий главами местных администраций поселений и муниципальных районов и специально уполномоченными должностными лицами местного самоуправления поселений и муниципальных районов (п. 26).

округах в данном случае не имеют своим адресатом клиентов нотариуса. Наоборот, даже имеется положение о том, что совершение нотариусом нотариального действия за пределами своего нотариального округа не влечет за собой признания недействительности этого действия (ч. 6 ст. 13 Основ). «Обратившиеся за нотариальной помощью лица не должны нести неблагоприятные последствия данного нарушения закона нотариусом»¹. При этом нотариус, совершивший такое действие, может быть подвергнут дисциплинарному взысканию в установленном порядке².

Для лиц, обращающихся за нотариальной помощью, исключения из общего правила о возможности обращаться к любому нотариусу установлены в иных правовых нормах, в том числе в материальном законодательстве. В соответствии со ст. 40 Основ, нотариальные действия совершаются любым нотариусом, за исключением случаев, предусмотренных Основами, и других случаев, когда согласно законодательству Российской Федерации и субъектов Российской Федерации нотариальное действие должно быть совершено определенным нотариусом. Данная норма об исключительной территориальной компетенции адресована уже не только нотариусам, но и его клиентам.

В большинстве случаев речь идет о специальных правилах совершения отдельных нотариальных действий. Так, согласно Основам, договор о возведении жилого дома на предоставленном земельном участке удостоверяется нотариусом по месту предоставления земельного участка. Удостоверение договоров об отчуждении жилого дома, квартиры, дачи, садового дома, гаража, а также земельного участка производится по месту нахождения указанного имущества. Заявления о принятии наследства или об отказе от него, а также претензии от кредиторов наследодателя принимаются нотариусами по месту открытия наследства. Здесь же осуществляется и охрана наследственного имущества и выдается свидетельство о

¹ Тарбагаева Е.Б. Указ. соч. С. 139.

² Раздел VIII Профессионального кодекса нотариусов Российской Федерации / Утв. Постановлением Собрания представителей нотариальных палат субъектов РФ от 18 апреля 2001 г. № 10; Определение Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда РФ от 12 марта 2009 г. № 51-В08-20 // СПС «Гарант».

праве на наследство. По месту открытия наследства осуществляется и выдача свидетельства о праве собственности на долю в общем имуществе по заявлению пережившего супруга. Принятие в депозит денежных сумм и ценных бумаг производится нотариусами по месту исполнения обязательства. Предъявление чеков к платежу и удостоверение неоплаты чеков – по месту нахождения плательщика.

Имеются и другие положения, исключаящие действие ст. 40 Основ. Одним их ограничений права на совершение нотариальных действий, как известно, является невозможность их совершения нотариусом на свое или от своего имени, на имя и от имени своих супругов, их и своих родственников (родителей, детей, внуков). Данное правило одновременно есть и гарантия независимости и беспристрастности нотариуса. В этом случае нотариальное действие может быть совершено любым иным нотариусом. Кроме того, Министерство юстиции РФ определяет порядок, когда совершение нотариального действия должно происходить в определенной нотариальной конторе (ч. 2 ст. 47 Основ). Данное правило действует и тогда, когда нотариальное действие должно быть совершено конкретным, а не каким-либо иным нотариусом. В настоящее время вопрос, кто должен совершать нотариальное действие, решается Министерством юстиции по ходатайству региональной нотариальной палаты.

Если международным договором РФ установлены иные правила о нотариальных действиях, чем те, которые предусмотрены законодательными актами РФ, при совершении нотариальных действий применяются правила международного договора. Если международный договор РФ относит к компетенции нотариуса совершение нотариального действия, не предусмотренного законодательством РФ, нотариус производит это нотариальное действие в порядке, установленном федеральным органом юстиции – Министерством юстиции РФ (ст. 109 Основ).

В Основах нет упоминания о том, что нотариальные действия должны совершаться в помещении нотариальной конторы. Установлено лишь, что нотариус должен иметь место для совершения нотариальных действий в пределах нотариального округа,

в который он назначен на должность. Можно ли считать возможность совершения нотариальных действий вне помещения нотариальной конторы или вне помещения уполномоченного органа государственной власти в качестве общего правила? В литературе предложены различные варианты ответа¹. Нотариальная практика идет по пути установления этого правила как исключительного. В настоящее время Федеральной нотариальной палатой признано, что совершение нотариальных действий вне помещения нотариальной конторы допускается только в случаях, установленных законодательством Российской Федерации. В связи с чем местом совершения нотариального действия по общему правилу является помещение нотариальной конторы, расположенное на территории нотариального округа, в котором нотариус назначен на должность². Для должностных лиц местного самоуправления таким местом являются помещения местной администрации поселения или муниципального района (п. 25 Инструкции Министерства юстиции).

Как исключение (в случаях, если граждане, для которых совершаются действия, не могут явиться в контору в связи с тяжелой болезнью, инвалидностью или по другой уважительной причине или если, например, собрание или заседание органа управления юридического лица проводится по адресу его местонахождения, а не в нотариальной конторе) отдельные виды нотариальных действий могут быть совершены вне нотариальной конторы (например, удостоверение доверенности, завещания, свидетельствование подлинности подписи на документе и др.). Если нотариальные действия совершаются вне нотариальной конторы (помещения местной администрации), то в удостоверительной надписи на документе и в реестре для регистрации нотариальных действий записывается место совершения нотариального действия с указанием точного адреса.

¹ См.: Правовые основы нотариальной деятельности / Под ред. В.Н. Аргунова. С. 80; *Тарбагаева Е.Б.* Указ. соч. С.139–140; *Вергасова Р.И.* Нотариат в России: Учебник. 4-е издание. М., 2011. С. 122.

² Требования к организации нотариального обслуживания нотариусами, занимающими частной практикой. Утв. решением Правления ФНП от 12 ноября 2012 г. // СПС «Консультант Плюс».

§ 3. Время и сроки совершения нотариальных действий

Каких-либо общих сроков совершения нотариальных действий, оформления и выдачи нотариальных актов в законодательстве не предусматривается. Нотариальные действия совершаются в день предъявления всех необходимых для этого документов и уплаты государственной пошлины (нотариального тарифа) в установленном размере. Оформление и представление необходимых документов зависит от многих причин. При соблюдении вышеназванных двух условий в большинстве случаев нотариальная услуга оказывается немедленно при обращении заинтересованных лиц к нотариусу. Поэтому очень многое зависит от самих клиентов, т. к. собирание и предъявление нотариусу необходимых документов целиком и полностью находится в их власти и осуществляется вне нотариального производства. Однако и у нотариуса может оказаться очередь из лиц, желающих получить нотариальную услугу и здесь нужно учитывать человеческие и технические возможности конкретной нотариальной конторы. На практике весьма распространены устные договоренности между нотариусом и заинтересованными лицами по поводу времени совершения конкретного нотариального действия. Не исключаются при этом предварительное ознакомление как нотариуса, так и заинтересованных лиц с необходимыми документами и проектами документов. При таких условиях нотариальное действие совершается в разумные сроки, определяемые нотариусом и заинтересованными лицами совместно.

Для отдельных видов нотариальных действий законом предусмотрены конкретные сроки их совершения. Например, свидетельство о праве на наследство может быть выдано наследнику по истечении шести месяцев со дня открытия наследства.

Нотариальное производство возбуждается по общему правилу в соответствии с устным либо письменным заявлением заинтересованных в совершении нотариального действия лиц.

Предусмотрены случаи отложения и приостановления нотариального производства. Отложение нотариального действия означа-

ет перенесение его совершения на более поздний, заранее определенный срок. Приостановление нотариального действия означает, что его совершение прекращается в связи с обстоятельствами, препятствующими выполнению нотариальной функции.

Отложение нотариального действия проводится по двум группам оснований, предусмотренных в законе. *Первую группу* составляют случаи, основанные на диспозитивном правиле, когда нотариусу по его усмотрению предоставляется возможность отложить нотариальное действие. Такими случаями являются:

1. Необходимость истребования дополнительных сведений от физических или юридических лиц. Учитывая, что нотариус обязан оказывать обратившимся за совершением нотариального действия лицам содействие в осуществлении и защите их прав и законных интересов, при возникновении сомнений в содержании представленных документов либо в поведении заинтересованных лиц, он имеет возможность проявить инициативу для того, чтобы убедиться в законности и обоснованности совершаемого нотариального действия (например, проверить указанное заинтересованными лицами место жительства наследодателя, уточнить круг предполагаемых наследников, наличие и реквизитов счетов наследодателя в банках, отсутствие вынесенного судебного решения о недееспособности (ограничении дееспособности) заявителя и др.). В этом случае он может запросить необходимые ему сведения путем направления запросов в компетентные государственные органы и организации.

2. Направление документов на экспертизу. При возникновении у нотариуса сомнений в подлинности представленных документов, при невозможности установления их точного содержания, он вправе направить документ на экспертизу. Экспертиза в нотариальной практике – это один из способов восприятия, исследования и проверки документов сведующим лицом, используемый в тех случаях, когда сам нотариус не может определить подлинность документа или выяснить его содержание. Должен ли нотариус согласовывать направление документа на экспертизу (а соответственно, и отложение производства) с заинтересованными лицами – вопрос, не уре-

гулированный законодательством. Вправе ли лицо, представившее сомнительный документ, взять его обратно, отказавшись от экспертизы, как, например, в гражданском судопроизводстве? Некоторые ученые полагают, что «нотариус как хранитель не только частных, но и публичных интересов, обязан изымать сомнительные документы из обращения»¹. Вероятно, наиболее правильным выходом из данной ситуации будет дифференциация нотариальных действий на обязательные и добровольные. В последнем случае заинтересованным лицам вряд ли правильно будет запрещать забрать представленные документы обратно, возможно, отказавшись тем самым от нотариального действия.

3. Принятие судом в отношении заложенного имущества обеспечительных мер, установленных процессуальным законодательством. Совершение нотариального действия откладывается до отмены судом соответствующих обеспечительных мер. Здесь нотариус также самостоятельно оценивает характер установленных обеспечительных мер, перечень имущества, в отношении которого они установлены, и возможность совершения конкретного нотариального действия.

Вторую группу, когда нотариус обязан отложить производство по нотариальному делу, составляют случаи, когда в соответствии с законом необходимо запросить заинтересованных лиц об отсутствии у них возражений против совершения этих действий. Данное правило имеет существенный характер, т. к. выявление круга заинтересованных в нотариальном действии лиц, не обращавшихся к нотариусу, а также выяснение их воли относительно совершаемого нотариального действия напрямую влияет на главную характеристику нотариальной формы защиты права – ее бесспорность. Круг таких лиц и характер их заинтересованности определяется нотариусом, исходя из требований материального права, устанавливающего субъектов определенных правоотношений, а также их права и обязанности (например, ст. 250, 1149 ГК и др.). При наличии каких-либо возражений против нотариального действия со стороны заинтересованных лиц нотариус обязан отказать в его совершении.

¹ Тарбагаева Е.Б. Указ. соч. С. 142.

Откладывая совершение нотариального действия, нотариус выносит соответствующее постановление. В постановлении должны быть указаны мотивы и порядок обжалования¹. Срок отложения определяется им самостоятельно. Однако по общему правилу он не может превышать месяца со дня вынесения постановления.

По заявлению заинтересованного лица, оспаривающего в суде право или факт, за удостоверением которого обратилось другое заинтересованное лицо, совершение нотариального действия может быть отложено на срок не более десяти дней. Если в течение этого срока от суда не будет получено сообщение о поступлении заявления, нотариальное действие должно быть совершено. В этом случае нотариус самостоятельно оценивает связь между нотариальным действием и предметом поданного в суд заявления.

В случае получения от суда сообщения о поступлении заявления заинтересованного лица, оспаривающего право или факт, об удостоверении которого просит другое заинтересованное лицо, совершение нотариального действия *приостанавливается* до разрешения дела судом.

При приостановлении нотариального производства также выносится постановление, в котором нотариус указывает мотивы принятого решения и порядок его обжалования. Теоретически нотариальное производство может быть возобновлено как нотариусом по своей инициативе, так и по заявлению заинтересованных лиц после устранения причин для приостановки. Однако в условиях действующего законодательства, производство по нотариальному действию заканчивается без вынесения нотариального акта по существу, т. к. в большинстве случаев вопрос, требующий разрешения нотариусом, разрешается вместо него судом². В то же время, если вопрос судом по существу не разрешен, либо разрешен таким образом, что не исключает принятие решения нотариусом, производство по приостановленному нотариальному делу должно быть возобновлено.

¹ О порядке обжалования см. главу 8 настоящего учебника.

² Комментарий к основам законодательства Российской Федерации о нотариате / Под ред. В. Н. Аргунова. М., 1996. С. 62.

Действующим законом предусмотрены специальные основания для приостановления производства по конкретным нотариальным действиям, например, в силу ч. 1 ст. 1163 ГК РФ выдача свидетельства о праве на наследство приостанавливается по решению суда, а также при наличии зачатого, но еще не родившегося ребенка. Данное основание нельзя путать с общим, закрепленным ч. 5 ст. 41 Основ, когда для приостановки достаточно лишь получения сообщения суда о поступлении заявления заинтересованного лица в суд и возбуждении гражданского дела¹.

§ 4. Установление личности, проверка правоспособности, дееспособности, полномочий заинтересованных лиц

При совершении нотариальных действий нотариусы устанавливают личность обратившихся за совершением нотариальных действий граждан, их представителей или представителей юридических лиц, организаций. Установление личности должно производиться на основании паспорта или других документов, исключающих любые сомнения относительно личности гражданина, обратившегося за совершением нотариального действия. В большинстве случаев личность физического лица устанавливается путем сличения его внешнего облика с фотографией в общегражданском паспорте, проверки реквизитов паспорта и его действительности.

В отдельных случаях вместо паспорта допускается предъявление иных документов. Личность несовершеннолетних, не достигших 14-летнего возраста ввиду отсутствия у них паспорта, может быть установлена свидетельством о рождении, а также записью о них в паспортах родителей.

Документами, удостоверяющими личность иностранного гражданина в РФ, являются паспорт иностранного гражданина либо иной документ, установленный федеральным законом или признаваемый в соответствии с международным договором Российской

¹ См.: Апелляционное постановление Кемеровского областного суда от 16 января 2014 г. № 33-12758 (СПС «Консультант Плюс»). Дело интересно еще и тем, что сообщение о возбуждении гражданского дела нотариусу поступило не от суда, а из прокуратуры.

Федерации в качестве документа, удостоверяющего личность иностранного гражданина.

Документами, удостоверяющими личность лица без гражданства, являются:

1) документ, выданный иностранным государством и признаваемый в соответствии с международным договором Российской Федерации в качестве документа, удостоверяющего личность лица без гражданства;

2) разрешение на временное проживание;

3) вид на жительство;

4) иные документы, предусмотренные федеральным законом или международным договором (ст. 10 ФЗ № 115-ФЗ «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации»¹).

Согласно п. 1 Положения «Об удостоверении личности военнослужащего Российской Федерации», такое удостоверение является документом, удостоверяющим личность и правовое положение военнослужащего Российской Федерации².

Личность моряка возможно установить на основании удостоверения личности моряка, в котором содержатся данные, необходимые нотариусу для идентификации физического лица. В то же время, удостоверение личности моряка не является основным документом, удостоверяющим личность гражданина РФ³.

Свидетельствование верности копий документов и выписок из них может быть совершено по предъявлении удостоверения, выданного предприятием, учреждением, организацией по месту работы или службы гражданина, удостоверения инвалида Отечественной войны или участника войны. Это правило существовало ранее в Инструкции о порядке совершения нотариальных действий государственными нотариальными конторами РСФСР (п. 12)⁴, однако вряд ли стоит его забывать сегодня.

¹ СЗ РФ. 2002. № 30. Ст. 3032.

² Постановление Правительства РФ от 12 февраля 2003г. № 91 «Об удостоверении личности военнослужащего Российской Федерации».

³ Постановление Правительства РФ от 18 августа 2008 г. № 268 «О положении об удостоверении личности моряка, положении о мореходной книжке, образце и описании бланка мореходной книжки» // СЗ РФ, 2008. № 34. Ст. 3937.

⁴ Утв. Приказом Министра юстиции РСФСР от 06 января 1987 г. № 01/16-01 // СПС «Консультант Плюс».

Как видно, общее правило требует личной явки физического лица к нотариусу для возможности установления его личности.

При совершении отдельных нотариальных действий возможно отступление от вышеуказанных правил. Так, при регистрации уведомления о залоге движимого имущества, направленного нотариусу в электронной форме, личность заявителя – физического лица считается установленной при условии, что его квалифицированная электронная подпись проверена и ее принадлежность заявителю подтверждена в соответствии с действующим законодательством. Совершение нотариального действия с использованием правила о квалифицированной электронной подписи признается возможным, т. к. электронная подпись позволяет установить лицо, подписавшее электронный документ, а сертификат ключа подписи, созданный и используемый в порядке ФЗ «Об электронной цифровой подписи» может быть признан документом, исключающим любые сомнения относительно личности гражданина, подписавшего такой документ¹.

После установления личности нотариус обязан убедиться в право- и дееспособности обратившихся за нотариальной помощью лиц. В ст. 43 Основ указано, что проверка дееспособности граждан и правоспособности юридических лиц, обратившихся за совершением нотариального действия, осуществляется при удостоверении сделок. Однако необходимость в проверке право- и дееспособности существует и при совершении иных нотариальных действий.

При установлении личности обратившегося за нотариальным действием лица, нотариус может использовать соответствующие государственные информационные ресурсы (базы данных), доступ к которым предоставляет компетентные федеральные органы исполнительной власти, а также (при наличии) специальные технические и программно-технические средства, позволяющие удостовериться в подлинности представленных гражданином документов. При совершении нотариального действия могут использоваться и средства видеофиксации (п.3–5 ст. 42 Основ).

Выяснение дееспособности физического лица заключается в

¹ См. подробнее главу 15 настоящего учебника; *Карев Я.А.* Электронные документы и сообщения в коммерческом обороте: правовое регулирование. М., 2006.

получении достоверной информации о его возрасте, а в некоторых случаях – и о состоянии психического здоровья лица. Полная дееспособность у российского гражданина возникает с 18-летнего возраста, а в случае вступления в брак до 18 лет – с момента вступления в брак. Несовершеннолетний, достигший 16-летнего возраста, может быть объявлен полностью дееспособным (ст. 27 ГК РФ).

Для выяснения вопроса о наличии у гражданина дееспособности необходимо сверить дату его рождения, указанную в паспорте, а при отсутствии паспорта при возникновении сомнений относительно достижения 18-летнего возраста – просить предъявить его свидетельство о рождении, или, например, паспорт одного из родителей, в котором данное лицо значится как сын или дочь. При вступлении в брак до достижения 18 лет требуется ознакомление со свидетельством о браке. Эмансипация производится в соответствии с решением органа опеки и попечительства либо суда.

Особым случаем следует признать проверку дееспособности физического лица, относительно которого у нотариуса возникает сомнение в его психическом здоровье. Гражданин, который вследствие психического расстройства не может понимать значения своих действий или руководить ими, может быть признан судом недееспособным в порядке, установленном ГПК РФ. Над ним устанавливается опека. От имени такого гражданина сделки совершает его опекун, учитывая мнение такого гражданина, а при невозможности установления его мнения – с учетом информации о его предпочтениях, полученной от родителей такого гражданина, его прежних опекунов, иных лиц, оказывавших такому гражданину услуги и добросовестно исполнявших свои обязанности.

Гражданин, который вследствие пристрастия к азартным играм, злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами ставит свою семью в тяжелое материальное положение, может быть ограничен судом в дееспособности также в порядке гл. 31 ГПК РФ. Над ним устанавливается попечительство. Он вправе самостоятельно совершать мелкие бытовые сделки. Совершать другие сделки он может лишь с согласия попечителя. Однако такой граж-

данин самостоятельно несет имущественную ответственность по совершенным им сделкам и за причиненный им вред. Гражданин, который вследствие психического расстройства может понимать значение своих действий или руководить ими лишь при помощи других лиц, может быть ограничен судом в дееспособности. Над ним также устанавливается попечительство.

Такой гражданин совершает сделки за исключением сделок, предусмотренных пп. 1 и 4 п. 2 ст. 26 ГК РФ, с письменного согласия попечителя. Сделка, совершенная таким гражданином, действительна также при ее последующем письменном одобрении его попечителем. Сделки, предусмотренные пп. 1 и 4 п. 2 ст. 26 ГК РФ, такой гражданин вправе совершать самостоятельно.

Во всех указанных случаях выносится соответствующее судебное решение, которое является единственным основанием лишения или ограничения дееспособности. Поэтому сам факт наличия у гражданина психического расстройства, даже если он очевиден для окружающих или подтвержден справкой из лечебного учреждения, не дает оснований считать такого гражданина недееспособным (ограниченно дееспособным). Для выяснения вопроса о том, имеется ли решение суда о признании гражданина недееспособным или ограниченно дееспособным и об установлении над ним опеки (попечительства), нотариус, прежде чем отказывать в совершении нотариального действия, должен его отложить и направить соответствующий запрос. При отсутствии достоверных данных об этом недопустимо отказывать гражданину в совершении нотариального действия. У нотариуса нет иных возможностей кроме собственного восприятия оценивать вменяемость обратившегося за нотариальной помощью физического лица, он не может назначить экспертизу, не может истребовать сведения из медицинских учреждений. Для него имеют значение только юридические, но не медицинские критерии дееспособности¹. В отсутствие доказательств обратного нотариус должен руководствоваться презумпцией дееспособности гражданина. Вместе с тем, если гражданин в момент обращения за совершением нотариального действия выявляет в своем поведении

¹ Тарбагаева Е.Б. Указ. соч. С. 147.

признаки невменяемости, нотариус может (и даже обязан)¹ отложить его совершение (например, до вытрезвления гражданина) и предложить ему явиться в другое время.

Как видно, законодательное регулирование порядка установления личности, проверки право- и дееспособности заинтересованных в совершении нотариального действия лиц весьма лаконично, что создает немало проблем в нотариальной и судебной практике. Действующий закон дает возможность как ограничительного толкования процесса установления личности и ее дееспособности, так и расширительного, с возложением на нотариуса несвойственных ему обязанностей судьи, следователя или медицинского работника².

В случае, если за совершением нотариального действия обратился представитель лица, обратившегося за совершением нотариального действия, проверяются его полномочия. Помимо установления личности и дееспособности представителя, нотариус устанавливает также объем и действительность его полномочий действовать от имени представляемого лица. Помимо необходимых в доверенности реквизитов, нотариус должен обратить внимание, не отменена ли представленная доверенность. Согласно ч. 2 ст. 189 ГК РФ об отмене доверенности делается публикация в официальном издании, в котором опубликовываются сведения о банкротстве. Помимо ЕИС нотариата, которой пользуется нотариус, реестр отмененных доверенностей доступен неограниченному кругу лиц на соответствующем сайте Федеральной нотариальной палаты, иных сайтах³.

Если согласие на совершение сделки не полностью дееспособным лицом дает его родитель, усыновитель или попечитель, проверяются их полномочия. Также подлежат проверке полномочия опекуна. Полномочия подтверждаются соответствующими доку-

¹ См., например: Кассационное определение ВС РФ от 17 мая 2011 г. № 50-011-17 // СПС «Консультант Плюс».

² Романовская О.В. Установление личности гражданина России в нотариальной практике // Нотариус. 2008. № 1; Мохов А.А., Колганова С.В. Правовые проблемы проверки нотариусом дееспособности гражданина // Нотариус. 2007. № 1 // СПС «Консультант Плюс».

³ URL: <http://www.reestr-dover.ru>; URL: <http://www.kartoteka.ru/soobshcheniy-ob-otmene-doverennosti>.

ментами, которые должны предоставить такие лица (например, свидетельство о рождении, об усыновлении, об установлении отцовства, удостоверение опекуна, попечителя и др.).

При обращении за совершением нотариального действия организации нотариус должен удостовериться в ее правоспособности. Не всякая организация, не любое коллективное образование может обладать правами и иметь обязанности, а только организация, наделенная правами юридического лица. Нередко на наличие прав юридического лица у организаций определенного вида указывается в законодательстве. Установление правоспособности производится на основании документов, содержащих сведения о регистрации юридического лица в Едином государственном реестре юридических лиц, учредительных и иных документов. При этом нотариус оценивает общую, целевую (наличие ограничений в уставе, положении о конкретной организации) и специальную (наличие лицензий и др.) правоспособность юридического лица с точки зрения возможности его участия в конкретных правоотношениях, оформляемых с помощью нотариальных документов. Одновременно должна быть проверена и личность представителя, предъявившего документы от имени юридического лица, его право решать соответствующие вопросы. Не всегда полномочия обратившегося могут подтверждаться доверенностью, это могут быть и иные документы (протокол собрания учредителей, решение учредителя о назначении единоличного исполнительного органа юридического лица, приказ о его назначении или выписки из них).

Определяя правоспособность юридического лица, необходимо учитывать, что филиалы, представительства являются его подразделениями и прав юридического лица не имеют. Руководители филиалов и представительств назначаются юридическими лицами и действуют на основании выданной им доверенности. Поэтому они не вправе самостоятельно выступать от имени юридического лица, в составе которого они находятся (ст. 55 ГК РФ).

§ 5. Представление и исследование документов. Доказывание в нотариальной деятельности

Правоприменительный характер нотариальной деятельности предполагает сбор и оценку фактических данных перед принятием окончательного решения и составлением нотариального акта. Для установления возможности применения диспозиции нормы материального права по конкретному заявлению, нотариусу необходимо выявить фактический состав, предусмотренный законом и служащий условием динамики каждого правоотношения. В теории права принято считать, что применение права происходит в три стадии: установление фактических обстоятельств дела; формирование юридической основы дела (юридическая квалификация, выбор и анализ нормы права, регулирующей рассматриваемую фактическую ситуацию); вынесение решения по существу и его оформление. В этом смысле как правосудие, так и нотариальная деятельность пронизаны необходимостью воспринимать и оценивать различного рода события и действия, происходящие в окружающем мире. Как суд, так и нотариус не просто имеют право, а обязаны устанавливать юридические факты при рассмотрении и ведении дел, входящих в их компетенцию. Без установления и выяснения юридических фактов деятельность ни суда, ни нотариуса (ни любого иного органа, занимающегося применением права) невозможна. Однако на этом сходства правосудия и нотариальной деятельности заканчиваются.

Применяемые судом для установления обстоятельств, имеющих значение для дела, средства и методы имеют исключительный характер и сильно разнятся с возможностями нотариата. Нотариат, исходя из закрепленных за ним функций, имеет дело с бесспорными и в большинстве случаев очевидными фактами. Можно сказать, что в основу нотариальной деятельности положено свидетельствование. «Свидетельствовать» факт, как правило, не составляет труда – ибо свидетельствуемый факт налицо, и сам нотариус (суд) является его очевидцем.

Доказательственная деятельность в нотариальном производстве возможна, но ограничивается узкими рамками. Установление

нотариусом фактов прошлого базируется только на использовании письменных доказательств. Причем не всех, а в большинстве своем – официальных документов, обладающих самой высокой степенью гарантий достоверности содержащейся в них информации среди всех письменных доказательств¹, к тому же являющихся для нотариуса необходимыми и предрешенными.

Главным источником сведений, необходимых нотариусу для совершения нотариального действия, помимо волеизъявлений заинтересованных лиц, являются различные письменные документы. Носителем такой информации в письменной форме может быть как традиционная бумага (причем могут встречаться весьма старые документы, выданные несколько десятков лет назад), так и современные магнитно-оптические и электронные устройства. Обязанность предоставить такие документы лежит на заинтересованных в совершении нотариального действия лицах. По общему правилу, нотариус сам не собирает никаких доказательств, и если заинтересованные лица отказываются их предоставлять, это может служить законным основанием для отказа в совершении нотариального действия.

Как указывалось ранее, при возникновении сомнений в содержании представленных документов либо в поведении заинтересованных лиц, нотариус может проявить инициативу и направить запросы в компетентные государственные органы и организации для того, чтобы убедиться в законности и обоснованности совершаемого нотариального действия. Право нотариуса истребовать от физических и юридических лиц сведения и документы (в том числе содержащие персональные данные), закреплено в абз. 3 ч. 1 ст. 15 Основ. Так, например, нотариус вправе обратиться в орган, осуществляющий государственную регистрацию прав, с запросом о предоставлении сведений о правах наследодателя на объекты недвижимого имущества, сведений о признании правообладателя недееспособным или ограниченно дееспособным, обобщенных сведений о правах наследодателя на имеющиеся у него объекты недвижимости в связи с открытием наследства. Орган, осуществляющий

¹ Молчанов В.В. Основы теории доказательств в гражданском процессуальном праве. М., 2012. С. 258.

государственную регистрацию прав, предоставляет запрашиваемую информацию в срок не более чем пять рабочих дней со дня получения соответствующего запроса¹.

Действующим законодательством не установлено каких либо критериев оценки представленных нотариусу документов – доказательств. Однако, как верно отмечается в литературе, здесь вполне применимы известные в судопроизводстве правила относимости, допустимости и достоверности доказательств².

В соответствии со ст. 45 Основ, нотариусы не принимают для совершения нотариальных действий документы, имеющие подчистки либо приписки, зачеркнутые слова и иные неоговоренные исправления, а также документы, исполненные карандашом.

При представлении для совершения нотариального действия документа, не отвечающего указанным требованиям, нотариус может предложить заявителю устранить имеющиеся недостатки.

Согласно ст. 44.2. Основ, нотариальное действие может быть совершено на основании электронного документа, подписанного квалифицированной электронной подписью лица, обратившегося за совершением нотариального действия. Особенности совершения нотариального действия на основании электронного документа, подписанного квалифицированной электронной подписью, установлены в Основах. Данные правила касаются таких нотариальных действий, как удостоверение равнозначности документов на бумажном носителе и электронному документу; регистрация уведомления о залоге движимого имущества, направленного нотариусу в электронной форме, выдача выписки из данного реестра; передача документов физических и юридических лиц другим физическим и юридическим лицам в электронной форме. Не допускается удостоверение сделки, в том числе доверенности, на основании электронного документа в отсутствие лица, совершающего сделку, или его представителя.

¹ Соглашение о сотрудничестве между Федеральной службой государственной регистрации, кадастра и картографии и Федеральной нотариальной палатой № 28 от 20 марта 2014 г. // СПС «Консультант Плюс».

² Калининченко Т.Г. Указ. соч. С. 167; Тарбагаева Е.Б. Указ. соч. С. 158; Нотариат в СССР / Под ред. М. Г. Авдюкова... С. 23.

Представленные для совершения нотариального действия документы должны соответствовать требованиям законодательства (абз. 7 ст. 48 Основ). Учитывая, что нотариальное познание более формализовано по существу, чем судебное познание, а сама процедура доказывания в нотариальном производстве менее регламентирована¹, вряд ли следует считать возможной свободную оценку нотариусом представленных документов, ибо последние большей частью имеют квалифицированную письменную форму и установлены законом как необходимые условия для совершения конкретного нотариального действия. При возникновении у нотариуса сомнений в подлинности представленного письменного документа, он вправе направить документ на экспертизу, а совершение нотариального действия отложить. В постановлении об отложении совершения нотариального действия и направлении документа на экспертизу (постановлении о назначении экспертизы) указываются признаки, вызывающие сомнение и вопросы, по которым требуются ответы и заключение эксперта².

§ 6. Составление и подпись нотариальных документов. Виды нотариальных актов.

Удостоверительные надписи и нотариальные свидетельства

Нотариальная форма предполагает личное участие в совершении нотариального действия всех лиц, выражение воли которых необходимо для действительности нотариального акта, а также включение в текст нотариального документа всех существенных сведений, гарантирующих защиту прав и охраняемых законом интересов заинтересованных лиц, общества и государства. Каждый нотариальный документ должен составляться таким образом, чтобы он был понятен участникам нотариального производства, а также всем третьим лицам.

¹ Тарбагаева Е.Б. Указ. соч. С. 155.

² Проведение экспертизы в рамках нотариального производства в современных условиях является достаточно проблематичным. Подробнее см.: Калиниченко Т.Г. Указ. соч. С. 193–203; Бегичев А.В. Назначение экспертизы нотариусом в порядке обеспечения доказательств // Современное право. 2011. № 8. С. 113–117 // СПС «Консультант Плюс».

Действующее законодательство предусматривает общие правила составления и подписи нотариальных документов (нотариальных актов).

Текст нотариально оформляемого документа на бумажном носителе (свидетельство, удостоверяемая сделка, протокол и другие), а также удостоверительная надпись, исполнительная надпись должны быть изготовлены с помощью технических средств или написаны от руки и легко читаемыми. Требования к формату нотариально оформляемого документа в электронной форме устанавливаются Министерством юстиции совместно с Федеральной нотариальной палатой¹.

Согласно ст. 44 Основ, нотариально удостоверяемые сделки, а также заявления и иные документы подписываются в присутствии нотариуса. Если гражданин вследствие физических недостатков, болезни или по каким-либо иным причинам не может лично расписаться, по его поручению, в его присутствии и в присутствии нотариуса сделку, заявление или иной документ может подписать другой гражданин с указанием причин, в силу которых документ не мог быть подписан собственноручно гражданином, обратившимся за совершением нотариального действия. В этом случае нотариус помимо личности лица, обратившегося за совершением нотариального действия, устанавливает еще и личность рукоприкладчика, указывает его данные в нотариальном документе наряду с причинами невозможности подписания документа самим гражданином.

Текст нотариально удостоверяемой сделки должен быть написан ясно и четко, относящиеся к содержанию документа числа и сроки обозначены хотя бы один раз словами, а наименования юридических лиц – без сокращений, с указанием адресов их органов. Фамилии, имена и отчества физических лиц, адрес их места жительства должны быть написаны полностью. В документе, объем которого превышает один лист, листы должны быть прошиты, пронумерованы. Количество прошитых листов заверяются подписью нотариуса с приложением его печати. Если документ, подлежащий

¹ Приказ Министерства юстиции РФ от 29 июня 2015 г. № 155 «Об утверждении требований к формату изготовленного нотариусом электронного документа» // СПС «Консультант Плюс».

удостоверению или свидетельствованию, изложен неправильно или неграмотно, нотариус предлагает заинтересованным лицам исправить его или составить новый. По их просьбе документ может быть составлен самим нотариусом. Исправления, как правило, допускаются только в исключительных случаях, специально оговариваются в документе и подтверждаются подписями заинтересованных лиц (при необходимости) и самого нотариуса.

Содержание нотариально удостоверяемой сделки, а также заявления и иных документов должно быть зачитано вслух участникам нотариального производства. Нотариус обязан разъяснить заинтересованным лицам правовые последствия совершения нотариального действия. При возникновении каких-либо затруднений, сомнений, нотариус разъясняет заинтересованным лицам особенности их правового положения в связи с совершаемым нотариальным действием. Участники нотариального производства должны однозначно заявить нотариусу о том, что содержание документа им полностью понятно и ясно выражает их волю. Если обратившийся для совершения нотариального действия глухой, немой или глухонемой гражданин неграмотен, то при совершении нотариального действия присутствует лицо, которое может объясниться с ним и удостоверить своей подписью, что содержание сделки, заявления или иного документа соответствует воле такого гражданина. После подписания удостоверяемого нотариального документа заинтересованными лицами (если таковое требуется), его должен подписать и сам нотариус.

Нотариальные акты как формальные документы могут составляться путем проставления на документе удостоверительной надписи, либо путем оформления и выдачи нотариального свидетельства. Удостоверительные надписи совершаются непосредственно на документах, представленных для совершения нотариального действия. Свидетельства изготавливаются в виде самостоятельного документа. Таким образом, можно говорить о двух главных видах нотариального акта – документе с удостоверительной надписью и нотариальном свидетельстве. Однако и здесь имеются исключения, когда требования закона устанавливают индивидуальные требо-

вания к оформлению результатов нотариального производства. Поэтому в нотариальной практике имеются и специфические нотариальные акты, например, акт о протесте векселя в неплатеже, исполнительная надпись и др.

Удостоверительные надписи совершаются при удостоверении сделок, свидетельствовании верности копий документов и выписок из них, подлинности подписи на документах, верности перевода документов с одного языка на другой, при удостоверении времени предъявления документов на соответствующих документах.

В подтверждение права наследования, права собственности, удостоверения фактов нахождения гражданина в живых и в определенном месте, тождественности гражданина с лицом, изображенным на фотографии, принятия на хранение документов выдаются соответствующие свидетельства (ст. 46 Основ).

Удостоверительные надписи и свидетельства заверяются подписью нотариуса с приложением его печати. Свидетельства составляются нотариусом в двух экземплярах, один из которых остается в его делах.

Текст удостоверительной надписи и свидетельства может быть напечатан или ясно написан от руки, подчистки не допускаются, приписки и иные исправления оговариваются нотариусом и подтверждаются его подписью с приложением печати. Для совершения удостоверительной надписи обычно применяются готовые штампы с текстом соответствующей надписи.

Удостоверительная надпись на документе располагается сразу после подписи лица (или лиц) на этой же странице. Если удостоверительная надпись не умещается на этой странице, она может быть продолжена или изложена полностью на обороте документа, либо на прикрепленном к документу листе бумаги с прошивкой и нумерацией листов с подписью и печатью нотариуса. Прикрепление листов бумаги для удостоверительной надписи о свидетельствовании верности копии документа не допускается¹.

¹ Приказ Министерства Юстиции РФ от 15 марта 2000 г. № 91 «Об утверждении методических рекомендаций по совершению отдельных видов нотариальных действий нотариусами Российской Федерации» (п. 5) // Бюллетень Минюста РФ. 2000. № 4 // СПС «Консультант Плюс».

Формы удостоверительных надписей и свидетельств установлены Приказом Минюста РФ № 99 от 20 апреля 2002 г.¹. Утвержденные формы способствуют единообразному применению норм материального права в нотариальной практике. Такая унификация образцов нотариальных свидетельств и удостоверительных надписей позволяет регламентировать обязательный объем сведений, включаемых нотариусами в выдаваемый или оформляемый документ и подтверждающих совершение конкретного нотариального действия. Вместе с тем в отношении некоторых нотариальных действий унифицированных форм не имеется. Так, например, прием в депозит денежных средств и ценных бумаг относится к нотариальным действиям, которые не содержат удостоверительной надписи и не совершаются по формам, установленным Приказом Минюста РФ № 99². Отсутствуют утвержденные формы актов о морском протесте и о протесте векселей, исполнительной надписи, а также некоторых других нотариальных действий. В этих случаях нотариальными актами являются акт о морском протесте (ст. 101 Основ), акт о протесте векселя в неплатеже (не акцепте, не датировании акцепта), исполнительная надпись, содержащая установленные Основами реквизиты (ст. 92) и совершенная непосредственно на документе, устанавливающем задолженность. Как указала Федеральная нотариальная палата, отсутствие утвержденных форм не может служить препятствием к оказанию нотариальной помощи, а в совершении таких нотариальных действий не может быть отказано лишь по причине того, что не утверждена форма нотариального акта³.

С оформлением и выдачей нотариального акта нотариальное производство можно считать оконченным. Подлинники документов, на основании которых совершены нотариальные действия,

¹ Приказ Министерства юстиции РФ от 10 апреля 2002 г. № 99 «Об утверждении Форм реестров для регистрации нотариальных действий, нотариальных свидетельств и удостоверительных надписей на сделках и свидетельствуемых документах» // Российская газета. 2002. 24 февраля.

² Ништ З.Л., Ништ Т.А. Передача заявлений физических и юридических лиц // Нотариус. 2013. №5. С. 2–9.

³ Письмо ФНП от 08 июля 2008 г. № 1008/06-06 «О применении нотариусами форм удостоверительных надписей» // Нотариальный вестник. 2008. № 8.

по общему правилу приобщаются к оставляемому в нотариальной конторе экземпляру договора, свидетельства о праве на наследство и др. Не оставляются в делах нотариуса лишь документы, удостоверяющие личность физических лиц; учредительные документы юридических лиц и документы о полномочиях их представителей; правоустанавливающие и иные документы, необходимые для государственной регистрации прав на недвижимое имущество; паспорта транспортных средств; документы, подтверждающие регистрацию права на имущество или регистрацию имущества. При необходимости возврата подлинных документов лицам, их представившим, у нотариуса остаются копии этих документов. Копии представляются заинтересованными лицами либо по их просьбе изготавливаются и заверяются нотариусом.

Согласно ст. 44.2. Основ нотариально удостоверяемые договоры выдаются участникам договора в количестве экземпляров, соответствующем числу его участников. Нотариально удостоверенные односторонние сделки, а также нотариальные свидетельства выдаются в одном экземпляре. Нотариусы при совершении нотариального действия оставляют в делах нотариальной конторы один экземпляр нотариально удостоверенных завещаний, договоров, нотариальных свидетельств и исполнительных надписей. По усмотрению нотариуса может быть оставлен в делах нотариальной конторы один экземпляр других нотариально удостоверяемых сделок.

Лица, уполномоченные на совершение нотариальных действий, оставляют в делах соответствующего органа один экземпляр удостоверенных завещаний.

Применительно к отдельным видам нотариальных действий закон устанавливает конкретизацию вышеизложенных требований к порядку оформления и подписания нотариальных документов.

§ 7. Плата за совершение нотариальных действий

Все нотариальные действия совершаются на платной основе. Расходы по нотариальной помощи можно подразделить на две составляющие: плата за совершение нотариальных действий и плата

за оказание услуг правового и технического характера. Различия состоит в том, что плата за совершение нотариальных действий – обязательное условие их совершения, в то время как плата за оказание иных правовых и технических услуг может и не взиматься – здесь все зависит от индивидуальных договоренностей между нотариусом и заинтересованными в нотариальной помощи лицами.

Порядок и условия взимания платы за совершение нотариальных действий урегулированы в законе. По общему правилу нотариусы, работающие в государственных нотариальных конторах, а также уполномоченные должностные лица государственной власти и местного самоуправления, за совершение обязательных нотариальных действий (обязательная нотариальная форма) взимают государственную пошлину по установленным в законодательстве о налогах и сборах ставкам. Нотариусы, занимающиеся частной практикой, вместо государственной пошлины в этих случаях взимают нотариальный тариф, размер которого соответствует размеру государственной пошлины.

Ставки, порядок и особенности уплаты государственной пошлины за совершение нотариальных действий установлены в Налоговом кодексе РФ. Согласно ст. 333.24 НК РФ, установлены следующие размеры государственной пошлины:

1) за удостоверение доверенностей на совершение сделок (сделки), требующих (требующей) нотариальной формы в соответствии с законодательством Российской Федерации, – 200 рублей;

2) за удостоверение прочих доверенностей, требующих нотариальной формы в соответствии с законодательством Российской Федерации, – 200 рублей;

3) за удостоверение доверенностей, выдаваемых в порядке передоверия, в случаях, если такое удостоверение обязательно в соответствии с законодательством Российской Федерации, – 200 рублей;

4) за удостоверение договоров об ипотеке, если данное требование установлено законодательством Российской Федерации:

- за удостоверение договоров об ипотеке жилого помещения в обеспечение возврата кредита (займа), предоставленного на приобретение или строительство жилого дома, квартиры,

- 200 рублей;
- за удостоверение договоров об ипотеке другого недвижимого имущества за исключением морских и воздушных судов, а также судов внутреннего плавания, – 0,3 процента суммы договора, но не более 3000 рублей;
- за удостоверение договоров об ипотеке морских и воздушных судов, а также судов внутреннего плавания – 0,3 процента суммы договора, но не более 30000 рублей;
- 5) за удостоверение договоров купли-продажи и залога доли или части доли в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью в зависимости от суммы договора:
 - до 1000000 рублей – 0,5 процента суммы договора, но не менее 1500 рублей;
 - от 1000001 рубля до 10000000 рублей включительно – 5000 рублей плюс 0,3 процента суммы договора, превышающей 1000000 рублей;
 - свыше 10000001 рубля – 32000 рублей плюс 0,15 процента суммы договора, превышающей 10000000 рублей, но не более 150000 рублей;
- 6) за удостоверение прочих договоров, предмет которых подлежит оценке, если такое удостоверение обязательно в соответствии с законодательством Российской Федерации, – 0,5 процента суммы договора, но не менее 300 рублей и не более 20000 рублей;
- 7) за удостоверение сделок, предмет которых не подлежит оценке и которые в соответствии с законодательством Российской Федерации должны быть нотариально удостоверены, – 500 рублей;
- 8) за удостоверение договоров уступки требования по договору об ипотеке жилого помещения, а также по кредитному договору и договору займа, обеспеченному ипотекой жилого помещения, – 300 рублей;
- 9) за удостоверение учредительных документов (копий учредительных документов) организаций – 500 рублей;
- 10) за удостоверение соглашения об уплате алиментов – 250 рублей;
- 11) за удостоверение брачного договора – 500 рублей;

12) за удостоверение договоров поручительства – 0,5 процента суммы, на которую принимается обязательство, но не менее 200 рублей и не более 20000 рублей;

13) за удостоверение соглашения об изменении или о расторжении нотариально удостоверенного договора – 200 рублей;

14) за удостоверение завещаний, за принятие закрытого завещания – 100 рублей;

15) за вскрытие конверта с закрытым завещанием и оглашение закрытого завещания – 300 рублей;

16) за удостоверение доверенностей на право пользования и (или) распоряжения имуществом (за некоторыми исключениями):

- детям, в том числе усыновленным, супругу, родителям, полнородным братьям и сестрам – 100 рублей;
- другим физическим лицам – 500 рублей;

17) за удостоверение доверенностей на право пользования и (или) распоряжения автотранспортными средствами:

- детям, в том числе усыновленным, супругу, родителям, полнородным братьям и сестрам – 250 рублей;
- другим физическим лицам – 400 рублей;

18) за совершение морского протеста – 30000 рублей;

19) за свидетельствование верности перевода документа с одного языка на другой – 100 рублей за одну страницу перевода документа;

20) за совершение исполнительной надписи – 0,5 процента взыскиваемой суммы, но не более 20 000 рублей;

21) за принятие на депозит денежных сумм или ценных бумаг, если такое принятие на депозит обязательно в соответствии с законодательством Российской Федерации, – 0,5 процента принятой денежной суммы или рыночной стоимости ценных бумаг, но не менее 20 рублей и не более 20 000 рублей;

22) за свидетельствование подлинности подписи, если такое свидетельствование обязательно в соответствии с законодательством Российской Федерации:

- на документах и заявлениях за исключением банковских карточек и заявлений о регистрации юридических лиц – 100 рублей;

- на банковских карточках и на заявлениях о регистрации юридических лиц (с каждого лица, на каждом документе) – 200 рублей;

23) за выдачу свидетельства о праве на наследство по закону и по завещанию:

- детям, в том числе усыновленным, супругу, родителям, полнородным братьям и сестрам наследодателя – 0,3 процента стоимости наследуемого имущества, но не более 100 000 рублей;
- другим наследникам – 0,6 процента стоимости наследуемого имущества, но не более 1 000 000 рублей;

24) за принятие мер по охране наследства – 600 рублей;

25) за совершение протеста векселя в неплатеже, акцепте и недатировании акцепта и за удостоверение неоплаты чека – 1 процент неоплаченной суммы, но не более 20 000 рублей;

26) за выдачу дубликатов документов, хранящихся в делах государственных нотариальных контор, органов исполнительной власти, – 100 рублей;

27) за совершение прочих нотариальных действий, для которых законодательством Российской Федерации предусмотрена обязательная нотариальная форма, – 100 рублей.

За совершение действий, для которых законом не предусмотрена обязательная нотариальная форма, все нотариальные органы взимают нотариальные тарифы, размер которых определен в Основах законодательства о нотариате. Согласно ст. 22.1 Основ, установлены следующие размеры нотариального тарифа:

1) за удостоверение сделок, предметом которых является отчуждение недвижимого имущества:

- супругу, родителям, детям, внукам – 3000 рублей плюс 0,2 процента оценки недвижимого имущества (суммы сделки), но не более 50 000 рублей;
- другим лицам в зависимости от суммы сделки:
- до 1000000 рублей включительно – 3000 рублей плюс 0,4 процента суммы сделки;
- свыше 1000000 рублей до 10 000 000 рублей включительно – 7000 рублей плюс 0,2 процента суммы сделки, превышающей 1000000 рублей;

- свыше 10000000 рублей – 25000 рублей плюс 0,1 процента суммы сделки, превышающей 10000000 рублей, а в случае отчуждения жилых помещений (квартир, комнат, жилых домов) и земельных участков, занятых жилыми домами, – не более 100000 рублей;
- 2) за удостоверение договоров дарения, за исключением договоров дарения недвижимого имущества:
 - детям, в том числе усыновленным, супругу, родителям, полнородным братьям и сестрам – 0,3 процента суммы договора, но не менее 200 рублей;
 - другим лицам – 1 процент суммы договора, но не менее 300 рублей;
- 3) за удостоверение договоров финансовой аренды (лизинга) воздушных, речных и морских судов – 0,5 процента суммы договора;
- 4) за удостоверение прочих сделок, предмет которых подлежит оценке, в зависимости от суммы сделки:
 - до 1000000 рублей включительно – 2000 рублей плюс 0,3 процента суммы сделки;
 - свыше 1000000 рублей до 10000000 рублей включительно – 5000 рублей плюс 0,2 процента суммы договора, превышающей 1000000 рублей;
 - свыше 10000000 рублей – 23000 рублей плюс 0,1 процента суммы договора, превышающей 10000000 рублей, но не более 500000 рублей;
- 5) за удостоверение сделок, предмет которых не подлежит оценке, – 500 рублей;
- 6) за удостоверение доверенностей, нотариальная форма которых не обязательна в соответствии с законодательством Российской Федерации, – 200 рублей;
- 7) за принятие в депозит нотариуса денежных сумм или ценных бумаг – 0,5 процента принятой денежной суммы или рыночной стоимости ценных бумаг, но не менее 1000 рублей; за принятие в депозит нотариуса, удостоверившего сделку, денежных сумм в целях исполнения обязательств по такой сделке – 1500 рублей;
- 8) за свидетельствование верности копий документов, а также

выписок из документов – 10 рублей за страницу копии документов или выписки из них;

9) за свидетельствование подлинности подписи:

- на заявлениях и других документах (за исключением банковских карточек и заявлений о регистрации юридических лиц) – 100 рублей;
- на банковских карточках и на заявлениях о регистрации юридического лица (с каждого лица, на каждом документе) – 200 рублей;

10) за выдачу свидетельства о праве собственности на долю в находящемся в общей собственности супругов имуществе, нажитом во время брака, в том числе за выдачу свидетельства о праве собственности в случае смерти одного из супругов, – 200 рублей;

11) за хранение документов – 20 рублей за каждый день хранения;

12) за регистрацию уведомления о залоге движимого имущества – 600 рублей;

13) за выдачу выписки из реестра уведомлений о залоге движимого имущества – 40 рублей за каждую страницу выписки в пределах первой – десятой страниц включительно, 20 рублей за каждую страницу выписки начиная с одиннадцатой страницы;

14) за удостоверение равнозначности документа на бумажном носителе электронному документу – 50 рублей за каждую страницу документа на бумажном носителе;

15) за удостоверение равнозначности электронного документа документу на бумажном носителе – 50 рублей за каждую страницу документа на бумажном носителе;

16) за представление документов на государственную регистрацию прав на недвижимое имущество и сделок с ним – 1000 рублей;

17) за обеспечение доказательств – 3000 рублей;

18) за удостоверение решения органа управления юридического лица – 3000 рублей за каждый час присутствия нотариуса на заседании соответствующего органа;

19) за совершение прочих нотариальных действий – 100 рублей.

За нотариальные действия, совершаемые вне помещений го-

сударственной нотариальной конторы, органов исполнительной власти и органов местного самоуправления, государственная пошлина уплачивается в размере, увеличенном в полтора раза. За нотариальные действия, совершаемые вне помещений нотариальной конторы, органов исполнительной власти и органов местного самоуправления, нотариальный тариф взимается также в полуторакратном размере. При выезде нотариуса для совершения нотариального действия вне места своей работы заинтересованные физические и юридические лица возмещают ему фактические транспортные расходы.

Действующим законодательством предусматривается ряд льгот по оплате нотариальных действий, выражающихся как в освобождении от уплаты государственной пошлины (нотариального тарифа) отдельными категориями граждан и организаций (ст. 333³⁵ НК РФ), так и в установлении пониженных ставок за их совершение (ст. 335³⁸ НК РФ). Так, например, от уплаты государственной пошлины освобождаются физические лица – Герои Советского Союза, Герои Российской Федерации и полные кавалеры ордена Славы, а инвалиды I и II группы оплачивают 50 процентов от установленных ставок по всем видам нотариальных действий. Льготы по уплате государственной пошлины для физических и юридических лиц, предусмотренные НК РФ, распространяются на этих лиц при совершении нотариальных действий как нотариусом, работающим в государственной нотариальной конторе, так и нотариусом, занимающимся частной практикой.

Перед совершением нотариального действия нотариус обязан информировать обратившихся к нему лиц о размере подлежащей уплате государственной пошлины (нотариального тарифа). Плата за совершение нотариального действия должна быть осуществлена до его совершения или непосредственно перед его совершением. Это может быть сделано как в наличной, так и в безналичной форме. Взимать иные платежи за совершение нотариальных действий кроме государственной пошлины (нотариального тарифа) нотариальные органы (в том числе частные нотариусы) не вправе

(за исключением уполномоченных на совершение должностных лиц консульских учреждений – ст. 333¹⁶ НК РФ).

Исходя из того, что источником финансирования деятельности нотариуса, занимающегося частной практикой, являются в том числе денежные средства, полученные им за оказание услуг правового и технического характера, а также другие финансовые поступления, не противоречащие законодательству Российской Федерации (ст. 23 Основ), нотариусы вправе помимо нотариального тарифа взимать плату за оказание ими услуг правового и технического характера. При этом, как указал Конституционный суд, такого рода услуги являются дополнительными услугами по отношению к нотариальным действиям, содержание которых определяется законодательством. Заинтересованное лицо, обратившееся к нотариусу, не связано необходимостью получения от нотариуса помимо нотариальных действий, еще и услуг правового и технического характера. В соответствии со статьями 9, 16, 48 и 50 Основ законодательства о нотариате, нотариус при совершении нотариальных действий обязан обеспечить их законность, соблюдать правила ведения делопроизводства, оказывать физическим и юридическим лицам содействие в осуществлении их прав и защите законных интересов, разъяснять права и обязанности, предупреждать о последствиях совершаемых нотариальных действий. Реализация нотариусами этих публичных обязанностей в ходе совершения нотариальных действий не может одновременно рассматриваться в качестве оказания ими услуг правового и технического характера. Получение таких услуг имеет исключительно добровольный характер, их предоставление возможно только по желанию заинтересованного лица. Навязывание таких услуг и взимание за них оплаты со стороны нотариуса недопустимы¹. Отказывать в совершении нотариального действия по основанию нежелания клиента оплачивать услуги правового и технического характера недопустимо².

¹ Определение Конституционного Суда РФ от 01 марта 2011 г. № 272-О-О // СПС «Консультант Плюс».

² См.: Постановление Президиума Московского городского суда от 18 января 2013 г. по делу № 44г-220/12 // СПС «Гарант».

Размер платы за услуги правового и технического характера не имеет императивного регулирования и может определяться нотариусом по соглашению с заинтересованными лицами¹. Как правило, нотариус перед совершением нотариального действия предоставляет заинтересованным лицам всю информацию о перечне услуг правового и технического характера и установленном им прейскуранте цен за их оказание. Цены устанавливаются нотариусом с учетом сложности правовой ситуации и времени, необходимом для ее разрешения. Так, например, за разработку текстов (проектов договоров) и подготовку удостоверяемых договоров к подписанию сторонами, помощь в собирании необходимых для заключения договора документов, нотариусы г. Москвы обычно взимают плату в размере от 7 до 25 тысяч рублей в зависимости от вида договора и правового статуса сторон.

§ 8. Выдача дубликатов нотариальных документов

Дубликатом документа является повторный экземпляр подлинника документа². Такой экземпляр имеет равную с подлинником юридическую силу, в отличие от копии документа. Дубликаты документов, экземпляры которых хранятся в делах нотариальной конторы, могут быть выданы нотариусом при утрате соответствующего подлинного документа.

Согласно ст. 52 Основ, в случае утраты лицом, от имени или по поручению которого совершалось соответствующее нотариальное действие, документа, выражающего содержание нотариально удостоверенной сделки, исполнительной надписи, или нотариального свидетельства, экземпляры которых хранятся в делах нотариальной

¹ Есть и другое мнение по этому вопросу, предполагающее, что услуги правового и технического характера входят в содержание профессиональной нотариальной деятельности и тариф за их предоставление должен определяться единообразно на всей территории РФ. Подробнее см.: *Зылевич С.Ю., Тарбагаева Е.Б.* К вопросу о природе нотариального тарифа // *Нотариальный вестник*. 2013. № 1. С. 11.

² ГОСТ Р. 7.0.8.-2013. Национальный стандарт Российской Федерации. Система стандартов по информации, библиотечному и издательскому делу. Делопроизводство и архивное дело. Термины и определения. Утв. Приказом Росстандарта от 17 октября 2013 г. № 1185-ст // СПС «Консультант Плюс».

конторы, по заявлению в письменной форме такого лица, его представителя или правопреемника выдается дубликат утраченного документа.

Методические рекомендации¹ расширяют перечень лиц, по заявлению которых может быть выдан дубликат, не только от имени и по поручению которых, но и в отношении которых совершались нотариальные действия.

Так, дубликат нотариально удостоверенного завещания после смерти завещателя может быть выдан также любому из указанных в завещании наследников или отказополучателей, а также исполнителю завещания. Дубликат завещания может быть выдан указанным в завещании наследникам по представлении свидетельства о смерти завещателя. В случае смерти наследника, который был указан в завещании, дубликат завещания может быть выдан его наследникам по представлении ими свидетельств о смерти завещателя и умершего наследника, после которого они наследуют, а при наследовании по закону после смерти наследника по завещанию – и документов, подтверждающих родственные или иные отношения наследников с наследодателем (если эти документы не были представлены ранее). По представлении указанных документов наследникам умершего может быть выдан и дубликат документа, подтверждающего принадлежность наследодателю наследственного имущества, в случае его хранения у нотариуса.

Дубликат договора, на основании которого построены или приобретены прежним собственником здание, строение, может быть выдан лицу, подтвердившему свое право собственности на соответствующие здание, строение.

Дубликат исполнительной надписи нотариусом может быть выдан лишь после удостоверения в том, что исполнительная надпись не предъявлялась к исполнению.

Учитывая, что по положениям ст. 44¹ Основ нотариусы при совершении нотариального действия в обязательном порядке

¹ Приказ Министерства Юстиции РФ от 15 марта 2000 г. № 91 «Об утверждении методических рекомендаций по совершению отдельных видов нотариальных действий нотариусами Российской Федерации» (п. 8.).

оставляют в делах нотариальной конторы только один экземпляр нотариально удостоверенных завещаний, договоров, нотариальных свидетельств и исполнительных надписей, выдача дубликатов данных нотариальных документов возможна всегда. Нотариально удостоверяемые договоры выдаются участникам договора в количестве экземпляров, соответствующем числу его участников. Нотариально удостоверенные односторонние сделки, а также нотариальные свидетельства выдаются в одном экземпляре. Что касается иных нотариальных документов – все зависит от практики конкретной нотариальной конторы, т. к. по усмотрению нотариуса в делах может быть оставлен один экземпляр и других нотариально удостоверяемых сделок.

По разъяснению Федеральной нотариальной палаты относительно возможности выдачи нескольких дубликатов одного документа одновременно надо исходить из того, что дубликат – это не копия документа, и поэтому его выдача в нескольких экземплярах не предусмотрена¹.

Выдача дубликатов документов производится с соблюдением требований ст. 5 Основ о нотариальной тайне, согласно которой сведения (документы) о совершенных нотариальных действиях могут выдаваться только лицам, от имени или по поручению которых совершены эти действия. Выдача дубликатов нотариальных свидетельств, исполнительных надписей и дубликатов документов, выражающих содержание нотариально удостоверенных сделок, является сегодня самостоятельным видом нотариального действия и должно совершаться с соблюдением всех общих требований, предъявляемых к порядку совершения любого нотариального действия. Устанавливается личность обратившегося за получением дубликата лица. Дубликат документа содержит весь текст удостоверенного или выданного документа, на нем совершается удостоверительная надпись по установленной форме. Выдача дубликата регистрируется в реестре для совершения нотариальных действий, за совершаемое нотариальное действие взимается государственная

¹ Письмо ФНП от 17 июля 2008 г. № 1066/06-12 «О выдаче дубликатов документов» // СПС «Консультант Плюс».

пошлина (нотариальный тариф). Отказ нотариуса в выдаче дубликата документа означает отказ в совершении нотариального действия и может быть обжалован в суд в установленном порядке¹.

§ 9. Отказ в совершении нотариального действия

В соответствии со ст. 48 Основ, нотариусы отказывают в совершении нотариального действия:

- 1) если совершение такого действия противоречит закону или международному договору;
- 2) действие подлежит совершению другим нотариусом;
- 3) с просьбой о совершении нотариального действия обратился недееспособный гражданин либо представитель, не имеющий необходимых полномочий;
- 4) сделка, совершаемая от имени юридического лица, противоречит целям, указанным в его уставе или положении;
- 5) сделка не соответствует требованиям закона;
- 6) документы, представленные для совершения нотариального действия, не соответствуют требованиям законодательства.
- 7) факты, изложенные в документах, представленных для совершения нотариального действия, не подтверждены в установленном законодательством Российской Федерации порядке при условии, что подтверждение требуется в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Основания к отказу в совершении нотариального действия исчерпывающим образом перечислены в законе и расширительному толкованию не подлежат.

Как отмечается в литературе, по своему правовому значению все основания могут быть классифицированы на две группы.

К первой группе относятся случаи, когда у заинтересованного лица отсутствует право на совершение нотариального действия (т.н. предпосылки права); ко второй группе – случаи, когда лицом

¹ См.: Апелляционное определение Московского городского суда от 02 сентября 2014 г. по делу № 33-18065/14; Определение Московского городского суда от 28 октября 2010 г. по делу № 33-31692 // СПС «Консультант Плюс».

не соблюдены необходимые условия обращения за нотариальной помощью.

При отказе в совершении нотариального действия по основаниям первой группы лицо лишается права на обращение к нотариусу за получением нотариальной помощи. По второй группе оснований после устранения обстоятельств, препятствующих совершению нотариальных действий, заинтересованное лицо вправе вновь обратиться за совершением нотариального действия¹.

Основания к отказу первой группы имеют материально-правовой характер, а основания второй группы свидетельствуют о недостатках процедурного характера².

К первой группе относятся следующие основания: совершение нотариального действия противоречит закону; сделка, совершаемая от имени юридического лица, противоречит целям, указанным в его уставе или положении; сделка не соответствует требованиям закона.

Ко второй группе оснований, соответственно, относятся остальные: действие подлежит совершению другим нотариусом; с просьбой о совершении нотариального действия обратился недееспособный гражданин либо представитель, не имеющий необходимых полномочий; документы, представленные для совершения нотариального действия, не соответствуют требованиям законодательства; факты, изложенные в документах, представленных для совершения нотариального действия, не подтверждены в установленном законодательством РФ порядке.

В то же время, очевидно, что самым широким основанием отказа в совершении нотариального действия является противоречие действия закону. Это основание является оценочным и общим по отношению ко всем остальным: поэтому его можно применять только в случаях отсутствия какого-либо из специальных оснований. Нельзя, например, отказать в совершении нотариального действия по причине его несоответствия закону (первое основание), если к нотариусу обратилось недееспособное (третье основание) или ограниченное в правоспособности (четвертое основание)

¹ Авдеенко Н.И., Кабакова Н.А. Указ. соч. С. 47.

² Тарбагаева Е.Б. Указ. соч. С. 133.

лицо, т. к. в законе закреплены специальные основания к такому отказу. Поэтому нотариус должен четко различать случаи применения каждого из оснований, и в первую очередь проверять наличие специальных оснований к отказу, а потом и общего. С этой точки зрения практическое значение имеет и классификация оснований к отказу в совершении нотариального действия на общие и специальные. К общему будет относиться первое, к специальным – все остальные.

Под первое основание можно отнести ряд случаев невозможности совершения нотариального действия по материально-правовым причинам. К примеру, нотариус должен отказать по данному основанию, если заинтересованное лицо просит совершить нотариальное действие, не предусмотренное законом и неподведомственное нотариусу (например, установить факт родственных отношений); либо истек (или не наступил) срок на совершение материально-правового действия, осуществление права (например, срок принятия наследства, срок предъявления документа к взысканию по исполнительной надписи, срок для предъявления векселя к платежу, не наступление отлагательного для возникновения права условия и др.); либо удостоверяемое действие ничтожно по правовым последствиям¹. Сюда же следует отнести отказ в совершении нотариального действия при непредставлении заинтересованными лицами достаточного количества доказательств (документов), свидетельствующих о бесспорном субъективном праве заявителя (например, факта принятия наследства наследником, в факта бесспорного права на долю в общем имуществе супругов)². По этому же основанию отказывается в совершении нотариального действия и при отсутствии документов, свидетельствующих об уплате государственной пошлины (нотариального тарифа) за его совершение.

¹ Пособие по удостоверению нотариусом принятия общим собранием участников хозяйственного общества решения и состава участников общества, присутствовавших при его принятии (п. 6.2.) Подготовлено комиссией по методической работе и изучению практики применения законодательства в сфере нотариата Московской городской нотариальной палаты. Рекомендовано к применению Письмом ФНП от 01 сентября 2014 г. № 2405/03-16-3 // СПС «Гарант».

² См.: Апелляционное определение Алтайского краевого суда от 22 октября 2013 г. по делу № 33-9659/13 // СПС «Консультант Плюс».

Второе основание предполагает соблюдение нотариусом норм о территориальной компетенции и соблюдение правил о месте совершения нотариального действия.

Третье основание связано с невозможностью получить надлежащее волеизъявление со стороны обратившихся к нотариусу лиц, необходимое для наступления материально-правовых последствий совершенного нотариального акта. Например, невозможность подписания удостоверяемого договора представителем стороны с ограниченными полномочиями.

Четвертое основание исходит из невозможности обратившегося к нотариусу лица по своему правовому статусу быть участником определенных правоотношений, требующих нотариального оформления. Речь идет о специальной правоспособности юридических лиц и организаций, дающей право заниматься только теми видами деятельности, которые указаны в их юридических документах (например, унитарные предприятия, банки, многие некоммерческие организации).

Руководствуясь пятым основанием, нотариус не вправе, например, засвидетельствовать договор купли-продажи, предметом которого является имущество, исключенное в соответствии с действующим законодательством из гражданского оборота.

Из примеров, подходящих под шестое основание, можно указать на невозможность принятия нотариусом для совершения нотариальных действий документов, если они по форме или содержанию не соответствуют действующему законодательству. Здесь речь идет в первую очередь о требовании допустимости доказательств. По этой причине не могут, например, быть засвидетельствованы копии свидетельства о браке, заключенном в церковном порядке, если он совершен после образования советских органов записи актов гражданского состояния; копии устава юридического лица, если в нем отсутствует одна из страниц. Не может быть выдано свидетельство о праве на наследство по завещанию, если представленное завещание составлено с нарушением требований законодательства¹.

¹ См.: Апелляционное определение Санкт-Петербургского городского суда от 03 марта 2015 г. по делу № 2-2431/2014 // СПС «Консультант Плюс».

Нотариус по просьбе лиц, которым отказано в совершении нотариального действия, должен изложить причины отказа в письменной форме и разъяснить порядок его обжалования. В этих случаях он не позднее, чем в десятидневный срок со дня обращения за совершением нотариального действия, выносит постановление об отказе в совершении нотариального действия. Постановление об отказе в совершении нотариального действия должно иметь следующие реквизиты:

- 1) дата вынесения постановления;
- 2) фамилия, имя, отчество нотариуса, вынесшего постановление, дата и номер приказа органа юстиции о назначении на должность нотариуса, его нотариальный округ или наименование государственной нотариальной конторы;
- 3) дата обращения и сведения о лице, обратившемся для совершения нотариального действия;
- 4) о совершении какого нотариального действия просил обратившийся;
- 5) мотивы, по которым отказано в совершении нотариального действия со ссылкой на законодательство – как на нормы материального, так и процессуального права;
- 6) порядок и сроки обжалования отказа.

Постановление составляется в двух экземплярах, заверяется подписью нотариуса с приложением его печати и регистрируется в книге исходящей корреспонденции. Один экземпляр вручается или направляется лицу, которому отказано в совершении нотариального действия. Другой экземпляр постановления с подписью лица, которому вручено постановление, или с отметкой о направлении по почте (вручении) лицу, которому отказано в совершении нотариального действия, оставляется в делах нотариуса.

Практически аналогичные основания к отказу в совершении нотариального действия и требования к порядку его оформления установлены и для иных нотариальных органов¹.

¹ См.: П. 20 Инструкции о порядке совершения нотариальных действий главами местных администраций поселений и муниципальных районов и специально уполномоченными должностными лицами местного самоуправления поселений и муниципальных районов. Утв. Приказом Минюста от 27 декабря 2007 г. № 256.

Глава 8

Судебный контроль за нотариальной деятельностью

Методические рекомендации

Перед изучением данной темы необходимо вспомнить положения о порядке обжалования и оспаривания действий и решений органов государственной власти и местного самоуправления.

Выделяется несколько форм контроля. Важно понимать значение и область применения различных видов и форм контроля за нотариальной деятельностью.

В науке имеются различные точки зрения относительно оснований и порядка контроля над нотариатом. Административный контроль в сфере нотариата первичен и используется как ординарное средство поддержания режима законности в организации и деятельности нотариата. Судебный контроль экстраординарен, возможность его применения в сфере нотариата обусловлена конкретными основаниями, а процедура урегулирована нормами гражданского процессуального права.

Рекомендуется подробно рассмотреть и обсудить различия прямого и косвенного судебного контроля. Предметом первого является нотариальное действие как таковое или отказ нотариуса в его совершении. Предмет второго предполагает проверку законности и обоснованности нотариального действия лишь попутно как одного из юридических фактов в ходе разрешения материально-правового спора между субъектами материального правоотношения.

Вопросы

1. Формы контроля над нотариальной деятельностью. 2. Обжалование нотариального действия или отказа в его совершении в судебном порядке.

§ 1. Формы контроля над нотариальной деятельностью

Нотариальные действия эффективно обеспечивают охрану и защиту бесспорных прав и интересов только в том случае, если эти действия совершаются в строгом соответствии с установленными законом правилами. Полноценная реализация нотариальных

функций невозможна без системы контроля за нотариатом. Проблема построения стройного, гармоничного регламента проверки исполнения нотариусами своих обязанностей, строгого и неуклонного соблюдения ими закона, и в то же время обеспечения независимости нотариуса, свободы его усмотрения при ведении конкретных дел, всегда являлась актуальной для российского нотариата.

В законодательстве и доктрине принято выделять несколько направлений («видов», «форм») контроля за деятельностью нотариата: 1) судебный контроль за совершением нотариальных действий, включающий в себя «прямой» и «косвенный» контроль; 2) административный контроль – контроль за исполнением нотариусами профессиональных обязанностей, контроль за исполнением правил нотариального делопроизводства осуществляемый территориальными органами Минюста и нотариальными палатами, иногда называемый «профессиональный», «корпоративный» контроль¹.

Под «прямым» судебным контролем понимается порядок рассмотрения жалоб на совершенные нотариальные действия либо на отказ в их совершении². Объектом такого судебного контроля является нотариальное действие как таковое, его законность, обоснованность, а также законность отказа в совершении нотариального действия. Остальные жалобы и заявления, имеющие другое содержание (задержка в совершении нотариальных действий, нарушение сроков, отказ в приеме и т. д.), подлежат рассмотрению в административном порядке³. Прямой судебный контроль осуществляется в рамках особого производства и имеет своей задачей исключительно проверку нотариального действия в отсутствие спора о материальном праве между заинтересованными лицами.

Косвенный судебный контроль применяется при рассмотрении в гражданском и арбитражном процессах различных гражданско-правовых споров, фактическое основание которых так или

¹ Вергасова Р.И. Указ. соч. С. 410–435; Тарбагаева Е.Г. Указ. соч. С. 163–189; Смирнов С.В., Калиниченко Т.Г., Боцковенко В.А. О контроле в сфере нотариата в свете грядущей реформы // Российская юстиция. 2011. № 9. С. 32–36; Курс гражданского процесса. Пособие / Зав. ред. проф. В.В. Комарова. Харьков. 2011. С. 1223.

² Тарбагаева Е.Г. Указ. соч. С. 166.

³ Комментарий к Основам законодательства РФ о нотариате / Под ред. В.Н. Аргунова. М., 1996. С. 72.

иначе связано с нотариальными актами. Проверка законности и обоснованности нотариального акта проводится судом попутно с разрешением материально-правового спора и не является основной целью судебного разбирательства. Нотариальный акт как юридический факт является лишь одним из обстоятельств, имеющих значение для дела, и подлежит установлению наряду с другими фактами, входящими в предмет доказывания. Косвенный судебный контроль, как правило, осуществляется в исковом производстве. Согласно ч. 2 ст. 49 Основ, возникший между заинтересованными лицами спор о праве, основанный на совершенном нотариальном действии, рассматривается судом или арбитражным судом в порядке искового производства.

Разграничение особого и искового производства и правильное определение, в порядке какого судопроизводства рассматривается то или иное дело, имеет большое практическое значение, поскольку законодатель по-разному определяет действие одноименных институтов для этих видов судопроизводства (состав участников процесса, подсудность, доказательства и процесс доказывания, размер государственной пошлины, судебное заседание и др.).

В порядке искового производства защищаются конкретные субъективные права и охраняемые законом интересы заинтересованных лиц в тех случаях, когда они нарушаются другими лицами, мешающими реализации этих прав. В подобных случаях возникает спор о праве гражданском, для разрешения которого и применяется исковая форма защиты права. Субъектами такого спора являются участники спорного материально-правового отношения, правовое регулирование которого может предусматривать необходимость оформления конкретных юридических фактов (действий, событий) в нотариальном порядке. Поэтому не могут быть рассмотрены в особом производстве, например, жалобы на отказ в выдаче свидетельства о праве на наследство ввиду пропуска срока на его принятие или спора о нем наследников, жалобы, оспаривающие исполнительные надписи на документах о задолженности при наличии спора между должником и взыскателем о размерах платежей, и т. п.

Нотариус, не являясь стороной в споре, привлекается по таким

делам как третье лицо без самостоятельных требований. Участие нотариуса способствует выполнению задач гражданского судопроизводства, указанных в ст. 2 ГПК РФ и ст. 2 АПК РФ, а также защите его собственного интереса в признании законности нотариального действия, совершенного с целью надлежащей реализации и охраны субъективных прав и интересов участников спорного материально-правового отношения. Распространены такие категории дел с косвенным контролем суда над нотариатом, как споры о признании сделки, удостоверенной в нотариальном порядке, недействительной; оспаривание наследниками законности завещания; споры о разделе наследственного имущества; о признании осуществленной исполнительной надписи, не подлежащей исполнению ввиду спорности задолженности и др.¹.

Административный контроль над нотариатом вытекает из публичных функций нотариата и является «продолжением функции управления нотариатом»² со стороны государства и общества. Для нотариата латинского типа административный контроль будет эффективным лишь в том случае, когда контрольные функции осуществляются на паритетных началах органами государственной власти и профессиональными объединениями нотариусов. Поэтому основные контрольные полномочия за законностью нотариальной деятельности закреплены сегодня за органами юстиции и нотариальными палатами. Вместе с тем, это не исключает и иной государственный контроль за деятельностью как нотариусов, так и самих нотариальных палат: они поднадзорны прокуратуре, подконтрольны иным специализированным государственным органам

¹ См., например: Постановление Президиума ВАС РФ от 20 января 1998 г. № 5754/97; Постановление ФАС МО от 02 ноября 2012 г. по делу № А40-107942/11; Постановление ФАС Западно-Сибирского округа от 26 октября 2011 г. по делу № А81-7078/2009; Определение Московского городского суда от 22 сентября 2014 г. № 4г/7-9094/14; Апелляционное определение Московского городского суда от 04 февраля 2013 г. по делу № 11-3809; Апелляционное определение Московского городского суда от 12 декабря 2014 г. по делу № 33-40108; Кассационное определение Верховного суда Республики Алтай от 15 февраля 2012 г. по делу № 33-137; Определение Приморского краевого суда от 11 июня 2014 г. по делу № 33-4942; Определение Санкт-Петербургского городского суда от 21 июля 2011 г. № 33-1156 // СПС «Консультант Плюс».

² *Тарбагаева Е.Б.* Указ. соч. С. 167.

(государственной статистики, налоговым)¹.

Кроме того, действия и решения органов нотариальной палаты могут быть обжалованы в суд как гражданами и организациями, так и самими нотариусами в установленных законом случаях, причем не только в исковом, но и в административном судопроизводстве (производстве по делам, возникающим из публичных правоотношений)².

Согласно ст. 34 Основ, контроль за исполнением профессиональных обязанностей нотариусами, работающими в государственных нотариальных конторах, осуществляют федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий функции по контролю в сфере нотариата, и его территориальные органы (сегодня это Министерство юстиции), а нотариусами, занимающимися частной практикой, – нотариальные палаты. Контроль за соблюдением налогового законодательства осуществляют налоговые органы в порядке и сроки, предусмотренные законодательством Российской Федерации.

В соответствии с ч. 2 ст. 9 Основ контроль за исполнением правил нотариального делопроизводства нотариусами, работающими в государственных нотариальных конторах, осуществляется территориальными органами Министерства юстиции, а в отношении нотариусов, занимающихся частной практикой, – в порядке, определяемом Министерством юстиции совместно с Федеральной нотариальной палатой. Порядок контроля за исполнением правил нотариального делопроизводства нотариусами, занимающимися частной практикой, установлен в разделе XIII Правил нотариального делопроизводства 2014 г.³ Согласно п. 180 Правил проверки осуществляются комиссией в составе не менее двух человек, в которую входят представители территориального органа юстиции и нотариальной палаты.

¹ Постановление Конституционного Суда РФ от 19 мая 1998 г. № 15-П // СПС «Консультант Плюс».

² Романовская О.В. Обжалование действий и решений органов нотариального сообщества // Нотариус. 2012. № 3. С. 6–10.

³ Приказ Минюста России от 16 апреля 2014 г. № 78 «Об утверждении правил нотариального делопроизводства» // Российская газета. 2014. 25 апреля // СПС «Консультант Плюс».

С целью эффективной реализации контрольной функции закон предоставляет нотариальным палатам¹ право истребовать от нотариуса (лица, замещающего временно отсутствующего нотариуса) представления сведений о совершенных нотариальных действиях, иных документов, касающихся его финансово-хозяйственной деятельности, а в необходимых случаях – личных объяснений в нотариальной палате, в том числе и по вопросам несоблюдения требований профессиональной этики (ст. 28 Основ). Данные полномочия нотариальных палат реализуются при рассмотрении многочисленных обращений и жалоб граждан и организаций по вопросам ненадлежащего исполнения конкретными нотариусами своих профессиональных обязанностей, затягиванием сроков нотариального производства, отказом в оформлении постановлений об отложении нотариального действия, об отказе в совершении нотариального действия, назначении экспертизы, требованием от заинтересованных лиц документов, не предусмотренных действующим законодательством и др.²

Возможны и плановые проверки исполнения профессиональных обязанностей. Так, проверка организации работы нотариуса проводится один раз в четыре года. Первая проверка организации работы нотариуса, впервые приступившего к осуществлению нотариальной деятельности, должна быть проведена через год после назначения его полномочиями нотариуса.

Нотариальные палаты, действующие на принципах самоуправления и саморегулирования, наделены также правом применения к нотариусам дисциплинарной ответственности за нарушения, предусмотренные кодексом профессиональной этики нотариусов; могут обращаться в суд с ходатайствами или представлениями о лишении нотариусов права нотариальной деятельности за неоднократное совершение дисциплинарных проступков, за допущенные нарушения законодательства при осуществлении профессиональной деятельности (ч. 3 ст. 17 Основ). Сегодня именно нотариальная

¹ Относительно контрольных полномочий Федеральной нотариальной палаты вопрос остается спорным. Подробнее см.: Черемных Г.Г. У Федеральной нотариальной палаты нет и не может быть контрольных функций в сфере нотариата // Нотариус. 2014. № 2. С. 7–14.

² Подробнее см.: Вергасова Р.И. Контроль за деятельностью нотариусов // Бюллетень нотариальной практики. 2005. № 4 // СПС «Консультант Плюс».

палата оценивает степень и характер нарушений, допущенных нотариусом, занимающимся частной практикой, определяет ему меру дисциплинарной ответственности, инициирует в суде процедуру лишения нотариуса права нотариальной деятельности. По мнению некоторых ученых и практиков такими полномочиями должны быть также наделены и государственные органы в лице Министерства юстиции и его территориальных подразделений¹. Очевидно, речь идет об усилении государственного контроля за нотариальной деятельностью как одного из направлений реформы современного нотариата. Однако чрезмерное его расширение путем наделения министерства юстиции и территориальных органов юстиции правом контролировать профессиональную деятельность частных нотариусов, инициировать судебные процессы с целью лишения нотариусов права заниматься нотариальной деятельностью, способно нарушить баланс гарантий их независимости и беспристрастности, так важных для нотариата латинского типа. При таком подходе, как верно отмечают многие ученые, органы юстиции смогут «не только инициировать лишение полномочий конкретных нотариусов, но и формировать практику совершения отдельных видов нотариальных действий»², что, безусловно, будет противоречить принципу законности в организации и деятельности нотариата. Возродится старая административно-командная система управления и контроля³.

Контроль за совершением нотариальных действий должностными лицами местного самоуправления осуществляет территориальный орган юстиции. Полномочия по контролю реализуются с поступлением информации о наличии в действиях указанных должностных лиц нарушений законодательства о нотариальной деятельности. Предметом проверки является: 1) соблю-

¹ Черкасов К.В., Расказчикова А.П. О некоторых проблемах осуществления территориальными органами юстиции контроля и надзора в сфере нотариата // Российская юстиция. 2010. № 3. С. 63–65; Борисенко Е.А. Государственный контроль за нотариальной деятельностью // Нотариальная практика в свете изменений гражданского законодательства. Материалы учебных курсов для президентов нотариальных палат субъектов Российской Федерации. М., 2011. С. 185–186.

² Тарбагаева Е.Б. Пределы государственного контроля над нотариатом // Нотариальный вестник. 2014. № 12. С. 34.

³ Смирнов С.В. Новая инициатива Минюста России, или к вопросу о роли государства в нотариальной деятельности // Закон. 2014. № 11. С. 41–45.

дение органами местного самоуправления требований Основ при наделении должностных лиц местного самоуправления правом совершать нотариальные действия; 2) организация работы по совершению нотариальных действий; 3) исполнение уполномоченными должностными лицами местного самоуправления правил нотариального делопроизводства; 4) соблюдение уполномоченными должностными лицами местного самоуправления законодательства при совершении нотариальных действий.

По результатам проведенной проверки территориальный орган юстиции вправе: 1) вынести должностному лицу местного самоуправления, уполномоченному на совершение нотариальных действий, предписание об устранении выявленного нарушения законодательства; 2) внести представление главе муниципального образования о прекращении полномочий должностного лица местного самоуправления по совершению нотариальных действий; 3) направить должностному лицу местного самоуправления, уполномоченному на совершение нотариальных действий, рекомендации по улучшению деятельности по совершению нотариальных действий.

Приведенная классификация форм контроля, конечно, имеет относительный характер и границы между такими формами очень условны.

В современный период при недостатках действующего законодательства механизм «прямого» судебного контроля, в идеале имеющий достаточно узкие рамки и строго целевую направленность, «включается» и в ряде схожих ситуаций, в которых он работать не должен, смешиваясь при этом с «косвенным» судебным контролем, а также с контролем административным. И наоборот: нередко административный контроль «вторгается» в область контроля судебного и при комплексной проверке нотариуса проверяется весь спектр вопросов, касающихся как организации работы, нотариального делопроизводства, так и соответствия законодательству совершенных нотариальных действий¹.

¹ Подробнее см.: *Аргунов В.В.* Проверка правильности совершенного нотариального действия (отказа в его совершении) и проект федерального закона «О нотариате и нотариальной деятельности в Российской Федерации» // Нотариус. 2013. № 2. С. 31–35.

§ 2. Оспаривание нотариального действия или отказа в его совершении в судебном порядке

Судебный порядок рассмотрения заявлений о совершенных нотариальных действиях или отказа в их совершении содержит достаточно правовых гарантий, позволяющих рассмотреть дело и вынести законное и обоснованное судебное решение, дающее защиту лицам, чьи права нарушены совершенным нотариальным действием или пострадали в результате отказа совершить нотариальное действие.

Специальный порядок осуществления прямого судебного контроля установлен в гл. 37 ГПК РФ «Рассмотрение заявлений о совершенных нотариальных действиях или об отказе в их совершении» и структурно входит в особое производство гражданского процесса. Соответственно, к данной категории дел подлежат применению общие правила особого производства, а также общие нормы, закрепленные в разделе I ГПК РФ и нормы об исковом производстве¹.

В научной литературе имеются иные варианты регламентации процедуры прямого судебного контроля. Так, А.Т. Боннер еще в 1966 г. предлагал перенести гл. 32 ГПК РСФСР из подраздела «Особое производство» в подраздел «Производство по делам, возникающим из административно-правовых отношений», т. к. решение суда принципиально не отличается от решений по другим административным делам². Данная точка зрения до сих пор поддерживается многими учеными³. Многочисленны предложения полностью исключить из ГПК РФ производство по делам, возникающим из

¹ Аргунов В.В. Общие положения особого производства // Арбитражный и гражданский процесс. 2011. № 7. С. 8–13; № 8. С. 15–20.

² Боннер А.Т. Производство по делам, возникающим из административно-правовых отношений: автореф. дисс. канд. юрид. наук. М., 1966. (Цит. по книге «Неисковые производства в гражданском процессе». М., 2011. С. 126–127). Также высказывались и многие другие ученые: Авдюков М.Г. Виды судопроизводства в советском гражданском процессуальном праве // Вестник МГУ: серия экономики, философии и права. 1956. № 2. С. 124; Жерулис И. Сущность советского гражданского процесса. Вильнюс, 1969. С. 199–201; Фурса С.Я. Окреме провадження у цивільному процесі України. Київ. 1999. С. 302–304.

³ Паришина Т. Судебный контроль за деятельностью нотариусов // Нотариус. 2006. № 6; Шундик И.А. К вопросу о месте рассмотрения заявлений о совершенных нотариальных действиях или об отказе в их совершении в системе норм гражданского процессуального права // Нотариус. 2003. № 6.

публично-правовых отношений, и закрепить его в кодексе административного судопроизводства¹. Однако в принятом КАС РФ нет главы, посвященной производству по заявлениям о совершенных нотариальных действиях или об отказе в их совершении. Истории России известны и другие формы регламентации прямого судебного контроля за нотариальной деятельностью².

Как установлено в ч. 1 ст. 49 Основ, заинтересованное лицо, считающее неправильным совершенное нотариальное действие или отказ в совершении нотариального действия, вправе подать об этом жалобу в районный суд по месту нахождения государственной нотариальной конторы (нотариуса, занимающегося частной практикой). ГПК РФ вместо понятия «жалоба» использует термин «заявление». В соответствии со ст. 310 ГПК РФ право подачи заявления о совершенном нотариальном действии или об отказе в его совершении принадлежит заинтересованным лицам.

В законодательстве и судебной практике отсутствует единообразный подход относительно определения круга лиц, обладающих правом обращения в суд с заявлением о совершенном нотариальном действии или об отказе в его совершении³.

Под заинтересованными лицами (заявителями) следует понимать тех лиц, в отношении которых должны быть совершены нотариальные действия, а также тех граждан и организаций, которые принимали непосредственное участие в совершении этих действий. Следуя общему правилу, закрепленному в ст. 45 ГПК РФ, заявление может быть подано в суд и прокурором, при наличии соответствующих обстоятельств, как и по любому другому делу, подведомственным судам общей юрисдикции.

Объектом проверки со стороны суда по данной категории дел

¹ Ярошенко Н.И. Административный процессуальный кодекс Российской Федерации: каким ему быть // Администратор суда. 2012. № 2. С. 31–33; Слепченко Е.В. Административное судопроизводство: понятие, единство и дифференциация // Российская юстиция. 2009. № 3 и др.

² Аргунов В.В. Проверка правильности совершенного нотариального действия (отказа в его совершении) и проект федерального закона «О нотариате и нотариальной деятельности в Российской Федерации». С. 33–34.

³ Лесницкая Л.Ф. Обжалование нотариальных действий или отказа в их совершении // Нотариус. 1997. № 2. С. 73.

является законность и обоснованность совершенного нотариусом нотариального действия, либо законность и обоснованность отказа в его совершении. Другими словами – результат нотариального производства. Учитывая, что действующее законодательство понимает нотариальное действие в различных смыслах, судебная практика отличается разнообразием. Помимо окончательных решений нотариуса по существу рассмотрения нотариального производства, выражающихся в виде совершенных нотариальных действий, оформленных нотариальными актами, либо в виде постановлений об отказе в их совершении, суды допускают прямой судебный контроль и за иными действиями нотариуса.

Так, в порядке гл. 37 ГПК РФ признается возможность обжалования действий и постановлений нотариуса об отложении и приостановлении совершения нотариальных действий¹. Однако такие постановления, как и многие другие действия нотариуса, совершающиеся им в ходе нотариального производства, нельзя считать нотариальными актами, разрешающими дело по существу. Ни отложением, ни приостановлением (а также назначением экспертизы и т. п.) результат нотариального производства не достигается. Окончательного ответа по существу на вопрос со стороны клиента нотариус при совершении этих процедурных действий не дает. Раз нотариального действия не совершается, соответственно, предмет обжалования и проверки прямого судебного контроля отсутствует. В силу ст. 11 ГК РФ, ст. 3 ГПК РФ, судебной защите подлежат нарушенные гражданские права. Вряд ли можно говорить о том, что при отложении, приостановлении совершения нотариального действия нарушаются какие-либо субъективные права граждан и организаций. Но даже если и нарушаются, нет необходимости подключать специальный порядок гл. 37 ГПК РФ, предусмотренный для проверки правильности совершения нотариальных действий или отказа в их совершении, достаточно будет обычной административной жалобы.

Аналогичный вывод следует и при обжаловании нотариаль-

¹ См.: Апелляционное определение Московского городского суда от 02 июля 2012 г. по делу № 11-9168; Определение Санкт-Петербургского городского суда от 31 января 2012 г. по делу № 33-1247/2012 // СПС «Консультант Плюс».

ных действий, в действительности нотариусом не совершавшихся. В судебной практике встречаются случаи, когда неустановленными лицами от имени конкретного нотариуса с подделыванием его подписи и печати оформляются конкретные правоотношения, требующие нотариального удостоверения¹. Ясно, что проверить такие «нотариальные действия» на предмет их законности невозможно, как и признать их несовершенными. Если здесь и говорить о гражданском судопроизводстве, то речь должна идти об исковой форме защиты права путем предъявления иска о возмещении вреда к лицам, совершившим мошенничество и подделку документов.

Правило подсудности о рассмотрении дел по месту нахождения нотариальной конторы установлено для того, чтобы обеспечить возможность участия в процессе представителя нотариального органа. В случае совершения нотариальных действий должностными лицами органов государственной власти и местного самоуправления, заявление подается в суд по месту нахождения данных органов. Заявления о неправильном удостоверении завещаний и доверенностей, приравненных к нотариальным, или об отказе в их удостоверении должностными лицами, указанными в федеральных законах, подаются в суд по месту нахождения соответственно госпиталя, больницы, санатория, другого стационарного лечебного учреждения; учреждения социального обслуживания, в том числе дома для престарелых и инвалидов, учреждения социальной защиты населения; экспедиции, воинских части, соединения, учреждения и военной профессиональной образовательной организации, военной образовательной организации высшего образования, места лишения свободы. Заявление о неправильном удостоверении завещания или об отказе в его удостоверении капитаном морского судна, судна смешанного плавания или судна внутреннего плавания, плавающих под Государственным флагом Российской Федерации, подается в суд по месту порта приписки судна.

Законом установлен десятидневный срок на подачу заявления в суд (ч. 2 ст. 310 ГПК). Срок исчисляется со дня, следующего за

¹ См., например: Определение Московского городского суда от 12 июля 2011 г. по делу № 33-19065 // СПС «Консультант Плюс».

днем вынесения постановления об отказе в совершении нотариального действия, т. е., начиная с того момента, когда заявителю стало известно о совершении нотариального действия или об отказе в его совершении путем ознакомления с письменным постановлением нотариуса. В случае пропуска заявителем срока на подачу заявления по уважительным причинам срок может быть восстановлен судом по общим правилам гражданского судопроизводства.

Форма и содержание заявления определяется применительно к общим правилам, установленным в ст. 131 ГПК РФ. Заявитель должен указать суд, куда подается заявление, все необходимые сведения о себе (ФИО, наименование), адрес места жительства (места нахождения), наименование представителя и его адрес, если в деле будет участвовать представитель, а также сведения об известных ему заинтересованных в деле лицах. В заявлении должно быть указано, какой нотариальный орган совершил нотариальное действие или отказался его совершать, какое конкретно действие нотариуса обжалуется (содержание нотариального действия, дата его совершения). Далее указываются обстоятельства, по которым заявитель считает действия нотариуса неправильными, незаконными и ссылка на доказательства. В заявлении должна содержаться просьба об отмене нотариального действия или об обязанности нотариального органа совершить определенное нотариальное действие. К заявлению прикладываются все необходимые документы, которые подтверждают обоснованность требований заявителя, в частности, нотариальные акты, подтверждающие совершение нотариального действия, например удостоверенные договоры, завещания, доверенности; документы, выданные нотариусом (свидетельство о праве на наследство, свидетельство о праве собственности на долю в общем имуществе супругов и т. д.); документы, подтверждающие бесспорность задолженности или иной обязанности должника перед взыскателем с учиненной на них исполнительной надписью и др.

Несмотря на давнее указание Пленума Верховного Суда РФ¹ о

¹ П. 8 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 17 марта 1981 № 1 (ред. от 25 октября 1996 г.) «О практике применения судами законодательства при рассмотрении дел по жалобам на нотариальные действия или на отказ в их совершении». В настоящее время постановление утратило силу.

необходимости обязательного приложения к заявлению об оспаривании отказа в совершении нотариального действия соответствующего постановления нотариуса или другого правомочного должностного лица, судебная и нотариальная практика богата примерами неправильного толкования и применения закона. Думается, что причина в несовершенстве нормы ст. 48 Основ. Как установлено, нотариус по просьбе лица, которому отказано в совершении нотариального действия, должен изложить причины отказа в письменной форме и разъяснить порядок его обжалования. Если просьба отсутствует, то и постановление об отказе не выносится.

В судебной практике данное правило нередко выливается в процессуальную обязанность заявителя по делу – клиента нотариуса доказать, что нотариус отказал именно в совершении нотариального действия, а не какого-либо иного действия, имеющего «процедурный» характер. За невозможностью со стороны заявителя представить письменное постановление нотариуса об отказе в совершении нотариального действия часто кроется отказ в удовлетворении его заявления ввиду беспредметности разбирательства, т. к. формально нет ни совершенного нотариального действия, ни отказа в его совершении. При этом отсутствие постановления ставится в вину клиенту нотариуса, своевременно не попросившего последнего составить такое постановление¹. В иных же аналогичных

¹ Апелляционное определение СК по гражданским делам Красноярского краевого суда от 8 декабря 2014 г. по делу № 33-11514; Апелляционное определение СК по гражданским делам Оренбургского областного суда от 27 мая 2014 г. по делу № 33-3012/2014; Апелляционное определение СК по гражданским делам Республики Башкортостан от 12 декабря 2013 г. по делу № 33-14471/2013; Апелляционное определение СК по гражданским делам Тульского областного суда от 24 октября 2013 г. по делу № 33-2678; Апелляционное определение Липецкого областного суда от 4 июля 2012 г. по делу № 33-1598а/2012; Апелляционное определение Ростовского областного суда от 14 июня 2012 г. по делу № 33-6625/12; Апелляционное определение Московского городского суда от 02 сентября 2014 г. по делу № 33-18061/14; от 24 июля 2014 г. по делу № 33-29520/14; от 26 марта 2012 г. по делу № 11-1680/12; от 16 ноября 2012 г. по делу № 11-27005; Апелляционное определение Орловского областного суда от 29 января 2013г. по делу № 33-199; Определение СК по гражданским делам Кемеровского областного суда от 10 октября 2013 г. по делу № 33-9596; Определения Московского городского суда от 01 апреля 2013 г. по делу № 4г-2364/13; от 6 марта 2012 г. по делу № 33-5342; от 21 февраля 2012 г. по делу № 33-5513; от 16 декабря 2011 г. по делу № 4г/7-11438/11; Кассационное определение Верховного суда Республики Карелия от 8 ноября 2011 г. по делу № 33-3268/2011 и др. // СПС «Консультант Плюс», СПС «Гарант».

случаях судами признается возможность обжалования и в отсутствие постановления, но при наличии у заявителя других документов (писем, уведомлений), якобы подтверждающих «фактический» отказ нотариуса в совершении нотариального действия¹.

Поскольку дела особого производства рассматриваются судами по общим правилам гражданского судопроизводства, то отказ суда в принятии заявления может последовать по основаниям, предусмотренным в законе. Так, в частности, основанием к отказу в принятии заявления является неподведомственность дела суду (ч. 1 ст. 134 ГПК). Заявление не может быть принято, если оно подано лицом, которое не участвовало в нотариальном действии или же не обращалось с просьбой, в которой ему отказал нотариальный орган. Как известно, оспариванию подлежат только те нотариальные действия, которые указаны в законе. Что касается заявлений и жалоб другого содержания (бездействия нотариуса, выразившегося в отказе совершения нотариального действия и в отказе выдачи постановления об этом; обжалования действий не самого нотариуса, а его секретарей или помощников; обжалования иных действий нотариуса, помимо нотариальных – задержки в совершении нотариальных действий, нарушении сроков, отказа в личном приеме и др.), то они могут быть рассмотрены в ином, обычно административном порядке. Отказ в принятии заявления к производству может последовать и по иным основаниям, предусмотренным ст. 134 ГПК РФ.

Приняв заявление к производству, судья производит все необходимые действия, связанные с подготовкой дела к судебному разбирательству.

Важным является привлечение к участию в деле всех заинтересованных лиц и опрос их по существу дела. Согласно ст. 311 ГПК РФ, заявление о совершенном нотариальном действии или об отка-

¹ Аргунов В.В. Проверка правильности совершенного нотариального действия (отказа в его совершении) и проект федерального закона «О нотариате и нотариальной деятельности в Российской Федерации». С. 33–34. В п. 96 Постановления Пленума ВС РФ от 29 мая 2012 года № 9 «О судебной практике по делам о наследовании» разъяснено, что не допускается отказ в выдаче свидетельства о праве на наследство в устной форме. В случае уклонения нотариуса от вынесения постановления об отказе в совершении нотариального действия суд обязывает нотариуса изложить причины отказа в письменной форме и разъяснить порядок его обжалования.

зе в его совершении рассматривается судом с участием заявителя, а также нотариуса, должностного лица, совершивших нотариальное действие или отказавших в совершении нотариального действия. Таким образом, помимо заявителя в делах данной категории принимает участие нотариус (иное должностное лицо, наделенное правом совершения нотариальных действий), а также заинтересованные в нотариальном действии лица. Круг заинтересованных лиц определяется материальным правоотношением, оформляемым нотариальным действием, и может быть достаточно широк, это могут быть родственники заявителя, его супруг, органы государственного управления, другие наследники и т. п. В этом смысле любой участник нотариального производства, заинтересованный в оформлении нотариального акта с целью реализации своего субъективного права (законного интереса), должен быть признан заинтересованным лицом в судопроизводстве.

Учитывая, что нотариус является специальным субъектом процесса с правами лица, участвующего в деле, его процессуально-правовой статус нельзя смешивать со статусом других заинтересованных лиц, третьих лиц и уж тем более невозможно его привлечение в дело в качестве лица, содействующего осуществлению правосудия – представителя нотариальной конторы, свидетеля¹. Судья должен своевременно известить всех участников процесса о месте и времени судебного заседания.

Не исключено участие в деле прокурора и иных органов и организаций².

Что касается других лиц как физических, так и юридических, которые считают, что их права затронуты совершенным нотариальным действием или отказом в его совершении, то они имеют право на обращение в суд в порядке искового производства путем предъявления

¹ Бардин Л.Н. Судопроизводство по жалобам на нотариальные действия или на отказ в их совершении: дисс. канд. юрид. наук. М., 1981. С. 144–146.

² В литературе рассматривается возможность участия в данной категории дел и некоторых других субъектов, по общим правилам ГПК имеющих право выступать в процессе в защиту прав и интересов других лиц, а также для дачи заключения по делу. Подробнее см.: Швачкина М.В. Лица, участвующие в делах особого производства по заявлениям о неправильно совершенных нотариальных действиях или неправомерном отказе в их совершении // Нотариальный вестник. 2012. № 8. С. 47.

иска в суд. В этом случае спор о праве, возникший между заинтересованными лицами, будет рассмотрен по общим правилам искового производства.

Особенностью данной категории дел является возможность рассмотрения дела в отсутствие заявителя и заинтересованных лиц (ст. 311 ГПК РФ).

При подготовке дела к судебному разбирательству в случае необходимости судья может истребовать письменные документы, имеющие существенное значение для рассмотрения дела (например, истребовать у нотариуса письменные объяснения, само нотариальное дело), решить вопрос о вызове свидетелей для дачи ими показаний.

В судебном заседании судопроизводство ведется по правилам гл. 15 ГПК РФ. При проверке законности действий нотариуса судья должен тщательно изучить закон, на основании которого действовал нотариальный орган, исследовать все доказательства по делу и установить все имеющие значение обстоятельства. Это в свою очередь даст ему возможность вынести законное и обоснованное решение по делу. Содержание решения должно соответствовать требованиям закона (ст. 198, 312 ГПК РФ). Решение при удовлетворении заявления должно либо отменить совершенное нотариальное действие, либо обязать выполнить такое нотариальное действие. В этом случае в резолютивной части указывается, какое конкретно нотариальное действие и кем должно быть совершено, его характер и содержание. В тех же случаях, когда суд признает действия нотариального органа законными и обоснованными, он отклоняет требования заявителя.

Заявитель, нотариальный орган и заинтересованные лица вправе обжаловать принятое решение в установленном законом порядке.

Учитывая, что нотариус, занимающийся частной практикой, несет полную имущественную ответственность за вред, причиненный по его вине имуществу гражданина или юридического лица в результате совершения нотариального действия с нарушением закона, а также за реальный ущерб, причиненный неправомерным

отказом в совершении нотариального действия и разглашением сведений о совершенных нотариальных действиях, при признании судебным решением действий нотариуса незаконными (причем не только при осуществлении прямого, но и косвенного судебного контроля), заинтересованные лица вправе рассчитывать на возмещение указанного имущественного вреда. Государство, органы государственной власти не несут ответственность за вред, причиненный действиями (бездействием) нотариуса, занимающегося частной практикой.

По общему правилу вред, причиненный имуществу гражданина или юридического лица в указанных случаях, возмещается за счет страхового возмещения по договору страхования гражданской ответственности нотариуса, или в случае недостаточности этого страхового возмещения – за счет страхового возмещения по договору коллективного страхования гражданской ответственности нотариуса, заключенного нотариальной палатой, или в случае недостаточности последнего страхового возмещения – за счет личного имущества нотариуса, или в случае недостаточности его имущества – за счет средств компенсационного фонда Федеральной нотариальной палаты.

За вред, причиненный действиями (бездействием) нотариуса, работающего в государственной нотариальной конторе, несет ответственность государство в соответствии со ст. 1069 ГК РФ.

При определении размера причиненного действиями (бездействием) нотариуса вреда, связанного с применением последствий недействительности сделки, предмет которой подлежал оценке, общий размер ответственности нотариуса в связи с признанием сделки недействительной не может превышать итоговую величину стоимости предмета оценки, данную ему ее участниками (сторонами).

В случае отказа в возмещении причиненного имущественного вреда добровольно заинтересованные лица вправе предъявить соответствующий иск к нотариусу. Однако удовлетворение такого иска на практике предполагает доказывание наличия вины нотариуса в допущенном при совершении нотариального действия нарушении закона. Дела по таким искам в большинстве случаев имеют

благоприятный исход в пользу нотариусов, а не потерпевших граждан и организаций. Поэтому, как верно указывается в литературе, механизм возмещения нотариусом имущественного вреда, причиненного им своим клиентам, не обеспечивает сегодня интересов пострадавшей стороны и подрывает доверие общества к нотариату как гаранту стабильности и безопасности лиц, нуждающихся в юридической помощи¹.

Нотариус, занимающийся частной практикой, несет полную имущественную ответственность также за вред, причиненный его работниками или лицом, временно замещающим нотариуса, при исполнении ими обязанностей, связанных с осуществлением нотариальной деятельности. Нотариус, занимающийся частной практикой, вправе предъявить лицу, временно его замещавшему, регрессный иск в размере вреда, причиненного по вине такого лица и возмещенного за счет личного имущества нотариуса.

Вред, причиненный нотариусом, работающим в государственной нотариальной конторе, а также должностными лицами органов государственной и муниципальной власти, уполномоченными совершать нотариальные действия, возмещается за счет соответствующей казны. Ответчиком по искам о возмещении вреда, причиненного физическим и юридическим лицам незаконными действиями таких нотариусов, должна являться Российская Федерация, а также соответствующие муниципальные образования.

¹ Щенникова Л.В. Нотариат и гражданское общество: проблема диалога, признания и перспектив развития // Нотариальный вестник. 2014. № 10. С. 50–53.

Глава 9

Нотариальное делопроизводство

Методические рекомендации

Изучение нотариального делопроизводства предполагает четкое разграничение его правил с порядком совершения нотариальных действий (нотариального производства), общие положения которого изложены в предыдущих главах (5,7,8), а особенные – в последующих главах настоящего учебника. В нотариальной теории и практике правила совершения нотариальных действий и нотариальное делопроизводство часто слиты в единое целое, что осложняет понимание, какое из них имеет процедурное значение, а какое направлено на технику документирования нотариальной деятельности. Правила нотариального делопроизводства направлены на обеспечение законности и единообразия в оформлении документации, возникающей в ходе осуществления нотариальной деятельности.

Для полного усвоения материала полезно будет обратиться к общей учебной литературе по делопроизводству, в которой раскрыты основы данной деятельности.

При изучении темы следует знать, что правила совершения нотариальных действий регулируются на федеральном законодательном уровне, тогда как правила нотариального делопроизводства – на уровне подзаконных актов Правительства РФ, Министерства юстиции и Федеральной нотариальной палаты. Со всеми указанными в настоящей главе подзаконными актами следует подробно ознакомиться.

Вопросы

1. Делопроизводство – основа документационного обеспечения нотариальной деятельности. 2. Оформление документов, формирование и оформление дел. Номенклатура дел нотариуса. 3. Регистрация нотариальных действий. 4. Правила хранения документов и нотариальные архивы.

§ 1. Делопроизводство — основа документационного обеспечения нотариальной деятельности

В процессе осуществления служебной деятельности нотариус получает, передает, обрабатывает, хранит огромный массив различной информации. Без строгой фиксации такой информации невозможна эффективная реализация функций нотариата. Как и во многих отраслях человеческой деятельности, фиксация инфор-

мации нотариусом производится преимущественно в письменной форме. Записанная на бумаге или другом носителе информация становится документом, а процесс записи на различных носителях по установленным правилам называется документированием управленческой деятельности или созданием документов¹.

Как известно, нотариальная деятельность – один из самых формализованных видов государственной (общественной) деятельности в сфере охраны и защиты прав и законных интересов. Огромная доля работы нотариуса связана с документами. При работе с ними необходимо выполнять много различных действий: создание и оформление документов, организацию их движения и обработки, систематизацию и хранение документов. Совокупность всех действий при работе с документами называют делопроизводством, т. е. производством дел, их письменным оформлением, или документационным обеспечением управленческой деятельности².

Итак, делопроизводство есть особого рода деятельность, обеспечивающая документирование, документооборот, оперативное хранение и использование документов³.

Важно понимать, что делопроизводство играет обеспечительную, служебную роль в нотариальной деятельности, однако само по себе нотариальной деятельностью не является.

Нотариальное производство и нотариальное делопроизводство – не одно и то же явление. С одной стороны, делопроизводство охватывает всю сферу деятельности нотариуса, как непосредственно связанную с осуществлением нотариальных действий, так и иную управленческую деятельность в работе нотариальной конторы (например, кадровое делопроизводство). В этом смысле нотариальное делопроизводство «шире» нотариального производства. В то же время правила делопроизводства адресованы только нотариусам (иным должностным лицам, осуществляющим нотариальную деятельность, а также работникам нотариальных контор, ответственным за оформление документов), не являются по своей

¹ Андреева В.И. Делопроизводство: организация и ведение: учебно-практическое пособие. 2-е изд. М., 2008. С.7.

² Там же. С. 9.

³ П. 3.1.1 ГОСТ Р 7.0.8-2013. Делопроизводство и архивное дело. Термины и определения. (утв. Приказом Росстандарта от 17 октября 2013 г. № 1185-ст).

сти «процессуальными», не регулируют правоотношения между нотариальным органом и лицами, обращающимися за нотариальной помощью. Таким образом, правила нотариального делопроизводства, устанавливая требования к нотариальному органу по документированию, документообороту, хранению и использованию документов, направлены на эффективную организацию «внутренней» стороны работы нотариального органа и являются своего рода правовой гарантией деятельности по совершению нотариальных действий.

Правила нотариального делопроизводства (далее – Правила) утверждены Приказом Минюста РФ от 16 апреля 2014 г. № 78¹. Разработанные во исполнение ст.ст. 9, 12 Основ, они устанавливают единый порядок работы с документами нотариусов в Российской Федерации, осуществления контроля за исполнением правил нотариального делопроизводства, а также передачи документов, хранящихся у нотариуса, полномочия которого прекращаются, другому нотариусу. К правилам прилагаются образцы различных актов, журналов и книг как в бумажной, так и в электронной форме (приложения 1–35).

Правила регулируют документирование и документооборот с момента создания или получения документов до передачи их в архив или уничтожения, включая порядок работы с документами, контроль, ведение и заполнение документов, связанных с совершением нотариальных действий, составление номенклатуры дел, подготовку документов к хранению или уничтожению.

За организацию и правильное ведение нотариального делопроизводства в нотариальных конторах ответственен сам нотариус либо лицо (несколько лиц), на которое особым приказом возложены функции по ведению делопроизводства или поручено выполнение отдельных видов работ, предусмотренных Правилами.

Оформление всех видов документов (документирование) в нотариальном делопроизводстве осуществляется на бумажных носителях, а также в отдельных случаях в электронном виде².

¹ Российская газета. 2014. 25 апреля.

² О новейших технологиях в нотариальной деятельности подробнее см. главу 15 настоящего учебника.

Правила не устанавливают порядок совершения нотариальных действий, формы реестров для регистрации нотариальных действий, нотариальных свидетельств, удостоверительных надписей нотариуса на сделках и свидетельствуемых документах. Все это устанавливается Основами и иными нормативными актами Минюста РФ.

Так, документальное оформление совершенных нотариальных действий производится путем составления и выдачи заинтересованным лицам нотариальных актов. Документальное оформление отказа в совершении нотариального действия производится путем составления соответствующего постановления. Содержание, формы и порядок составления нотариальных актов, а также постановлений об отказе в совершении нотариального действия устанавливаются Основами и особым приказом Минюста РФ, и правилами нотариального делопроизводства не регулируются¹.

§ 2. Оформление документов и формирование дел. Номенклатура дел нотариуса

Документы, не касающиеся оформления нотариального действия, создаются нотариусом в виде организационно-распорядительных документов – постановлений, приказов и распоряжений.

Также к документам, не связанным с оформлением нотариального действия, относится различного рода переписка: запросы нотариуса, ответы на запросы; извещения, письма нотариуса; информационные сообщения в нотариальные палаты; сопроводительные записки к статистическим отчетам; уведомления, справки и иные документы.

Указанные документы должны иметь предусмотренные правилами нотариального делопроизводства реквизиты.

Организационно-распорядительные документы, образующиеся в работе нотариуса, должны содержать:

¹ Приказ Министерства юстиции РФ от 10 апреля 2002 г. № 99 «Об утверждении Форм реестров для регистрации нотариальных действий, нотариальных свидетельств и удостоверительных надписей на сделках и свидетельствуемых документах». Подробнее см. § 6 главы 7 настоящего учебника.

- наименование нотариальной палаты (для нотариусов, занимающихся частной практикой);
- наименование нотариального округа или государственной нотариальной конторы;
- должность, фамилию, имя, отчество нотариуса;
- дату и номер приказа территориального органа о назначении на должность нотариуса;
- вид документа (приказ, распоряжение и т. д.); наименование документа;
- дату, регистрационный номер и место составления документа;
- текст документа; подпись нотариуса; оттиск печати с воспроизведением Государственного герба Российской Федерации.

Исходящие документы, связанные с перепиской, в обязательном порядке содержат следующие реквизиты:

- наименование нотариальной палаты (на документах нотариусов, занимающихся частной практикой);
- должность, фамилию, имя, отчество нотариуса с указанием наименования нотариального округа или государственной нотариальной конторы;
- место нахождения нотариальной конторы;
- дата и исходящий регистрационный номер; заголовок к тексту и сам текст;
- отметку о наличии приложения; подпись нотариуса.

Справки о совершенных нотариальных действиях, выдаваемые нотариусом в соответствии со ст. 5 Основ, кроме указанных реквизитов содержат наименование и ссылку на документ, на основании которого они выдаются. В справках могут указываться дата и номер приказа территориального органа о назначении на должность нотариуса.

Согласно ст. 11 Основ нотариус имеет личную печать с изображением Государственного герба Российской Федерации, указанием фамилии, инициалов, должности нотариуса и места его нахождения или наименования государственной нотариальной конторы, штампы удостоверительных надписей, личные бланки или бланки государственной нотариальной конторы. Личная печать нотариуса имеет круглую форму, стандартные размеры. В центре печати изо-

бражен Государственный герб РФ, по кругу печати (в концентрических строках) указаны фамилия, инициалы, должность нотариуса, место его нахождения или наименование государственной нотариальной конторы¹.

На документах, подтверждающих совершение нотариального действия, запросах нотариуса об истребовании сведений и документов в связи с совершаемым нотариальным действием, на уведомлениях, адресованных органам государственной власти и местного самоуправления, а также в иных случаях, предусмотренных законом и Правилами, подпись нотариуса заверяется оттиском печати с воспроизведением Государственного герба РФ. На иных документах подпись нотариуса может быть заверена оттиском печати без воспроизведения Государственного герба.

При оформлении документов нотариусом, занимающимся частной практикой, или лицом, замещающим временно отсутствующего нотариуса, занимающегося частной практикой, могут использоваться штампы, личные бланки нотариуса и бланки для совершения нотариальных действий; нотариусом, работающим в государственной нотариальной конторе, могут использоваться штампы, личные бланки нотариуса и бланки государственной нотариальной конторы.

Личные бланки нотариуса могут быть угловыми или продолжными. Личные бланки должны содержать предусмотренные Правилами нотариального делопроизводства (п. 41) реквизиты. Бланки для совершения отдельных нотариальных действий изготавливаются, учитываются и используются в соответствии со специальным Положением².

При оформлении документов нотариусом могут использоваться мастичные штампы, за исключением случаев, установленных Правилами. Оттиски мастичных штампов выполняются штемпельной краской синего, голубого или фиолетового цвета. При исполь-

¹ См.: П. 3.5 ГОСТ Р 51511-2001. Печати с воспроизведением Государственного герба Российской Федерации. Форма, размеры и технические требования (утв. Постановлением Госстандарта России от 25 декабря 2001 г. № 573-ст.).

² Положение о порядке изготовления, обращения, учета и использования бланка для совершения нотариальных действий (утв. Решением Правления ФНП от 21–22 декабря 2009 г.).

зовании мастичного штампа допускается дописывание нотариусом незаполненных мест штампа, в том числе при помощи технических средств. Допускается проставление регистрационного номера нотариального действия, даты совершения нотариального действия и суммы взысканной государственной пошлины (нотариального тарифа) при исполнении удостоверительной надписи с использованием технических средств.

Все документы, образующиеся в ходе нотариальной деятельности, подлежат обработке – регистрации в соответствующих журналах (разделы II-IV Правил), а также учету и систематизации путем их группировки и помещения в формируемые дела.

Дела формируются в соответствии с номенклатурой дел нотариуса. Номенклатура дел – систематизированный перечень наименований (заголовков) дел с указанием сроков их хранения. Номенклатура дел составляется нотариусом ежегодно в конце каждого года (не позднее 1 декабря), вводится в действие с 1 января следующего календарного года и необходима для учета документов, группировки документов в дела, определения сроков их хранения. В номенклатуру дел включаются наименования (заголовки) дел, отражающие всю документируемую деятельность нотариуса, в том числе реестры, книги, журналы. Важно, что в номенклатуре дел отражается именно вся документируемая деятельность нотариуса – и как собственно нотариуса, и как хозяйствующего субъекта, и как работодателя, и как налогоплательщика. Номенклатура определяет порядок формирования документов в дела; систематизации дел; идентификации и индексации дел; сроков хранения дел¹. Номенклатура дел составляется в двух экземплярах, подписывается составившим ее лицом и представляется нотариусом до 1 декабря текущего года в нотариальную палату.

В помощь нотариусам для составления индивидуальной номенклатуры дел имеется Примерная номенклатура дел государственной нотариальной конторы и нотариуса, занимающегося частной практикой, утвержденная приказом Минюста РФ от 19

¹ *Мурыгина О.С., Ильина Н.М.* Новые правила нотариального делопроизводства: некоторые проблемы применения // Нотариальный вестник. 2014. № 10. С. 43.

декабря 2013 г. № 229¹. Примерная номенклатура дел определяет порядок формирования документов в дела, систематизации, идентификации, индексации и сроки хранения дел и является методическим документом для составления индивидуальной номенклатуры дел государственной нотариальной конторы и нотариуса, занимающегося частной практикой.

Примерная номенклатура дел представляет собой таблицу и состоит из нескольких граф и из двух разделов: «Организация нотариальной деятельности» и «Совершение нотариальных действий». Внутри разделов заголовки дел сгруппированы с учетом их функциональной взаимосвязи. В раздел «Организация нотариальной деятельности» включены дела: организационно-распорядительные, отчетности, финансирования и бухгалтерии, по работе с персоналом, регистрационно-контрольные и учетные. В раздел «Совершение нотариальных действий» включены дела, связанные с совершением нотариальных действий. В каждом разделе имеются графы: индекс дела (графа 1), заголовок дела (графа 2), срок хранения дела, номера статей (графа 3), примечание (графа 4).

По образцу Примерной номенклатуры дел формируется индивидуальная номенклатура дел с соответствующими разделами, состоящая из следующих граф: индекс дела (графа 1), заголовок дела (графа 2), количество дел (томов, частей) (графа 3), срок хранения дела, номера статей (графа 4), примечание (графа 5).

По окончании календарного года составляется итоговая запись о категориях и количестве находившихся в производстве дел отдельно постоянного и временного хранения, а также об общем количестве дел, находившихся в производстве нотариуса в соответствующем году.

Каждое дело, формирующееся нотариусом в ходе работы, состоит из сгруппированных в отдельной папке документов, относящихся к определенному вопросу (например, договоры страхования профессиональной ответственности нотариуса), нотариальному действию (например, договоры об ипотеке), определенной области деятельности нотариуса (например, личные дела работников)

¹ Приказ Минюста РФ от 19 декабря 2013 г. № 229 «Об утверждении примерной номенклатуры дел государственной нотариальной конторы и нотариуса, занимающегося частной практикой» // Российская газета. 2014. 15 января.

и т. д. В дела группируются документы одного календарного года, исключение составляют переходящие дела, ведущиеся в течение нескольких календарных лет.

Внутри дела документы систематизируются, как правило, в хронологическом порядке. Правила устанавливают, что по объему дело не должно превышать 250 листов. Если количество листов больше, дело подразделяется на тома или части тома.

Оформление дела состоит из комплекса работ по подготовке дела к хранению и включает в себя описание дела на обложке, брошюровку, нумерацию листов, составление заверительной надписи и внутренней описи.

Дела подлежат оформлению при их заведении и после окончания ведения дела после завершения календарного года (за исключением переходящих дел). Оформление дела при его заведении состоит из оформления обложки дела по установленному образцу. После окончания дела проводится его полное или частичное оформление в зависимости от сроков хранения дела, устанавливаемых в соответствии с номенклатурой дел. Частично оформляются дела, хранящиеся 10 лет и менее. При частичном оформлении дела осуществляются пересистематизация документов, нумерация листов (карандашом в правом верхнем углу листа). Дело прошивается, составляется лист-заверитель дела. Внутренняя опись документов дела может не составляться.

Полному оформлению подлежат дела постоянного и временного (свыше 10 лет) хранения. При полном оформлении дела документы перегруппируются в хронологической последовательности с января по декабрь. Все листы дела, подлежащего полному оформлению, включая помещенные в него конверты и вложения (за исключением вложений в конверты хранения), нумеруются простым карандашом. Лист-заверитель не нумеруется. Внутренняя опись нумеруется отдельно.

После завершения нумерации листов составляется заверительная надпись, которая располагается в конце дела. Заверительная надпись составляется в деле на отдельном листе-заверителе дела по установленной форме Правилами. К наследственным делам лист-заверитель не составляется.

Внутренняя опись документов дела составляется на отдельных листах. Каждый документ вносится в нее под самостоятельным порядковым номером, указываются дата документа, заголовок, номера листов, на которых расположен каждый документ. Внутренняя опись имеет итоговую запись, в которой цифрами и прописью указывается количество включенных в нее документов и листов внутренней описи. Внутренняя опись подписывается нотариусом с указанием его должности и даты составления описи и подшивается в начале дела.

После составления листа-заверителя и внутренней описи все документы, составляющие дело, помещаются в обложку, прошиваются прочной нитью или переплетаются. После этого их можно помещать на хранение.

Реестры, книги, журналы до внесения в них первой записи должны быть прошиты, листы их пронумерованы. Количество пронумерованных и сшитых листов указывается на оборотной стороне последних листов реестров, книг, журналов.

Возврат и изъятие документов из оформленного дела по общему правилу не допускается. Исключительные случаи установлены в законе. Так, в случае необходимости изъятия или добавления документов в полностью оформленные дела постоянного или временного хранения (например, изъятие правоустанавливающих документов при расторжении договора) производятся реформирование и переоформление дела.

Документы, хранящиеся в номенклатурных делах нотариуса, при необходимости их возврата или изъятия (выемки) выдаются:

- лицу, на имя которого были оформлены возвращаемые документы, или его представителю при предъявлении: заявления с указанием причин возврата документов; документа, удостоверяющего личность; документа, подтверждающего полномочия представителя; документа, послужившего основанием для возврата документа (например, соглашения о расторжении договора, при удостоверении соглашения не тем нотариусом, который удостоверял расторгаемый договор);
- работникам суда, прокуратуры, органов следствия при

предъявлении служебного удостоверения, документа, на основании которого производится изъятие.

Возврат и изъятие документов из оформленных дел проводятся в установленном Правилами порядке с расшивкой дела и помещением в него вместо изъятых документов копий, заверенных подписью и оттиском печати нотариуса с воспроизведением Государственного герба РФ. В дело также подшивается документ, на основании которого произведен возврат или изъятие (заявление лица, на имя которого оформлены возвращаемые документы, протокол выемки, определение (запрос) суда и др.

Имеются особенности формирования и оформления наследственных дел, а также некоторых иных видов дел, связанных с отдельными нотариальными действиями (раздел XI Правил). В связи с тем, что нотариусом принимаются, создаются и используются электронные документы, работа с ними также имеет свою специфику¹.

§ 3. Регистрация нотариальных действий

Регистрация нотариальных действий в нотариальном реестре – один из наиболее характерных и существенных признаков, отличающих нотариальную функцию от методов деятельности иных правоохранительных органов. Согласно ст. 50 Основ, все нотариальные действия, совершаемые нотариусом, регистрируются в реестре. Запись в реестре осуществляется по специальному регламенту, установленному Правилами нотариального делопроизводства в строго хронологическом порядке, только после проверки всех оснований и условий права на совершение нотариального действия.

Несоблюдение требований по регистрации нотариальных действий, ведению реестра нотариальных действий часто признается в судебной практике существенным нарушением ст.ст. 50, 51 Основ, влекущим незаконность совершенного нотариального действия². С

¹ См. главу 15 настоящего учебника.

² См., например: Постановление Президиума ВС РФ от 19 апреля 2000 г. № 29пв-2000; Кассационное определение суда Еврейской автономной области от 19 января 2011 г. № 33-29/2011 // СПС «Гарант».

записью в реестре связывается конститутивное значение нотариальной формы документа. Отсутствие в реестре записи о совершенном нотариальном действии свидетельствует об отсутствии самого нотариального действия¹.

Реестр – специальная книга установленной формы. Некоторые нотариальные действия подлежат последующей регистрации в дополнительных книгах. Завещания, например, кроме регистрации в реестровой книге для регистрации нотариальных действий, регистрируются в алфавитной книге учета завещаний.

Формы реестров регистрации нотариальных действий установлены приказом Минюста РФ от 10 апреля 2002 г. № 99 «Об утверждении Форм реестров для регистрации нотариальных действий, нотариальных свидетельств и удостоверительных надписей на сделках и свидетельствуемых документах» на основании ст. 51 Основ. Различаются формы реестра для регистрации нотариальных действий и отдельная форма реестра для регистрации запрещений отчуждения движимого и недвижимого имущества (формы № 1 и 2). Для такого нотариального действия, как внесение в депозит нотариуса денег или ценных бумаг, установлена форма книги учета депозитных операций, которая служит для регистрации документа, послужившего основанием для возбуждения «депозитного» нотариального производства, в день непосредственного внесения денег или ценных бумаг в депозит нотариуса.

В зависимости от объема работы и количества сотрудников нотариальной конторы может вестись несколько реестров. Так, одновременно нотариус может вести один общий реестр для регистрации любых нотариальных действий, по одному специальному реестру для регистрации конкретных нотариальных действий, предусмотренных законодательством РФ (регистрация сделок, свидетельствование подлинности подписи, выдача свидетельств о праве на наследство и т. д.), и несколько реестров для регистрации свидетельствования верности копий документов.

Ведение специальных реестров не исключает возможности ре-

¹ Апелляционное определение Московского городского суда от 22 января 2013 г. по делу № 11-2168, от 04 июля 2012 г. по делу № 11-8714; Апелляционное определение Самарского областного суда от 14 марта 2012 г. по делу № 33-2129 // СПС «Гарант».

гистрации в общем реестре любых нотариальных действий, в том числе и тех, для регистрации которых предусмотрены специальные реестры. По решению нотариальной палаты допускается одновременное ведение двух и более общих реестров. В таком случае специальные реестры не ведутся.

Реестры для регистрации нотариальных действий используются в течение календарного года. Каждому реестру присваивается индекс в соответствии с номенклатурой дел, реестры нумеруются. Индекс и номер реестра указываются на обложке реестра.

Общие реестры нумеруются арабскими цифрами последовательно по мере их заведения после окончания предыдущего реестра (1, 2, 3 и т. д.).

Присвоение номеров специальным реестрам (за исключением реестров для регистрации копий) производится по мере окончания предыдущего реестра и заведения последующего реестра, осуществляется их порядковая нумерация. К порядковому номеру специального реестра, обозначаемому арабскими цифрами, прибавляется буква, соответствующая наименованию нотариального действия. Например, 1С – номер первого реестра, заведенного для регистрации сделок; 2С – номер второго реестра для регистрации сделок, заведенного после окончания первого реестра, и т. д. Нумерация реестров для регистрации копий осуществляется в специальном порядке, предусмотренном Правилами.

Каждому нотариальному действию, внесенному в реестр, присваивается индивидуальный регистрационный номер. Он состоит из номера реестра и порядкового номера нотариального действия, присвоенного ему в соответствии с регистрацией в данном реестре.

Записи в реестре производятся ручкой, аккуратно и разборчиво, с использованием красителей синего, голубого или фиолетового цвета. Незаполненные строки в реестре должны быть прочеркнуты, подчистки не допускаются. Допускается внесение в реестр поправок (дописок, приписок, исправлений), в обязательном порядке оговариваемых.

Записи в реестре могут производиться нотариусом, стажером нотариуса, помощником нотариуса или другим уполномоченным

на это лицом, работающим в нотариальной конторе по трудовому договору.

Запись о нотариальном действии производится только после того, как удостоверительная надпись или выдаваемый нотариальный документ подписан нотариусом.

Реестр представляет собой таблицу и состоит из семи разделов (граф).

В графе 1 указывается порядковый номер нотариального действия с начала календарного года.

В графе 2 указывается дата совершения нотариального действия, которая должна совпадать с датой, указанной в удостоверительной надписи, в свидетельстве или ином документе, выданном нотариусом, если иное не вытекает из содержания нотариального действия.

В графе 3 указываются данные физического или юридического лица, обратившегося за совершением нотариального действия: фамилия, имя, отчество гражданина, дата его рождения (число, месяц, год – арабскими цифрами) и его место жительства; наименование юридического лица, место его нахождения, документы, подтверждающие правоспособность юридического лица. При совершении нотариального действия через представителя заявителя в этой же графе указываются данные представителя.

В графу 4 реестра вписываются реквизиты (серия, номер, дата выдачи и наименование органа, выдавшего документ) документа, удостоверяющего личность. При обращении к нотариусу в электронной форме (например, при регистрации уведомлений о залоге движимого имущества), в эту графу вносятся уникальный номер квалифицированного сертификата ключа электронной подписи заявителя; уникальный номер квалифицированного сертификата удостоверяющего центра, выдавшего квалифицированный сертификат заявителя; страховой номер индивидуального лицевого счета владельца квалифицированного сертификата (для физического лица) либо идентификационный номер налогоплательщика-владельца квалифицированного сертификата (юридического лица); дата и время проверки нотариусом электронной подписи заявителя.

В графе 5 реестра указывается краткое содержание нотариаль-

ного действия. При свидетельствовании верности копии документа указываются: наименование документа; его краткое содержание; фамилия, имя, отчество гражданина и (или) наименование юридического лица, которым принадлежит этот документ; кем выдан документ и дата его выдачи. При удостоверении сделок в этой графе указывается только вид сделки, т. к. подробно ее содержание изложено в экземпляре сделки, оставляемом в делах нотариуса (в отношении договоров указывается также и предмет договора). Так же записываются и выданные свидетельства. При совершении нотариусом протестов (морской протест, протесты векселей), исполнительных надписей, принятии в депозит денег и ценных бумаг указывается наименование совершенного нотариального действия. При удостоверении документа, экземпляр которого не остается в делах нотариуса, указываются фамилия, имя, отчество гражданина и (или) полное наименование юридического лица, в отношении которого совершается полномочие, место жительства или место нахождения этого лица, краткое содержание полномочия. При свидетельствовании подлинности подписи на документе указываются наименования нотариального действия и документа, на котором свидетельствуется подлинность подписи.

Графа 6 реестра предназначена для указания цифрами суммы госпошлины (нотариального тарифа), взысканной за совершение нотариального действия, денежных сумм, полученных нотариусом за выполнение технической работы и составление проектов.

В графе 7 реестра все лица, явившиеся за совершением нотариального действия, а также рукоприкладчик, переводчик, свидетели, исполнитель завещания собственноручно пишут свои инициалы и фамилию и проставляют роспись. При регистрации уведомления о залоге движимого имущества, поступившего в электронной форме, графа 7 реестра не заполняется. При совершении нотариального действия вне помещения нотариальной конторы в графе 7 реестра указывается адрес, по которому совершено нотариальное действие.

В случае обнаружения ошибок в нумерации нотариальных действий в реестре об этом составляется акт, заверяемый подписью нотариуса с проставлением даты. Акт подклеивается в конец реестра, на акте и месте склейки ставится оттиск печати нотариуса

с воспроизведением Государственного герба РФ, который проставляется таким образом, чтобы часть изображения печати была расположена на акте, часть – на реестре.

По письменному заявлению организаций и лиц, в отношении и по поручению которых совершено нотариальное действие, а также по требованию суда, прокуратуры, органов следствия в связи с находящимися в их производстве уголовными и гражданскими делами, нотариус обязан выдавать выписки из реестра.

Существенные особенности установлены к порядку внесения сведений и ведения реестра нотариальных действий, реестра наследственных дел и реестра уведомлений и залоге движимого имущества в единой информационной системе (ЕИС) нотариата, которая предназначена для комплексной автоматизации процессов сбора, обработки сведений о нотариальной деятельности и обеспечения всех видов информационного взаимодействия (обмена). Реестры ЕИС ведутся в электронной форме, а при их ведении используются форматы электронных документов¹.

§ 4. Правила хранения документов и нотариальные архивы

В процессе формирования и оформления дел нотариус (лицо, ответственное за делопроизводство) ежегодно осуществляет экспертизу ценности документов с целью проведения отбора дел постоянного и временного (свыше 10 лет) хранения, выделения к уничтожению дел за предыдущие годы, сроки хранения которых истекли. По результатам экспертизы составляются описи дел постоянного, временного (свыше 10 лет) хранения за соответствующий год, а также акты о выделении к уничтожению документов, не подлежащих хранению.

¹ Подробнее об этом см. главу 15 настоящего учебника, а также Приказ Минюста России от 17 июня 2014 г. № 129 «Об утверждении Порядка ведения реестров единой информационной системы нотариата» (вместе с Порядком ведения реестров единой информационной системы нотариата, утв. решением Правления ФНП от 02 июня 2014 г., приказом Минюста России от 17 июня 2014 г. № 129) // Российская газета. 2014. 20 июня; Волчинская Е.К. Об использовании электронных документов нотариусами (в свете вступления в силу изменений в законодательство о нотариате) // Нотариальный вестник. 2014. № 8. С. 55.

Нотариальные архивы должны вестись и содержаться в соответствии с федеральным законом № 125-ФЗ «Об архивном деле в Российской Федерации»¹. Согласно ст. 22 указанного закона, записи о нотариальных действиях, а также документы по личному составу, подлежат временному хранению до их передачи на постоянное хранение в Архивный Фонд РФ в течение 75 лет. Дела, в том числе реестры, книги, журналы постоянного или временного (свыше 10 лет) срока хранения, с момента их открытия до момента передачи в соответствующий архив, подлежат временному хранению по месту их формирования. В случае прекращения полномочий нотариуса, сформировавшего дела, они подлежат временному хранению у нотариуса, которому дела переданы в соответствии с Правилами нотариального делопроизводства.

Таким образом, дела со дня их формирования и до передачи в архив или на уничтожение, хранятся у нотариуса, занимающегося частной практикой, или в государственной нотариальной конторе. Территориальные органы Минюста РФ и нотариальные палаты субъектов РФ обязаны осуществлять контроль за сохранностью и учетом нотариальных архивов, а государственные нотариальные конторы и нотариусы, занимающиеся частной практикой, обязаны обеспечивать сохранность и учет нотариальных архивов в своих нотариальных конторах. Согласно Требованиям к организации нотариального обслуживания нотариусами, занимающимися частной практикой², место для размещения нотариального архива выбирается нотариусом и оснащается оборудованием, исходя из необходимости создания надлежащих условий (температурного режима) хранения нотариальных документов в течение установленных сроков, недопустимости их утраты, обеспечения своевременного санкционированного доступа к ним.

Для архива рекомендуется выделять отдельное помещение, оснащать его несгораемыми металлическими шкафами, стеллажами, вентиляцией. В целях обеспечения сохранности нотариальных документов, предотвращения их хищения или утраты нотариус обязан обеспечить необходимые меры по недопущению несанкци-

¹ СЗ РФ. 2004. № 43. Ст. 4169.

² Утв. Решением Правления ФНП (протокол от 12.11.2012 г. № 12/12).

онированного доступа в помещение нотариальной конторы во вне-рабочее время, надлежащее хранение нотариальных документов и противопожарную безопасность.

Важно, что нотариальный архив имеет публичный характер, не является собственностью нотариуса, однако именно нотариус обязан формировать и обслуживать архив, обеспечить его безопасность, организовать работу по выдаче гражданам и организациям архивных документов. В литературе отмечается, что проблема хранения документов и содержания нотариальных архивов является достаточно злободневной для большинства нотариусов РФ, ее решение требует множества экономических и человеческих ресурсов, а ненадлежащее ведение нотариальных архивов нередко создает большие трудности для граждан. Поэтому сохранить нотариальные архивы – задача государственного масштаба¹.

Правила нотариального делопроизводства устанавливают, что течение срока хранения дел начинается с 1 января года, следующего за годом окончания производства по делу. Дела постоянного срока хранения по месту формирования хранятся не более 75 лет с момента их окончания, затем они передаются в государственный или муниципальный архив. Дела постоянного срока хранения, передаваемые в соответствующий архив по описи, должны быть полностью оформлены в соответствии с Правилами. Дела постоянного хранения, содержащие документы, не исполненные по не зависящим от нотариуса причинам в течение 75 лет (например, лицо, сдавшее нотариусу документы на хранение, не обратилось за их возвратом), также подлежат полному оформлению и передаче в соответствующий архив.

По истечении срока временного хранения дела, не подлежащие передаче в государственные и муниципальные архивы, уничтожаются нотариусом, занимающимся частной практикой, а в государственной нотариальной конторе – лицом, ответственным за делопроизводство.

После составления описей дел постоянного и временного (свыше

¹ *Вергасова Р.И.* Нотариат в России. Учебник. М., 2011. С. 187,189; *Оводов А.А.* Интервью с президентом Московской городской нотариальной палаты К.А. Корсином // Юрист. 2012. №3. С. 3–7; *Черемных Г.Г.* В современной России должного нормативного правового регулирования в сфере нотариата не было и нет // Нотариус. 2009. № 4. С. 2–9.

10 лет) хранения, производится отбор документов для уничтожения.

Для уничтожения выделяются дела, срок хранения которых истек. Производится полистный просмотр дел с целью их отбора для уничтожения. Отобранные для уничтожения дела включаются в акт о выделении к уничтожению документов, составляемый в трех экземплярах – при уничтожении дел нотариусом, занимающимся частной практикой, и в двух экземплярах в случае уничтожения дел государственной нотариальной конторы. Акт согласовывается специальной экспертной комиссией и представляется на утверждение в нотариальную палату и территориальный орган Минюста (в случае уничтожения дел нотариуса, занимающегося частной практикой) или в просто в территориальный орган Минюста (при уничтожении дел государственной нотариальной конторы).

Акт о выделении к уничтожению документов подписывается нотариусом, занимающимся частной практикой, а в государственной нотариальной конторе – нотариусом, ответственным за дело-производство. Подпись нотариуса заверяется оттиском печати с воспроизведением Государственного герба РФ.

Дела, отобранные для уничтожения, должны быть уничтожены нотариусом в течение 30 дней со дня утверждения акта. Они уничтожаются любым доступным способом, отвечающим требованиям о неразглашении содержащейся в них информации и невозможности восстановления текста уничтоженных документов.

На акте о выделении к уничтожению документов делается отметка о дате и способе уничтожения дел. Отметка подписывается нотариусом, занимающимся частной практикой, а в государственной нотариальной конторе – нотариусом, ответственным за дело-производство, с проставлением даты и заверяется оттиском печати с воспроизведением Государственного герба РФ.

Один экземпляр акта о выделении к уничтожению документов с отметкой об уничтожении дел хранится в делах нотариуса, остальные передаются нотариусом, занимающимся частной практикой, в нотариальную палату и территориальный орган, а государственной нотариальной конторой – в территориальный орган Минюста РФ.

ОТДЕЛ ВТОРОЙ
ПОРЯДОК СОВЕРШЕНИЯ
ОТДЕЛЬНЫХ НОТАРИАЛЬНЫХ
ДЕЙСТВИЙ

Глава 10

Нотариальные действия по удостоверению бесспорного права

10.1. Нотариальные свидетельства

Методические рекомендации

При изучении темы студенту необходимо изучить нормы гражданского и семейного законодательства, регулирующие вопросы возникновения и прекращения общей совместной собственности супругов. Также следует знать общие правила и особенности нотариальных действий, связанных с подтверждением бесспорных прав, как в отношении прав на долю в общем имуществе супругов, так и в отношении наследственных прав. Важно уяснить возможности и порядок выделения супружеских долей в общем имуществе супругов как при их жизни, так и в случае смерти одного из супругов.

Необходимо научиться ориентироваться в нормах права, регулирующих наследственные отношения, в части оформления свидетельств о праве на наследство как правоподтверждающих документов.

Законом установлен исчерпывающий перечень случаев выдачи нотариусами свидетельств. Важно понять, каково соотношение и взаимозависимость институтов общей совместной собственности супругов и наследования.

При изучении темы следует понять, в чем заключается различие нотариальных свидетельств как документов, удостоверяющих бесспорные имущественные права, и брачного договора как универсального способа изменения законного режима совместной собственности супругов на договорный режим имущественных отношений.

Вопросы

1. Свидетельства, подтверждающие возникшее право: общая характеристика. 2. Нотариальные свидетельства, выдаваемые супругам. 3. Свидетельство о праве на наследство.

§ 1. Свидетельства, подтверждающие возникшее право: общая характеристика

Одними из важных действий, совершаемых нотариусами, наряду с действиями, направленными на возникновение прав и обязанностей (удостоверение сделок), на фиксацию доказательств

(обеспечение доказательств), свидетельствование верности документов и т. д., являются особые нотариальные действия, связанные с подтверждением бесспорного права. К таким действиям можно отнести выдачу свидетельств о праве собственности на долю в общем имуществе супругов; о праве на наследство. Законодатель определяет данные действия как «выдача» потому, что их осуществление не влечет возникновения прав. Нотариус, оформляя супружеские права на долю, наследственные права, только подтверждает их и выдает соответствующий документ.

Так, право на долю в общем имуществе супругов возникает в силу закона (ст.ст. 34, 37, 38, 39 СК РФ). Реализация такого права может быть только после публичного подтверждения его наличия. Свидетельство, являясь специальным документом, служит таким подтверждением.

При этом свидетельства о праве собственности на долю в общем имуществе супругов могут быть оформлены как при жизни супругов (подтверждение долей, определенных законным режимом собственности супругов (ст.ст. 33, 39 СК РФ), свидетельством о праве собственности на долю в общем имуществе супругов), так и после смерти одного из супругов (выделение из наследственного имущества супружеской доли пережившего супруга по правилам законного режима собственности супругов, подтверждаемое свидетельством о праве собственности на долю в общем имуществе супругов, выдаваемое пережившему супругу)¹.

В силу п. 4 ст. 35 Конституции Российской Федерации наследование в Российской Федерации гарантируется государством. В случае смерти гражданина право собственности на принадлежавшее ему имущество переходит по наследству к другим лицам в соответствии с завещанием или законом (ст. 218 ГК РФ). В рамках наследственного дела нотариус только подтверждает возникшее в силу закона право. В силу универсальности наследственного право-

¹ См.: Форма № 15 «Свидетельство о праве собственности на долю в общем совместном имуществе супругов, выдаваемое пережившему супругу» // Приказ Минюста РФ от 10 апреля 2002 г. № 99 (ред. от 30 декабря 2014 г. № 265) «Об утверждении форм реестром для регистрации нотариальных действий, нотариальных свидетельств и удостоверительных надписей на сделках и свидетельствуемых документах» // Российская газета. 2002. 24 апреля.

преемства всё имущество умершего (наследство, наследственное имущество) переходит к наследникам в неизменном виде как единое целое. Наследник становится собственником наследственного имущества: недвижимого, движимого, сразу и в один и тот же момент – в момент открытия наследства, даже при условии его принятия позже открытия наследства (как правило, в рамках шестимесячного срока). Реализация такого права также может быть только после его публичного подтверждения.

Свидетельства, выдаваемые в рамках наследственного дела, могут быть как в отношении подтверждения возникших прав законных наследников (свидетельство о праве на наследство по закону¹, свидетельство о праве на наследство на обязательную долю²), так и в отношении подтверждения прав на наследство наследников по завещанию (свидетельство о праве на наследство по завещанию³).

Во всех указанных случаях при подтверждении прав на супружеское имущество, наследственных прав, получение правоподтверждающих документов является исключительно правом лица/лиц, но никак не их обязанностью.

§ 2. Нотариальные свидетельства, выдаваемые супругам

Одним из распространенных нотариальных действий (ст. 35 Основ), подтверждающих бесспорные права, является выдача свидетельств о праве собственности на долю в общем имуществе супругов.

¹ См.: Форма № 3 «Свидетельство о праве на наследство по закону, выдаваемое одному наследнику» // Приказ Минюста РФ от 10 апреля 2002 г. № 99 (ред. от 30 декабря 2014 г. № 265) «Об утверждении форм реестром для регистрации нотариальных действий, нотариальных свидетельств и удостоверительных надписей на сделках и свидетельствуемых документах» // Там же.

² См.: Форма № 9 «Свидетельство о праве на наследство по закону на обязательную долю» // Приказ Минюста РФ от 10 апреля 2002 г. № 99 (ред. от 30 декабря 2014 г. № 265) «Об утверждении форм реестром для регистрации нотариальных действий, нотариальных свидетельств и удостоверительных надписей на сделках и свидетельствуемых документах» // Там же.

³ См.: Форма № 11 «Свидетельство о праве на наследство по завещанию» // Приказ Минюста РФ от 10 апреля 2002 г. № 99 (ред. от 30 декабря 2014 г. № 265) «Об утверждении форм реестром для регистрации нотариальных действий, нотариальных свидетельств и удостоверительных надписей на сделках и свидетельствуемых документах» // Там же.

Необходимо сразу определиться, что в случае заключения супругами брачного договора¹, изменяющего режим совместной собственности, сначала следует определить, какое имущество не регламентируется брачным договором и может быть определено как общее совместное, к которому применяется законный режим собственности супругов.

По общему правилу, имущество, нажитое супругами во время брака, является их совместной собственностью (ст. 256 ГК РФ, ст. 34 СК РФ).

К такому имуществу относятся:

- доходы каждого из супругов от трудовой деятельности, предпринимательской деятельности и результатов интеллектуальной деятельности,
- полученные ими пенсии, пособия,
- иные денежные выплаты, не имеющие специального целевого назначения (суммы материальной помощи, суммы, выплаченные в порядке возмещения ущерба в связи с утратой трудоспособности вследствие увечья либо иного повреждения здоровья, и другие).

Общим имуществом супругов, приобретенным за счет общих доходов супругов являются:

- движимые и недвижимые вещи,
- ценные бумаги,
- паи, вклады, доли в капитале, внесенные в кредитные учреждения или в иные коммерческие организации,
- и любое другое нажитое супругами в период брака имущество независимо от того, на имя кого из супругов оно приобретено либо на имя кого или кем из супругов внесены денежные средства.

Право на общее имущество супругов принадлежит также супругу, который в период брака осуществлял ведение домашнего хозяйства, уход за детьми или по другим уважительным причинам не имел самостоятельного дохода.

Кроме этих положений законодательства совместной собственностью каждого из супругов может быть признано их личное имущество (ст. 37 СК РФ), если будет установлено, что в период

¹ См. подробнее главу 11.2 настоящего учебника.

брака за счет общего имущества супругов или имущества каждого из супругов либо труда одного из супругов были произведены вложения, значительно увеличивающие стоимость этого имущества (капитальный ремонт, реконструкция, переоборудование и другие). При этом в отношении такого имущества нотариус не совершает действий, связанных с подтверждением супружеской доли и выдачей свидетельства, так как отсутствует бесспорность. Как правило, признание личного имущества совместным и выделение супружеской доли производится в судебном порядке. Но супруги вправе заявить о признании произведенных в период брака вложений, значительно увеличивающих стоимость личного имущества одного из супругов, и признать это имущество совместной собственностью при включении такого имущества в соглашение о разделе имущества между супругами.

В силу законного режима собственности супругов при разделе общего имущества и определении долей в этом имуществе доли супругов признаются равными.

Выдача свидетельств о праве собственности на долю в общем имуществе супругов отнесено к компетенции исключительно нотариусов (ст.ст. 35–36 Основ). Иные органы и должностные лица, в том числе консульские учреждения, которые уполномочены совершать отдельные нотариальные действия, не вправе подтверждать указанные права путем выдачи свидетельств.

Свидетельство о праве собственности на долю в общем имуществе супругов, оформляемому по совместному заявлению супругов. В ст. 74 Основ предусмотрено совершение такого нотариального действия как выдача свидетельства о праве собственности на долю в общем имуществе супругов по совместному заявлению супругов. Определено право супругов обратиться за подтверждением доли в общем имуществе супругов путем получения свидетельства с указанием доли в общем имуществе супругов.

Совместное обращение супругов может быть оформлено как единым документом, так и двумя заявлениями, подаваемыми одновременно.

Строго регламентированной формы заявления не существует. Как правило, оно должно содержать полные сведения о супругах

(паспортные данные), данные о регистрации брака (свидетельство о браке), данные на имущество, в отношении которого необходимо подтвердить супружеские доли, в том числе данные о дате и основаниях приобретения имущества (правоустанавливающие и/или правоподтверждающие документы).

Кроме таких общих необходимых сведений супруги заявлением подтверждают, что в отношении указанного имущества не были заключены иные договоры, изменяющие режим совместной собственности, заявляют об отсутствии иных обременений и ограничений в отношении заявленного имущества.

Заявление может быть подано любому нотариусу, который и должен решать вопрос о возможной выдаче свидетельства, подтверждающего право. В отношении недвижимого имущества, а именно: жилого дома, квартиры, дачи, садового дома, гаража, а также земельного участка – свидетельство выдается нотариусом по месту нахождения этого имущества (ч. 2 ст. 74 Основ).

После принятия заявления нотариус должен совершить действия, связанные с возможной выдачей свидетельства, а именно:

- 1) удостовериться в личности обратившихся лиц, их дееспособности (проверка общегражданского паспорта, беседа с обратившимися лицами, возможные дополнительные проверки в случае возникновения сомнений в дееспособности);
- 2) проверить факт брачных отношений (подтверждается свидетельством о заключении брака);
- 3) удостовериться в факте приобретения имущества во время брака в общую совместную собственность (правоустанавливающие и/или правоподтверждающие документы, дополнительные сведения и документы).

Данные действия для совершения указанного нотариального действия носят общий характер. Нотариус в каждом конкретном случае может истребовать дополнительные сведения и документы для проверки вышеуказанных фактов. Так, например, в связи с введением электронного реестра¹ брачных договоров нотариус вправе запросить в реестре сведения о заключенных сторонами брачных договорах для проверки сведений, указанных супругами в подан-

¹ О реестрах подробнее см. главу 15 настоящего учебника.

ном совместном обращении.

После совершения действий, связанных с проверкой личности, фактов регистрации брака, приобретения имущества в общую совместную собственность, и отсутствия каких-либо иных препятствий для совершений нотариального действия, нотариус выдает свидетельство о праве на долю в общем имуществе супругов. Кроме подтверждения долей такое свидетельство не может содержать иные условия в отношении имущества, например, определять порядок пользования.

Форма свидетельства утверждена Минюстом России¹. Законодатель не определяет размера долей каждого супруга, не содержит ограничений при решении этого вопроса. В соответствии с этим супругами могут быть определены доли как равные, супруги могут и отступить от равенства долей как без указания в заявлении каких-либо причин такого раздела, так и с указанием таких оснований.

Если свидетельство о праве оформлено в отношении недвижимого имущества, то нотариус разъясняет супругам необходимость обратиться в соответствующий орган регистрации прав на недвижимое имущество за совершением регистрационных действий.

Важно обратить внимание, что право получения свидетельства предоставляется только супругам, состоящим в браке на момент обращения к нотариусу. Бывшие супруги таким правом не могут воспользоваться, несмотря на то, что право требовать раздела общего совместного имущества супругов, в том числе право требовать выделения доли, у них сохраняется.

Течение исковой давности для требований о разделе имущества, являющегося общей совместной собственностью супругов, брак которых расторгнут (п. 7 ст. 38 СК РФ), следует исчислять не со времени прекращения брака (дня государственной регистрации расторжения брака в книге регистрации актов гражданского состояния при расторжении брака в органах записи актов гражданского

¹ Форма № 16 «Свидетельство о праве собственности на долю в общем совместном имуществе супругов, выдаваемое по их заявлению» // Приказ Минюста РФ от 10 апреля 2002 г. № 99 (ред. от 30 декабря 2014 г. № 265) «Об утверждении форм реестром для регистрации нотариальных действий, нотариальных свидетельств и удостоверительных надписей на сделках и свидетельствуемых документах» // Российская газета. 2002. 24 апреля.

состояния, а при расторжении брака в суде – со дня вступления в законную силу решения), а со дня, когда лицо узнало или должно было узнать о нарушении своего права (п. 1 ст. 200 ГК РФ)¹.

Свидетельство о праве собственности на долю в общем имуществе супругов, оформляемое пережившему супругу. В ст. 75 Основ предусмотрено совершение нотариального действия в отношении супружеского имущества – выдача свидетельства о праве собственности на долю в общем имуществе супругов. Но в отличие от предыдущего документа данное свидетельство может быть оформлено и выдано только в случае смерти одного из супругов, в рамках наследственного дела у нотариуса, который ведет наследственное дело в отношении имущества умершего супруга, как подтверждение права пережившего супруга на часть общего совместного имущества.

По сути, определено право пережившего супруга получить (подтвердить) уже существующую в силу закона (ст. 39 СК РФ) его долю в общем имуществе супругов. Причём, получение такой супружеской доли не лишает супруга права претендовать на оставшуюся часть имущества, являющуюся наследственной массой, либо в силу завещания, либо в силу закона (ст. 1150 ГК РФ). Доля умершего супруга в этом имуществе, определяемая в соответствии со ст. 256 ГК РФ, входит в состав наследства и переходит к наследникам в соответствии с правилами, установленными ГК РФ.

Для реализации права на получение правоподтверждающего документа – свидетельства на долю в общем имуществе супругов, переживший супруг должен подать заявление нотариусу по месту открытия наследства. При этом нотариус кроме общих действий, связанных с возможной выдачей свидетельства, а именно: удостоверения личности супруга-наследника, проверки его дееспособности², проверки факта брачных отношений, проверки фактов приобретения имущества во время брака в общую собственность,

¹ Постановление Пленума Верховного суда Российской Федерации от 05 ноября 1998 г. № 15 «О применении судами законодательства при рассмотрении дел о расторжении брака».

² В случае недееспособности супруга/наследника действия по оформлению наследственных прав и получению свидетельства на долю в общем имуществе супругов может совершить опекун в соответствии с действующим законодательством.

должен в обязательном порядке обязан известить наследников, принявших наследство, место нахождения (место проживания) которых ему известно. Хотя согласие наследников умершего для получения свидетельства пережившим супругом не требуется, но нотариус должен совершить все действия, которые смогут помочь избежать в дальнейшем спора об объекте, в отношении которого выдается свидетельство. Наследники вправе заявить о несогласии с выделением супружеской доли. При этом они должны обратиться в суд с заявлением о включении всего объекта в наследственную массу и доказывать в суде отсутствие супружеской доли в общем имуществе супругов. Нотариус в такой ситуации вправе отложить выдачу свидетельства на срок не более 10 дней (ст. 41 Основ).

В каждом конкретном случае нотариус может истребовать дополнительные сведения и документы для проверки вышеуказанных фактов, в том числе запросить в реестре сведения о заключенных супругами в течение брака брачных договорах.

После совершения вышеуказанных действий при отсутствии каких-либо иных препятствий для совершений нотариального действия нотариус выдает свидетельство о праве на долю в общем имуществе супругов пережившему супругу. Форма такого свидетельства утверждена Минюстом России¹. При чем свидетельство о праве собственности на долю в общем имуществе супругов может быть выдано пережившему супругу на половину общего имущества, нажитого во время брака. Такая доля возникает в силу действующего законного режима общей совместной собственности супругов, размер доли указан в форме свидетельства, утвержденной Минюстом России.

Если свидетельство оформлено в отношении недвижимого имущества, то нотариус разъясняет необходимость обратиться в соответствующий орган регистрации прав на недвижимое имущество за совершением соответствующих регистрационных действий. Несмотря на то, что действия по выдаче свидетельств пережившему супругу производятся в рамках наследственного дела, выдача не

¹ Форма № 15 «Свидетельство о праве собственности на долю в общем совместном имуществе супругов, выдаваемое пережившему супругу».

ограничена сроком, которым ограничено право на получение свидетельства о праве на наследство (только по истечению 6 месяцев с момента смерти). Свидетельство может быть выдано как до истечения 6 месяцев, так и в любое время после.

Что касается имущества, в отношении которого может быть оформлено такое свидетельство, то это – имущество, нажитое во время брака: как оформленное/зарегистрированное на имя умершего супруга, так и оформленное/зарегистрированное на имя пережившего супруга (супруги как титульные собственники).

В состав наследства, открывшегося со смертью наследодателя, состоявшего в браке, включается имущество наследодателя (п. 2 ст. 256 ГК РФ, ст. 36 СК РФ), а также его доля в имуществе супругов, нажитом ими во время брака, независимо от того, на имя кого из супругов оно приобретено либо на имя кого или кем из супругов внесены денежные средства, если брачным договором не установлено иное (п. 1 ст. 256 ГК РФ, ст.ст. 33, 34 СК РФ)¹. То есть выделить супружескую долю переживший супруг вправе и в имуществе, которое оформлено на него, как на титульного владельца имущества.

При этом в контексте выделения супружеской доли важно обратить внимание на разъяснение, данное в п. 33 постановления Пленума Верховного суда Российской Федерации от 29 мая 2012 г. № 9 «О судебной практике по делам о наследовании», о праве пережившего супруга «подать заявление об отсутствии его доли в имуществе, приобретенном во время брака. В этом случае все это имущество входит в состав наследства»². Такого рода заявление об отказе от супружеской доли следует рассматривать как заявление о констатации факта отсутствия доли пережившего супруга в праве собственности на имущество, нажитое во время брака. На практике, при оформлении наследственного имущества, поданное нотариусу супругом заявление об отсутствии его доли в общем имуществе, приобретенном во время брака, порождает последствия включения всего имущества, оформленного/зарегистрированного на имя умершего супруга (титульного собственника), в состав на-

¹ Постановление Пленума Верховного суда Российской Федерации от 29 мая 2012 г. № 9 «О судебной практике по делам о наследовании» (п. 33) // Российская газета. 2012. 06 июня.

² Там же.

следственного имущества.

Если свидетельство о праве на долю в общем имуществе, выданное пережившему супругу, оформлено в отношении недвижимого имущества, то нотариус разъясняет необходимость пережившему супругу обратиться в соответствующий орган регистрации прав на недвижимое имущество за совершением соответствующих регистрационных действий, в том числе в случае, если в реестре уже указан переживший супруг, как титульный собственник недвижимого имущества.

§ 3. Свидетельство о праве на наследство

Гарантированное государством право на наследование в Российской Федерации обеспечено созданной системой оформления наследственных прав органами нотариата.

В подтверждение возникшего в силу принятия наследства права на наследственное имущество наследники вправе получить правоподтверждающий документ – свидетельство о праве на наследство.

В ряде случаев получение такого документа диктуется необходимостью не только публичного утверждения в существующих правах, но и рядом дальнейших действий, связанных с реализацией прав собственника, например: права распоряжения наследственным имуществом (купля-продажа, дарение и т.д.), права владения имуществом (необходимость регистрации/перерегистрации прав на оружие, автотранспорт), необходимости совершения иных действий с имуществом (перерегистрация акций) и т.д.

Порядок оформления наследственных прав регулируется нормами ч. 1, 3 ГК РФ, нормами гл. 11 Основ. При оформлении наследственных прав, в том числе техническом оформлении свидетельств, наследственных дел, нотариус руководствуется соответствующими приказами Минюста РФ. Непосредственно при оформлении свидетельств о праве на наследство по закону и/или по завещанию в рамках наследственного дела нотариус обязан применить форму свидетельства о праве на наследство, определенную Приказом Минюста РФ «Об утверждении форм реестров для регистрации нота-

риальных действий, нотариальных свидетельств и удостоверительных надписей на сделках и свидетельствуемых документах» от 10 апреля 2002 г. № 99¹.

В рамках наследственного дела нотариус подтверждает возникшее в силу закона право на наследство путем выдачи свидетельства о праве на наследство. Основаниями наследования являются: наследование по закону и наследование по завещанию.

Публичное подтверждение наследственного права может быть оформлено рядом свидетельств о праве на наследство по закону и по завещанию, а именно:

1. Свидетельства о праве на наследство по закону

1.1. Форма № 3 – Свидетельство о праве на наследство по закону, выдаваемое одному наследнику

1.2. Форма № 4 – Свидетельство о праве на наследство по закону, выдаваемое нескольким наследникам

1.3. Форма № 5 – Свидетельство о праве на наследство по закону, выдаваемое в случаях, когда доли некоторых наследников остаются открытыми

1.4. Форма № 6 – Свидетельство о праве на наследство по закону по праву представления

1.5. Форма № 7 – Свидетельство о праве на наследство по закону при условии отказа наследника от наследства в пользу другого наследника

1.6. Форма № 8 – Свидетельство о праве на наследство по закону в порядке наследственной трансмиссии

1.7. Форма № 9 – Свидетельство о праве на наследство по закону на обязательную долю

1.8. Форма № 10 – Свидетельство о праве на наследство по закону, выдаваемое нескольким наследникам взамен аннулированного свидетельства

1.9. Форма № 12 – Свидетельство о праве на наследство по закону, удостоверяющее право на выморочное наследственное имущество

¹ Приказ Минюста РФ от 10 апреля 2002 г. № 99 (ред. от 30 декабря 2014 г. № 265) «Об утверждении форм реестров для регистрации нотариальных действий, нотариальных свидетельств и удостоверительных надписей на сделках и свидетельствуемых документах» // Российская газета. 2002. 24 апреля.

1.10. Форма № 13 – Свидетельство о праве на наследство по закону, выдаваемое для подтверждения права на наследство, открывшееся за границей

2. Свидетельства о праве на наследство по завещанию

2.1. Форма № 11 – Свидетельство о праве на наследство по завещанию

2.2. Форма № 14 – Свидетельство о праве на наследство по завещанию, выдаваемое для подтверждения права на наследство, открывшееся за границей

К наследованию могут призываться граждане, находящиеся в живых в день открытия наследства, а также зачатые при жизни наследодателя и родившиеся живыми после открытия наследства (ст. 1116 ГК РФ). К наследованию по завещанию могут призываться также указанные в нем юридические лица, существующие на день открытия наследства; Российская Федерация, субъекты Российской Федерации, муниципальные образования, иностранные государства и международные организации. К наследованию по закону могут призываться Российская Федерация, субъекты Российской Федерации, муниципальные образования (выморочное имущество).

Все указанные субъекты имеют право на получение свидетельства о праве на наследство как лично, так и через представителей.

В ст. 71–74 Основ предусмотрен порядок выдачи свидетельств о праве на наследство, как наследникам по закону, так и наследникам по завещанию. Кроме вышеуказанных норм при оформлении наследственных прав нотариус руководствуется Методическими рекомендациями по оформлению наследственных прав, утвержденными Решением Правления Федеральной нотариальной палаты Протокол № 02/07 от 27–28 февраля 2007 года.

В соответствии с нормами гражданского законодательства Российской Федерации выдача свидетельства о праве на наследство производится нотариусом по месту открытия наследства по письменному заявлению наследника (наследников), принявших наследство в установленном законом порядке, в рамках открытого наследственного дела, в сроки, установленные законодательными актами Российской Федерации.

Наследникам важно правильно определить, к кому им обращаться после смерти наследодателя, где нужно открывать наследственное дело, ведь свидетельство о праве на наследство должен выдать тот нотариус, к компетенции которого относится оформление наследственных прав в отношении конкретного наследодателя. Все обращения наследников, кредиторов, отказополучателей адресуются тому нотариусу, где должно быть открыто наследственное дело.

Открытие наследственного дела производится по месту открытия наследства. Местом открытия наследства признается последнее место жительства наследодателя, а если оно не известно, то место нахождения его основной части наследственного имущества.

Как правило, место жительства наследодателя подтверждается документами, удостоверяющими его соответствующую регистрацию в органах регистрационного учета граждан Российской Федерации по месту пребывания и по месту жительства в пределах Российской Федерации (п. 1 ст. 20 и ч. 1 ст. 1115 ГК РФ, ч. 2 и 4 ст. 1 ЖК РФ, ч.ч. 2, 3 ст. 3 Закона РФ от 25 июня 1993 г. «О праве граждан Российской Федерации на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства в пределах Российской Федерации»).

В исключительных случаях факт места открытия наследства может быть установлен судом (п. 9 ч. 1 ст. 264 ГПК РФ). В такой ситуации нотариусу должно быть представлено решение суда, вступившее в законную силу.

В случае, если последнее место жительства наследодателя, обладавшего имуществом на территории Российской Федерации, неизвестно или известно, но находится за ее пределами, местом открытия наследства в Российской Федерации в соответствии с правилами ч. 2 ст. 1115 ГК РФ признается место нахождения на территории Российской Федерации: недвижимого имущества, входящего в состав наследственного имущества, находящегося в разных местах, или его наиболее ценной части, а при отсутствии недвижимого имущества – движимого имущества или его наиболее ценной части. Ценность имущества при установлении места открытия наследства определяется исходя из его рыночной стоимости на момент открытия наследства, которая может подтверждаться лю-

быми доказательствами, предусмотренными ст. 55 ГПК РФ.

На практике при определении места открытия наследства исходя из определения состава наследственного имущества и ценности, наследникам, как правило, приходится обращаться в суд за решением об определении места открытия наследства, так как нотариус не может доподлинно установить есть ли у умершего иное имущество, кроме того, что заявлено наследниками. Так, например, если нотариусу г. Костромы было заявлено наследниками об отсутствии места жительства умершего (снят с регистрационного учета на момент смерти), представлены документы о наличии недвижимости в городе Костроме и заявлено, что иного имущества у умершего нет, то нотариус мог бы оформить наследственные права в городе Костроме. При этом нельзя исключать вероятность обращения иных наследников к нотариусу, например, города Долгопрудного Московской области с документами на недвижимость в городе Долгопрудном. И нотариус этого субъекта тоже правомерно мог бы открыть наследственное дело. Между субъектами в Российской Федерации не существует пока единой идеальной системы наследственных дел, которая позволяла бы упорядочить открытие наследственных дел. Такая система в настоящее время создается. С 1 июля 2014 г. начал работать электронный реестр наследственных дел Единой информационной системы нотариата (ЕИС «еНОТ»). Это означает, что в отношении наследственных дел, заведенных с 1 июля 2014 года, в соответствии с положениями ФЗ от 21 декабря 2013 г. № 379-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» информация о наследственном деле должна быть внесена в реестр наследственных дел по всей Российской Федерации. Каждому наследственному делу, внесенному нотариусом в систему, присваивается отдельный номер системы. Созданная система учета наследственных дел позволит с 1 июля 2014 года избежать риска заведения двух наследственных дел в отношении одного лица на территории всей Российской Федерации. Если же наследодатель умер до 1 июля 2014 г. и, если место открытия наследственного дела определялось исходя из определения места нахождения имущества, то наследственное дело

могло быть уже открыто, такой риск остается. Остается и риск, связанный с недобросовестным исполнением обязанностей нотариуса (невнесение сведений в реестр), однако так как нотариус несет ответственность, предусмотренную законодательством, рискует своими репутацией, местом работы, такой риск минимален.

Кроме общероссийской системы учета наследственных дел, в отдельных субъектах до 2014 года действовали системы учета наследственных дел. Так, например, в Москве с 1 августа 2005 года была введена электронная система учета наследственных дел «Наследство без границ»¹. Она дала возможность наследникам обращаться к любому нотариусу в пределах субъекта – города Москвы, такая организация оформления наследственных дел минимизировала риск открытия второго наследственного дела в отдельном субъекте.

Условно можно выделить следующие этапы оформления наследственных прав, в результате которого наследники получают свидетельства о праве на наследство по закону и/или по завещанию:

- открытие наследственного дела;
- подготовка и оформление наследственных прав и рассмотрение наследственного дела для вынесения решения о выдаче свидетельств о праве на наследство / об отказе от совершения нотариального действия (ведение нотариального дела);
- выдача свидетельств о праве на наследство / выдача постановления об отказе от совершения нотариального действия.

Наследник, имеющий намерение оформить свои права и получить свидетельство о праве на наследство, определив место открытия наследства по последнему месту жительства наследодателя, или в случаях предусмотренных законодательством, – по месту нахождения имущества наследодателя, должен обратиться к нотариусу по месту открытия наследства с заявлением.

Принятие наследства осуществляется подачей по месту открытия наследства нотариусу заявления наследника о принятии наслед-

¹ Приказ Федеральной регистрационной службы по г. Москве от 6 декабря 2005 г. № 405-н «О ведении наследственных дел нотариусами г. Москвы в системе централизованного учета». URL: <http://www.moscowlaws.ru/index.php?ds=25315> (дата обращения 21.07.2015 г.)

ства либо заявления наследника о выдаче свидетельства о праве на наследство. Такое заявление может быть направлено почтой, в этом случае подпись наследника на заявлении должна быть засвидетельствована нотариусом или иным должностным лицом, уполномоченным совершать такие действия.

Срок принятия наследства – в течение шести месяцев со дня его открытия. В случае открытия наследства в день предполагаемой гибели гражданина оно может быть принято в течение шести месяцев со дня вступления в законную силу решения суда об объявлении его умершим. Если право наследования возникает для других лиц вследствие отказа наследника от наследства или отстранения наследника, такие лица могут принять наследство в течение шести месяцев со дня возникновения у них права наследования. Лица, для которых право наследования возникает только вследствие непринятия наследства другим наследником, могут принять наследство в течение трех месяцев со дня окончания шестимесячного срока (ст. 1154 ГК РФ).

Наследники могут принять наследство и фактически (ст. 1153 ГК РФ), совершив действия, свидетельствующие о фактическом принятии наследства. В качестве таких действий Пленум Верховного Суда РФ называет:

- вступление во владение или в управление наследственным имуществом;
- принятие мер по сохранению наследственного имущества, защите его от посягательств или притязаний третьих лиц путем, например, подачи в суд заявления о защите своих наследственных прав, обращения с требованием о проведении описи имущества наследодателя, осуществления за свой счет расходов на содержание наследственного имущества;
- осуществление оплаты коммунальных услуг, страховых платежей, оплаты за свой счет долгов наследодателя или получению от третьих лиц причитавшиеся наследодателю денежные средства;
- вселение в принадлежавшее наследодателю жилое помещение или проживание в нем на день открытия наследства (в

том числе без регистрации по месту жительства или по месту пребывания), обработка земельного участка, входящего в состав наследственного имущества, и т.п.

Такие действия могут быть совершены как самим наследником, так и по его поручению другими лицами в течение срока принятия наследства. Наличие совместного с наследодателем права общей собственности на имущество, доля в праве на которое входит в состав наследства (например, квартира принадлежала на праве долей собственности наследника с наследодателем), само по себе не свидетельствует о фактическом принятии наследства.

В целях подтверждения фактического принятия наследства наследником могут быть предоставленные различные документы, в частности:

- справка о проживании совместно с наследодателем,
- справка из садового товарищества об уплате взносов на содержание,
- подтверждение фактов использования земельного участка,
- квитанция об уплате налога с указанием наследника как плательщика, о внесении платы за жилое помещение и коммунальные услуги,
- договор подряда на проведение ремонтных работ и т.п. документы. Если у наследника нет возможности представить документы, содержащие сведения об обстоятельствах, на которые он ссылается как на обоснование своих требований, то факт принятия наследства может быть установлен судом и нотариусу должно быть представлено решение суда, вступившее в законную силу.

Получение лицом компенсации на оплату ритуальных услуг и социального пособия на погребение не свидетельствует о фактическом принятии наследства¹.

При фактическом принятии наследства наследник обращается к нотариусу либо с заявлением о принятии наследства (в шестимесячный срок) или с заявлением об оформлении наследственных

¹ См.: Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 29 мая 2012 г. № 9 «О судебной практике по делам о наследовании» (п. 36) // Российская газета. 2012.

прав уже принятого фактически наследства. Такое заявление также оформляется письменно, а если направляется почтой, то подпись должна быть засвидетельствована.

Нотариус по месту открытия наследства в соответствии с законодательством Российской Федерации принимает вышеуказанные заявления (ст. 62 Основ), и они являются основанием для начала производства по наследственному делу.

Для открытия наследства наследник должен подать только заявление (но вправе подать и иные документы). И нотариус открывает наследственное дело, исходя из данных, заявленных наследником. Нотариус разъясняет, что заявитель обязан представить в наследственное дело документы, подтверждающие место открытия наследства, время открытия наследства, документы подтверждающие право на наследование, документы на наследуемое имущество и иные документы.

После открытия наследства (после принятия заявления о принятии наследства) происходит процесс оформления наследственных прав.

Перечень основных документов для оформления наследственного дела, как правило, включает:

1. Общегражданский паспорт наследника.
2. Заявления о принятии наследства (об отказе), иные заявления.
3. Свидетельство о смерти наследодателя.
4. Документ, подтверждающий место открытия наследства (как правило, выписку из домовой книги, справку о регистрации/проживании или иной документ).
5. Документ, подтверждающий право заявителя на оформление наследства после смерти наследодателя:
 - при наследовании по закону – документ о родственных отношениях (например, свидетельство о рождении, свидетельство о браке и т.п.)
 - при наследовании по завещанию – завещание.
6. Правоустанавливающие и/или правоподтверждающие документы на наследственное имущество (например, договор купли-продажи, договор дарения, договор банковского вклада, выписка

из реестра акционеров, свидетельство о праве собственности, свидетельство о регистрации права и т.д.).

Правоустанавливающие и правоподтверждающие документы на наследуемое имущество предоставляются в зависимости от основания возникновения права собственности, для оформления свидетельства документы должны быть представлены нотариусу в подлинниках.

Приведем перечень основных документов по объектам наследования:

Квартира (доля в праве собственности на квартиру):

- свидетельство о праве собственности на жилище;
- договор передачи квартиры в собственность;
- свидетельство о праве собственности;
- договор купли-продажи;
- договор дарения;
- договор мены;
- свидетельство о праве на наследство;
- справка ЖСК о выплате пая;
- регистрационное удостоверение.

Дополнительные документы по квартире (доле в праве собственности на квартиру), представляемые в наследственное дело:

- расширенная справка о правах на жилое помещение (если право собственности возникло до 1998 г.) из Департамента жилищной политики и жилищного фонда г. Москвы;
- выписка из ЕГРП о зарегистрированных правах на жилое помещение из Управления Федеральной регистрационной службы по Москве;
- справка о кадастровой стоимости объекта (квартира или доля квартиры) на дату смерти (в случае наследования доли в квартире предоставляется оценка именно наследуемой доли, а не всего объекта).

Домовладение (часть домовладения):

- договор купли-продажи;
- договор дарения;
- договор мены;

- свидетельство о праве на наследство;
- свидетельство о праве собственности;
- решение суда, вступившее в законную силу.

Дополнительные документы по домовладению (части домовладения), представляемые в наследственное дело:

- выписка из ЕГРП о зарегистрированных правах на домовладение из Управления Федеральной регистрационной службы по месту нахождения объекта;
- справка о кадастровой стоимости объекта (домовладения или части домовладения) на дату (в случае наследования доли предоставляется оценка именно наследуемой доли, а не всего объекта).

Земельный участок (доля земельного участка):

- постановление (решение) местного органа или районного земельного комитета о предоставлении (выделении) земельного участка в собственность или пожизненное наследуемое владение с приложением (список членов садоводческого товарищества, которым выделены земельные участки) либо архивная копия такого постановления;
- свидетельство о праве собственности;
- договор купли-продажи;
- договор дарения;
- свидетельство о праве на наследство.

Дополнительные документы по земельному участку (доле земельного участка), представляемые в наследственное дело:

- выписка из ЕГРП о зарегистрированных правах на земельный участок из Управления Федеральной регистрационной службы по месту нахождения объекта;
- кадастровый паспорт с указанием стоимости земельного участка (доли земельного участка) на дату смерти.

Транспортное средство (автомобиль, лодка и т.п.):

- договор купли-продажи транспортного средства;
- паспорт транспортного средства (ПТС);
- свидетельство о регистрации транспортного средства.

Дополнительные документы по транспортному средству, пред-

ставляемые в наследственное дело:

- оценка объекта на дату смерти;
- любая организация независимых оценщиков

Гараж, бокс, машиноместо:

- регистрационное удостоверение;
- свидетельство о праве собственности;
- справка ГСК о выплате пая.

Дополнительные документы по гаражу, боксу, машиноместу, представляемые в наследственное дело:

- оценка объекта на дату смерти.

Доли в ООО:

- договор об учреждении общества (учредительный договор, если общество создано до 01 июля 2009 г.) либо решение единственного учредителя о создании общества;
- протокол общего собрания участников (решение единственного участника) об увеличении уставного капитала за счет дополнительного вклада участника либо вклада третьего лица, о принятии третьего лица в общество, о внесении в устав общества изменений в связи с увеличением уставного капитала, об увеличении номинальной стоимости участника, внесшего дополнительный вклад, либо об определении номинальной стоимости и размера доли третьего лица, а также изменении размеров долей участников общества;
- договор купли-продажи;
- договор дарения;
- протокол общего собрания о распределении долей в уставном капитале, перешедших к обществу, между всеми участниками общества;
- документ, выражающий содержание сделки, совершенной в простой письменной форме, для лица, приобретшего долю в случаях, не требующих или ранее не требовавших (до 01 июля 2009 г.) нотариального удостоверения;
- устав (копия устава) общества с ограниченной ответственностью (устав общества предоставляется наследниками нотариусу в редакции, действовавшей на момент откры-

тия наследства, что определяется на основании выписки из ЕГРЮЛ. В случае невозможности предоставления подлинного экземпляра устава общества нотариусом может быть принята копия устава, оформленная регистрирующим органом, ведущим Единый государственный реестр юридических лиц);

- выписка из Единого государственного реестра юридических лиц;
- свидетельство о праве на наследство;
- свидетельство о праве собственности.

Дополнительные документы по Доле в ООО, представляемые в наследственное дело:

- оценка объекта на дату смерти;
- выписка из ЕГРЮЛ на момент выдачи Свидетельства о праве на наследство (в подлиннике, сроком не позднее 1 недели с даты выдачи);
- справка общества об оплате доли наследодателем;
- список участников ООО.

Акции:

- выписка из реестра акционеров или справка о количестве акций на дату смерти;

Дополнительные документы по Акциям, представляемые в наследственное дело:

- оценка объекта на дату смерти.

Ведение наследственного дела осуществляется нотариусом. Основными задачами является подбор и анализ документов как представляемых наследниками, так и получаемых по запросам непосредственно нотариусом.

Нотариус по заявлению наследников может подготовить запросы в те учреждения, органы и организации, к любым физическим и юридическим лицам, к которым необходимо обращаться наследникам для получения правоустанавливающих/правоподтверждающих и иных документов на наследственное имущество или для подтверждения сведений, требующихся для оформления наследственных прав: запросы в ЕРЦ – справка с места жительства

и выписка из домовой книги, запросы в ЕГРЮЛ – для получения сведений о долях в обществах с ограниченной ответственностью, запросы в банк – для получения сведений о заключении договора, запросы реестродержателю – для получения выписки из реестра акционеров, запросы в административные органы для получения архивных копий постановлений о выделении земельных участков, в органы ГИБДД – в отношении автотранспортных средств и т.д. В случае утери документов можно предоставить запрос на получение дубликатов документов.

Наследники обязаны предоставить сведения и документы в отношении наследственного имущества лично. Но часть сведений может быть истребована и получена нотариусом. Так, например, сведения о наличии денежных средств на счетах умершего бывшего вкладчика Московского банка «Сбербанк России» ОАО Сберегательного банка нотариус может получить через систему электронных запросов.

Сложность представляет собой поиск завещательных распоряжений. Но реестр завещаний позволит осуществить этот поиск через запрос нотариуса в рамках наследственного дела.

Нотариусом на этом же этапе также может быть осуществлена и охрана наследственного имущества¹, применены меры по охране наследственного имущества (опись объектов наследования, процедура назначения хранителя наследственного имущества, вопросы управления наследственным имуществом). Нотариус не является ни инициатором принятия мер к охране наследственного имущества, ни инициатором назначения доверительного управления. Охранительные нотариальные действия осуществляются по заявлению одного или нескольких наследников, исполнителя завещания, органа местного самоуправления, органа опеки и попечительства или других лиц, действующих в интересах сохранения наследственного имущества.

В течение неограниченного срока наследники вправе обращаться к нотариусу, ведущему наследственное дело, с различными заявлениями, представлять правоустанавливающие и правоподтверждающие документы на имущество, принадлежавшее

¹ См. об этом подробнее главу 13 настоящего учебника.

наследодателю, а также документы об оценке имущества на дату открытия наследства. Но полностью изучение документов производится нотариусом при возникновении необходимости у наследника в публичном подтверждении его прав на наследство – только при оформлении свидетельств о праве на наследство. Наличие обременений, арестов на имущество не является препятствием в нотариальном подтверждении права. В свидетельстве указание обременений является обязательным, наличие обременений и арестов на имущество также должно быть проверено нотариусом на момент выдачи свидетельства о праве на наследство.

Непосредственное оформление наследственных прав, выдача свидетельства о праве на наследство производится исключительно по заявлению наследника по истечении шести месяцев со дня открытия наследства.

Свидетельство о праве на наследство выдается всем наследникам вместе или каждому в отдельности в зависимости от их желания как на всё имущество (перечисление в свидетельстве), так и на отдельные объекты наследования. Особыми формами свидетельств о праве на наследство являются форма № 13 – свидетельство о праве на наследство по закону, выдаваемое для подтверждения права на наследство, открывшееся за границей, и форма № 14 – свидетельство о праве на наследство по завещанию, выдаваемое для подтверждения права на наследство, открывшееся за границей. Данные формы определяют только субъектный состав наследников и не включают объектный состав наследственного имущества.

Законодатель определяет основные условия выдачи свидетельств о праве на наследство.

При выдаче свидетельства о праве на наследство (ст. 72 Основ) по закону нотариус путем истребования соответствующих доказательств проверяет:

- факт смерти наследодателя,
- время и место открытия наследства,
- наличие отношений, являющихся основанием для призвания к наследованию по закону лиц, подавших заявление о выдаче свидетельства о праве на наследство,

- состав и место нахождения наследственного имущества.

При этом если один или несколько наследников по закону лишены возможности представить доказательства отношений, являющихся основанием для призвания к наследованию, они могут быть включены в свидетельство о праве на наследство с согласия всех остальных наследников, принявших наследство и представивших такие доказательства.

При переходе имущества по праву наследования к государству, свидетельство о праве на наследство выдается соответствующему государственному органу.

Ст. 73 Основ определяют условия выдачи свидетельства о праве на наследство по завещанию. При выдаче свидетельства о праве на наследство по завещанию нотариус путем истребования соответствующих доказательств также проверяет факт смерти наследодателя, наличие завещания, время и место открытия наследства, состав и место нахождения наследственного имущества. При этом нотариус выясняет также круг лиц, имеющих право на обязательную долю в наследстве, так как свобода завещания всегда ограничена правом отдельных лиц на обязательную долю.

По общему правилу свидетельство о праве на наследство выдается в любое время по истечении шести месяцев со дня открытия наследства (ст. 1163 ГК РФ), за исключением случаев, когда имеются достоверные данные о том, что кроме лиц, обратившихся за выдачей свидетельства, иных наследников, имеющих право на наследство или его соответствующую часть, не имеется.

Выдача свидетельства о праве на наследство может быть приостановлена. Закон определяет два случая: по решению суда и при наличии зачатого, но еще не родившегося наследника. На практике нотариальные действия, в том числе выдача свидетельств о праве на наследство, приостанавливаются всегда при наличии в суде спора в отношении наследственного имущества до принятия решения судом. Кроме того, в соответствии с действующим законодательством (ст. 41 Основ) по заявлению заинтересованного лица, имеющего намерение оспаривать в суде права на наследство или уже оспаривающего в суде эти права, на срок не более 10 дней нотариус вправе отложить выдачу свидетельства о праве на наследство.

Если в течение этого срока нотариус не получит доказательства обращения заявителя в суд, нотариус выдает свидетельство о праве на наследство.

Следует обратить внимание на то, что наследник, заявивший о своих правах, не может быть обязан подтверждать свои права документально, не может быть обязан получить свидетельство о праве на наследство. В соответствии с положением ст. 1277 ГК РФ «надлежащее принятое наследство признается принадлежащим наследнику со времени открытия наследства, независимо от времени его фактического принятия, а также от момента государственной регистрации права наследника на это имущество, когда такое право подлежит регистрации». Наследник приобретает собственность с момента принятия наследства, в силу закона, оформление прав и получение свидетельства о праве на наследство зависит от необходимости в юридическом подтверждении прав, возникающей у самого наследника – собственника имущества. Если такое подтверждение прав на наследственное имущество потребуется, наследник вправе получить свидетельство в любой момент, как завершение начатого процесса оформления наследственных прав.

Оформление наследственных прав предполагает оплату услуг нотариуса в размере тарифа в соответствии с действующим законодательством.

О выдаче свидетельства о праве на наследство на имя несовершеннолетнего или недееспособного наследника для охраны его имущественных интересов нотариус обязан сообщить письменно органам опеки и попечительства по месту жительства наследника.

По окончании оформления наследственных прав наследственное дело помещается в архив. В случае если после выдачи свидетельства о праве на наследство и списания в архив наследственного дела выявляется новое наследственное имущество, на которое свидетельство не было выдано, дело может быть истребовано из архива, оформление наследственных прав продолжено, включая выдачу дополнительного свидетельства о праве на наследство.

10.2. Регистрация уведомления о залоге движимого имущества и выдача выписки из реестра уведомлений о залоге движимого имущества

Методические рекомендации

Приступая к изучению темы, студент должен восстановить знания гражданского права об объектах гражданских прав, общих началах обязательственного права, включая положения Гражданского кодекса Российской Федерации об обеспечении исполнения обязательств.

Нотариальное действие, направленное на регистрацию уведомления о залоге движимого имущества и выдачу выписки из реестра уведомлений о залоге движимого имущества, является новеллой законодательства России о нотариате. Вопросы правового регулирования регистрации залога движимого имущества переплетаются с основами функционирования Единой информационной системы нотариата, использованием информационных технологий в нотариате, в том числе использованием нотариусами и гражданами квалифицированной электронной подписи.

Следует помнить, что регистрация уведомления о залоге движимого имущества и выдача выписки из реестра уведомлений о залоге движимого имущества обусловлены свободным использованием нотариусами специальных технических устройств и сервисов, в том числе сервисов информационно-телекоммуникационных сетей. В связи с этим следует четко понимать механизм составления, шифрования, передачи, получения и идентификации документов, оформленных в электронной форме (файлов). Особое внимание следует обратить на наличие большого количества подзаконных актов, регулирующих вопросы совершения данного нотариального действия.

Для усвоения темы важно изучить порядок регистрации уведомлений о залоге движимого имущества, составить четкую систему уведомлений о регистрации залогов, перечне лиц, имеющих право на обращение к нотариусу по вопросу внесения сведений в электронный реестр уведомлений о регистрации залогов движимого имущества, и лиц, имеющих право получать их электронного реестра соответствующие сведения.

После определения видов уведомлений о залоге движимого имуще-

ства необходимо уяснить объем информации, подлежащей внесению в электронный реестр и особенности регистрации отдельных видов залога движимого имущества, а также процесс оформления свидетельства о регистрации уведомления о залоге движимого имущества.

В целях защиты прав и законных интересов граждан и организаций нотариус имеет право выдавать выписки из реестра уведомлений о залоге движимого имущества в отношении сведений, внесенных в электронный реестр ранее. В этой связи следует обратить внимание на разновидности предоставляемых нотариусом выписок, перечень лиц, имеющих право получить сведения о регистрации залога и объем содержащейся в выписке информации.

Вопросы

1. Регистрация уведомления о залоге движимого имущества – общая характеристика. 2. Лица, направляющие нотариусу уведомления о залоге движимого имущества. 3. Порядок принятия нотариусом уведомлений о регистрации залогов движимого имущества, внесения сведений в электронный реестр и выдачи свидетельства. 4. Выдача выписки из реестра уведомлений о залоге движимого имущества.

§ 1. Регистрация уведомления о залоге движимого имущества — общая характеристика

В связи с принятием Федерального закона Российской Федерации № 379-ФЗ от 22 декабря 2013 года¹ (далее также – «Закон № 379-ФЗ») перечень нотариальных действий, предусмотренный ст. 35 Основ, был дополнен новыми нотариальными действиями, среди которых:

- регистрация уведомлений о залоге движимого имущества;
- выдача выписок из реестра уведомлений о залоге движимого имущества.

Согласно ст. 103¹ Основ, учет залога имущества, не относящегося к недвижимым вещам, за исключением имущества, залог которого подлежит государственной регистрации или учет залогов которого осуществляется в ином порядке согласно Гражданскому

¹ Федеральный закон от 21 декабря 2013 г. № 379-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» // СЗ РФ. 2013. № 51 ст. 6699.

кодексу Российской Федерации, осуществляется путем регистрации уведомлений о залоге движимого имущества в реестре уведомлений о залоге движимого имущества, предусмотренном п. 3 ч. 1 ст. 34² Основ.

В соответствии со ст. 339¹ ГК РФ не требуется регистрировать в реестре уведомлений о залоге движимого имущества сведения о залоге имущества, права на которые подлежат государственной регистрации, а также о залоге прав участника (учредителя) общества с ограниченной ответственностью (ст. 358.15 ГК РФ), о залоге прав по договору банковского счета, о залоге прав ценных бумаг (кроме облигаций, иных документарных ценных бумаг, залог прав на которые регулируется п. 3 ст. 358.16 ГК РФ), поскольку данный вид регистрации права залога носит правоустанавливающий характер.

Содержанием нотариального действия, предусмотренного ст. 103.1 Основ, является регистрация уведомления о залоге движимого имущества (далее также – «уведомление о залоге») в электронном реестре ЕИС¹. В подтверждение такой регистрации заявителю выдается свидетельство, которое по желанию заявителя может быть выдано в форме электронного документа, подписанного квалифицированной электронной подписью нотариуса.

Процедура регистрации залога движимого имущества нотариусом инициируется на основании представленного (поданного) ему высоко формализованного документа в форме уведомления.

Формы уведомлений, на основании которых нотариусы осуществляют регистрацию залога движимого имущества, утверждены Приказом Минюста России от 17 июня 2014 г. № 131 «Об утверждении форм уведомлений о залоге движимого имущества», и подразделяются на следующие виды, в зависимости от содержания уведомления о залоговых правоотношениях²:

- о возникновении залога (форма № УЗ1);
- об изменении залога (форма № УИ1);
- об исключении сведений о залоге (форма № УП1).

¹ Об электронных реестрах ЕИС см. подробнее главу 15 настоящего учебника.

² Приказ Минюста России от 17 июня 2014 г. № 131 «Об утверждении форм уведомлений о залоге движимого имущества» (зарегистрирован в Минюсте РФ 18 июня 2014 г., регистрационный № 32713) // Российская газета. 2014. 20 июня.

Отдельно выделены формы уведомлений о залоговых правоотношениях, содержание которых отражает обеспечение исполнения обязательств по облигациям:

- о возникновении залога (форма № УЗ2);
- об изменении залога (форма № УИ2);
- об исключении сведений о залоге (форма № УП2).

В соответствии со ст. 103.4. Основ в уведомлении о залоге помимо вида уведомления указываются сведения о лице, подписавшем уведомление (заявителе). Если заявитель является представителем залогодателя или залогодержателя, дополнительно указываются документы, подтверждающие его полномочия. При направлении нотариусу уведомления о залоге в электронной форме указание сведений об адресе электронной почты заявителя является обязательным.

При составлении уведомления о возникновении залога также необходимо указать сведения:

- 1) *о залогодатель, залогодержателе – физическом лице*, а именно:
 - его фамилию, имя или (если имеются) фамилии, имена и (если имеется) отчество. В отношении иностранного гражданина или лица без гражданства эти сведения должны быть продублированы буквами латинского алфавита (за исключением случаев, если в документах, удостоверяющих его личность, не используются буквы латинского алфавита в написании сведений об имени);
 - дату рождения;
 - паспортные данные или данные иного документа, удостоверяющего личность;
 - место жительства согласно документам о регистрации по месту жительства в Российской Федерации. При отсутствии у лица регистрации по месту жительства в Российской Федерации указывается фактическое место жительства такого лица;
 - адрес электронной почты (при наличии);

2) *о залогодатель, залогодержателе – российском юридическом лице*:

- его полное наименование;
- основной государственный регистрационный номер;

- идентификационный номер налогоплательщика;
- место нахождения согласно сведениям единого государственного реестра юридических лиц;
- адрес электронной почты (при наличии);

3) *о залогодателе, залогодержателе – иностранном юридическом лице или международной организации, имеющей права юридического лица:*

- полное наименование буквами русского алфавита, а также полное наименование буквами латинского алфавита (при наличии таких сведений в учредительных документах и регистрационных документах юридического лица);
- наименование реестра для регистрации юридических лиц, в котором зарегистрировано лицо, а при отсутствии такого реестра наименование организации, осуществившей регистрацию (при наличии);
- регистрационный номер юридического лица в стране его регистрации (при наличии);
- идентификационный номер налогоплательщика (при наличии);
- адрес для направления корреспонденции буквами русского алфавита, а также буквами латинского алфавита, если в стране по указанному адресу русский язык не имеет статуса государственного языка;
- адрес электронной почты (при наличии);

4) *о заложенном имуществе* путем его описания. Идентификационный номер транспортного средства (VIN) (при его наличии) указывается в отдельном поле уведомления. При наличии иного цифрового или буквенного обозначения либо комбинации таких обозначений, которые идентифицируют заложенное имущество, такие обозначения могут быть указаны в отдельном поле уведомления;

5) *о наименовании, дате заключения и номере договора* о залоге, иной сделки, на основании которой возникает залог в силу закона (при наличии таких сведений на момент направления уведомления).

При наличии нескольких залогодателей, залогодержателей

сведения о каждом из них указываются в уведомлении отдельно.

При составлении уведомления об изменении залога наряду со сведениями о виде уведомления и заявителе указывается регистрационный номер уведомления о возникновении залога, а также сведения о залоге движимого имущества в измененном виде.

В уведомлении об исключении сведений о залоге наряду со сведениями о виде уведомления и заявителе указывается регистрационный номер уведомления о возникновении залога.

При направлении уведомлений всех видов в отношении залогов, которыми обеспечивается исполнение обязательств по облигациям, следует учитывать ряд особенностей, указанных в ст. 103.5 Основ.

Уведомление может быть подано любому нотариусу независимо от места жительства (места нахождения) залогодателя, залогодержателя, их представителя, а также независимо от места расположения, регистрации или учета движимого имущества.

Следует отметить, что, с одной стороны, процесс внесения сведений в реестр уведомлений о залоге движимого имущества через нотариуса, обращение к любому нотариусу либо к Федеральной нотариальной палате с целью получить выписку из реестра ЕИС о наличии (отсутствии) обременения движимого имущества в виде залога носят уведомительный, добровольный характер. С другой стороны, такая добровольность внесения в реестр сведений означает, что у залогодателя, а главное, у залогодержателя отсутствует законодательно установленная обязанность регистрировать уведомление о залоге движимого имущества, что порождает риск вовлечения в будущую сделку имущества, обремененного правами третьих лиц.

Однако после вступления 01.09.2014 г. в силу изменений в Гражданский кодекс РФ (п. 4 ст. 339.1, п. 3 ст. 342, п.п. 1, 10 ст. 342.1, п. 2 ст. 352 ГК РФ) законодатель для участников правоотношения, объектом которого является движимое имущество, обремененное залогом, предусмотрел ряд неблагоприятных последствий, в частности:

- залогодержатель, не направивший уведомления для регистрации в ЕИС, будет лишен возможности обратить взыска-

ние на заложенное движимое имущество, возмездно отчужденное недобросовестным залогодателем;

- лицо, которое приобрело заложенное движимое имущество, будет лишено права ссылаться на добросовестность своих действий при наличии общедоступной информации ЕИС в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» о регистрации уведомления ((URL: www.reestr-zalogov.ru);
- предшествующий залог, сведения о котором отсутствуют в ЕИС, утрачивает право старшинства залога по отношению к последующему залогу, сведения о котором в ЕИС имеются.

Таким образом, законодатель предоставил возможность залогодателям и залогодержателям добровольно обратиться к нотариусу для регистрации уведомлений о залоге движимого имущества под страхом наступления негативных последствий.

§ 2. Лица, направляющие нотариусу уведомления о залоге движимого имущества

Правом на подачу уведомления обладает залогодатель или залогодержатель по договору, обеспечивающему исполнение обязательства. Возможность на подачу уведомления всецело зависит от содержания уведомления о залоге движимого имущества, *например*:

- при подаче уведомления о возникновении залога уполномоченным заявителем является как залогодержатель, так и залогодатель;
- при подаче уведомления об изменении залога или исключении сведений о залоге – залогодержатель;
- при подаче уведомления об изменении залога или исключении сведений о залоге в случаях: а) смерти залогодержателя (физического лица) или ликвидации залогодержателя (юридического лица); б) уклонения залогодержателя от направления нотариусу уведомления; в) при наличии иных причин, не зависящих от воли залогодержателя и делающих невозможным направить нотариусу уведомление – уполномоченным заявителем является залогодатель. При этом в

данных случаях залогодатель вправе обратиться в суд. На основании вступившего в законную силу судебного акта залогодатель вправе направить нотариусу уведомление об изменении залога или уведомление об исключении сведений о залоге с приложением копии вступившего в законную силу судебного постановления (ст. 103.6 Основ);

- при подаче уведомлений всех видов в отношении залогов, которыми обеспечивается исполнение обязательств по облигациям – уполномоченным заявителем является залогодатель (эмитент), при этом важно отметить, что залогодержатель обладает правом быть заявителем только в качестве уполномоченного представителя залогодателя при обязательном заполнении соответствующих строк и разделов уведомлений форм № У32, № УИ2, № УП2¹.

Законодательство Российской Федерации не предусматривает личного характера обращения к нотариусу для регистрации уведомления о залоге движимого имущества, следовательно, уполномоченным лицом также может являться и представитель залогодателя или залогодержателя, действующий на основании доверенности, предусматривающей соответствующие полномочия. В тех случаях, когда залоговое обязательство предусматривает множественность лиц на стороне залогодателя или залогодержателя, уведомление должно быть подписано одним из них или представителем одного из них.

При регистрации соответствующего уведомления нотариус не проверяет наличия согласия залогодателя на регистрацию уведомления о возникновении залога, достоверность сведений об объекте залога, содержащихся в уведомлении, о возникновении, об изменении, о прекращении залога и сведений о лицах, указанных в уведомлении о залоге, нотариус также не несет ответственность за недостоверность указанных заявителем в уведомлении сведений (ст. 103.2 Основ). Таким образом, проверка нотариусом существования залога (наличие договора) при регистрации уведомления действующим законодательством не предусмотрена. В соответствии с п. 5 ст. 10 ГК РФ добросовестность участников гражданских правоот-

¹ См.: Приказ Минюста России от 17 июня 2014 г. № 131.

ношений и разумность их действий предполагаются. За достоверность и полноту сведений, указанных в уведомлении несет ответственность заявитель, что подтверждается его собственноручной подписью на уведомлении, представленном на бумажном носителе, или квалифицированной электронной подписью, прикрепленной к файлу, содержащему электронную форму уведомления.

При совершении нотариального действия – регистрации уведомления о залоге движимого имущества, нотариус в соответствии с законодательством несет ответственность за соответствие сведений, внесенных в реестр уведомлений о залоге движимого имущества, содержанию направленного уведомления о залоге и за необоснованные задержки при регистрации уведомления о залоге в реестре уведомлений о залоге движимого имущества.

§ 3. Порядок принятия нотариусом уведомлений о регистрации залогов движимого имущества, внесения сведений в электронный реестр и выдачи свидетельства

Направление нотариусу уведомления для регистрации может происходить двумя способами:

1. На материальном носителе информации (бумажном, а в случае электронной формы уведомления – на флэш-накопителе, любом ином отделяемом носителе информации при наличии квалифицированной электронной подписи заявителя) на личном приеме у нотариуса;

2. В электронной форме по защищенным каналам связи или на электронную почту нотариуса с шифрованием вложенного файла.

Новеллой законодательства о нотариате в свете порядка обращения граждан за оказанием нотариальных услуг является установление возможности дистанционного обращения к нотариусу, используя сервисы информационно-телекоммуникационной сети Интернет, через направление уведомления о залоге в форме электронного документа, подписанного усиленной квалифицированной электронной подписью заявителя. Данный способ обращения

за совершением нотариального действия регламентирован Порядком направления нотариусу в электронной форме уведомления о залоге¹. В случае, когда нотариус получает уведомление о залоге в форме электронного документа, направленного с использованием электронной почты, он отправляет заявителю подтверждение о получении такого документа.

В соответствии со ст. 42 Основ при личном приеме уведомления на любом материальном носителе нотариус устанавливает личность обратившегося лица в общем порядке. В случае представления уведомления на бумажном носителе, явка к нотариусу заявителя (представителя заявителя) обязательна для установления его личности и полномочий представителя. В случае представления на ином материальном носителе уведомления в электронной форме подписанного квалифицированной электронной подписью заявителя, его личная явка не требуется (ст.ст. 44.2, 103.1 Основ). Однако в отношении лица, передающего нотариусу материальный носитель с электронной формой уведомления, исключений в части установления личности Основы не предусматривают. Кроме того, лицо, представляющее нотариусу уведомление, должно выразить волю заявителя о форме выдаваемого нотариусом свидетельства (на бумажном носителе или в электронной форме (ст. 103.1 Основ)).

Для случаев, когда уведомление о регистрации залога направляется нотариусу в электронной форме, предусмотрен следующий порядок. Направлено такое уведомление может быть любым способом при помощи программно-технических средств, в том числе с использованием информационно-телекоммуникационных сетей (п.п. 1,4 Приказа Минюста России от 17 июня 2014 г. № 130). Личность заявителя признается установленной при условии проверки нотариусом квалифицированной электронной подписи² заявителя (ст. 42 Основ). Такая проверка совершается нотариусом до реги-

¹ Приказ Министерства юстиции РФ от 17 июня 2014 г. № 130 «Об утверждении Порядка направления нотариусу в электронной форме уведомления о залоге» (зарегистрирован в Минюсте РФ 18 июня 2014 г., регистрационный № 32712) // Российская газета. 2014. 20 июня.

² Федеральный закон от 6 апреля 2011 г. № 63-ФЗ «Об электронной подписи» // СЗ РФ. 2011.

страции уведомления о залоге движимого имущества в электронном реестре и должна проходить в соответствии с правилами Регламента удостоверяющего центра Федеральной нотариальной палаты.

Сведения в реестр уведомлений о залоге движимого имущества вносятся нотариусом незамедлительно после поступления уведомления о залоге. При регистрации уведомления нотариус пошагово выполняет действия, предлагаемые информационной системой (программой) «еНот» (единый нотариат)¹, с помощью которой вносятся сведения в ЕИС. Свидетельство о регистрации уведомления о залоге движимого имущества формируется программой «еНот» в ЕИС в автоматическом режиме и после его получения в свидетельстве указывается реестровый номер записи нотариального действия согласно реестру регистрации нотариальных действий, хранящемуся у нотариуса на бумажном носителе в нотариальной конторе. Электронной регистрации нотариальных действий не предусмотрено. Поэтому не следует отождествлять присвоение уведомлению о регистрации залога движимого имущества уникального регистрационного номера в реестре уведомлений о залоге движимого имущества ЕИС с реестровым номером, который присваивается согласно последовательной нумерации нотариальных действий в реестре нотариуса.

Свидетельство на бумажном носителе выдается в обычном порядке с проставлением подписи нотариуса и оттиска его личной печати с изображением Герба Российской Федерации. Всегда, независимо от формы выдаваемого свидетельства, второй экземпляр остается в делах нотариуса.

В случае, если регистрация уведомления о залоге невозможна по техническим причинам (например, перерыв или сбой в работе реестра уведомлений либо временное отсутствие связи с реестром уведомлений), регистрация уведомления о залоге производится незамедлительно после устранения причин, препятствующих регистрации.

В соответствии со ст. 103.1 Основ, п. 52 Приказа Минюста Рос-

¹ Подробнее об этом см. главу 15 настоящего учебника.

сии от 17 июня 2014 г. № 129 «Об утверждении Порядка ведения реестров единой информационной системы нотариата»¹ совершение нотариального действия по регистрации уведомления подтверждается выдачей свидетельства о регистрации уведомления (далее – свидетельство). Таким образом, регистрация уведомления о залоге и выдача свидетельства являются одним нотариальным действием.

Содержание как уведомлений о залоге, так и свидетельств формализовано. Формы указанных свидетельств утверждены Приказом Минюста России от 17 июня 2014 г. № 133², зарегистрированным в Минюсте России 18 июня 2014 № 32715, и соответствующим видам уведомлений, утвержденных Приказом Минюста России 17 июня 2014 г. № 131.

После регистрации уведомления в реестре уведомлений нотариус осуществляет регистрацию нотариального действия по регистрации уведомления о залоге движимого имущества в реестре для регистрации нотариальных действий и указывает в нем наряду с номером регистрации нотариального действия номер регистрации уведомления в реестре уведомлений.

В подтверждение регистрации уведомления о залоге заявителю выдается свидетельство о регистрации уведомления о залоге, которое по желанию заявителя может быть выдано либо в форме электронного документа, подписанного усиленной квалифицированной электронной подписью нотариуса, или направленного на указанный в уведомлении адрес электронной почты, либо в виде документа на бумажном носителе, подписанного нотариусом и заверенного его печатью, выданного или направленного заявителю согласованным с ним способом по установленной форме.

В свидетельстве указывается уникальный регистрационный номер в реестре уведомлений, присвоенный уведомлению о воз-

¹ Приказ Министерства юстиции РФ от 17 июня 2014 г. № 129 «Об утверждении Порядка ведения реестров единой информационной системы нотариата» (зарегистрирован в Минюсте России 18 июня 2014 № 32716) // Российская газета. 2014. 20 июня.

² Приказ Минюста России от 17 июня 2014 № 133 «Об утверждении форм свидетельств о регистрации уведомления о залоге движимого имущества» (Зарегистрирован в Минюсте России 18 июня 2014 г. № 32715) // Российская газета. 2014. 20 июня.

никновении залога, номер регистрации нотариального действия в реестре для регистрации нотариальных действий, а также все сведения, содержащиеся в зарегистрированном уведомлении о залоге движимого имущества (о возникновении залога, об изменении залога или об исключении сведений о залоге). Свидетельство о регистрации уведомления о залоге выдается заявителю незамедлительно после регистрации уведомления.

Нотариус вправе отказать в регистрации уведомления о залоге (ст. 103.2 Основ) только в случаях, если:

1. В уведомлении отсутствуют сведения, предусмотренные статьей 103.4 Основ (содержание уведомления о залоге), или ненадлежащим образом заполнена его форма;

2. Уведомление направлено с нарушением требований статьи 103.3 Основ (лица, направляющие нотариусу уведомления о залоге движимого имущества);

3. Уведомление в электронной форме подписано электронной подписью, которая не отвечает требованиям Основ или не может быть проверена нотариусом в соответствии с Федеральным законом от 6 апреля 2011 года № 63-ФЗ «Об электронной подписи»;

4. Не произведена оплата нотариального тарифа, предусмотренного ст. 22.1 Основ.

Об отказе в регистрации уведомления о залоге с указанием оснований такого отказа нотариус должен незамедлительно сообщить заявителю (его представителю), явившемуся лично, а в случае, если уведомление в электронной форме поступило нотариусу без личной явки заявителя (его представителя), – направлением сообщения на указанный в уведомлении о залоге адрес электронной почты заявителя. Постановление об отказе в совершении нотариального действия нотариус, в соответствии с ст. 48 Основ, выносит по просьбе заявителя, следовательно, при отсутствии соответствующей просьбы заявителя, отказ нотариуса в регистрации уведомления по указанным причинам не влечет необходимости вынесения письменного постановления.

§ 4. Выдача выписки из реестра уведомлений о залоге движимого имущества

Помимо внесения сведений в реестр уведомлений о залоге движимого имущества и выдаче свидетельства о регистрации уведомления нотариус в целях подтверждения или отсутствия сведений о залоге в соответствии со ст. 103.7 Основ выдает выписки из реестра уведомлений о залоге движимого имущества. Формы указанных выписок утверждены Приказом Министерства юстиции РФ от 17 июня 2014 г. № 132 «Об утверждении форм выписок из реестра уведомлений о залоге движимого имущества»¹.

Выдаваемые нотариусом выписки из реестра уведомлений о залоге движимого имущества можно классифицировать по следующим критериям:

1. В зависимости от объекта запрашиваемых сведений:

- А) выписка по предмету залога, т. е. выписка, содержащая сведения о всех уведомлениях с определенным номером (о возникновении залога, об изменении сведений о залоге, об исключении сведений о залоге);
- Б) выписка по субъекту залога, т. е. выписка, содержащая сведения о всех уведомлениях в отношении определенного залогодателя.

2. В зависимости от того, кто может запрашивать выписку из реестра уведомлений о залоге движимого имущества:

- А) любое лицо;
- Б) лицо, являющееся стороной залогового обязательства (залогодатель, залогодержатель) или его представитель.

3. В зависимости от объема запрашиваемых сведений:

- А) краткая выписка, т. е. выписка, содержащая только актуальные сведения о залоге на определенный момент (данную выписку может получить любое лицо);
- Б) расширенная выписка, т. е. выписка, содержащая информацию о всех зарегистрированных уведомлениях, на осно-

¹ Приказ Министерства юстиции РФ от 17 июня 2014 г. № 132 «Об утверждении форм выписок из реестра уведомлений о залоге движимого имущества» // Российская газета. 2014. 20 июня.

вании которых она сформирована (данная выписка может быть получена только залогодателем или залогодержателем (или их представителем).

Как было отмечено выше, краткую выписку может получить любое лицо, предоставив нотариусу соответствующее заявление. Содержание данной выписки включает в себя следующие сведения:

- регистрационный номер уведомления о залоге движимого имущества;
- наименование, дата заключения и номер договора залога или иной сделки, на основании которой или вследствие совершения которой возникает залог (при наличии в реестре таких сведений);
- описание предмета залога, в том числе цифровое, буквенное обозначения предмета залога или их комбинация (при наличии в реестре таких сведений);
- информация о залогодателе и залогодержателе;
 - ✓ для физического лица – фамилия, имя и (если имеется) отчество буквами русского алфавита и (при наличии в реестре таких сведений) буквами латинского алфавита, а также дата рождения, субъект Российской Федерации, в котором проживает лицо (для лица, проживающего на территории Российской Федерации), серия и номер паспорта или данные иного документа, удостоверяющего личность;
 - ✓ для юридического лица – полное наименование буквами русского алфавита и (при наличии в реестре таких сведений) буквами латинского алфавита, идентификационный номер налогоплательщика, а также для юридического лица, зарегистрированного в соответствии с законодательством Российской Федерации, государственный регистрационный номер в едином государственном реестре юридических лиц, для иного юридического лица – страна регистрации (за исключением международных организаций, имеющих права юридических лиц) и (при наличии) регистрационный номер.

Краткую выписку, выдаваемую по просьбе заинтересованного

лица, не являющегося стороной залогового обязательства, можно получить от нотариуса только на бумажном носителе, так как электронная форма такой выписки не предусмотрена.

Залогодателю или залогодержателю, указанному в зарегистрированном уведомлении о залоге, либо их представителю, на основании соответствующей просьбы (заявления) в отношении соответствующего залога нотариус вправе выдать как краткую, так и расширенную выписку из реестра уведомлений о залоге движимого имущества, содержащую сведения, перечень которых установлен частями первой и второй статьи 103.4 Основ. Форма данной выписки может быть как электронная (тогда документ должен быть подписан квалифицированной электронной подписью нотариуса), так и оформленная на бумажном носителе.

В целях выдачи выписки из реестра уведомлений о залоге движимого имущества, осуществляя поиск зарегистрированного уведомления, нотариус пошагово выполняет действия, предлагаемые программой в «еНот», и при получении запрошенной информации выдает выписку обратившемуся лицу. Выписка формируется в автоматическом режиме, изготавливается в единственном экземпляре, и в связи с этим новое номенклатурное дело в номенклатуру нотариуса не вводится.

Регистрация данного нотариального действия в реестре для регистрации нотариальных действий производится в соответствии с Правилами нотариального делопроизводства¹ в общем порядке.

В соответствии со ст. 22.1 Основ, как и за совершение любого иного нотариального действия, нотариус обязан взыскать нотариальный тариф в качестве финансового обеспечения своей деятельности. За регистрацию уведомления о залоге движимого имущества нотариальный тариф составляет 600 рублей. За выдачу выписки из реестра уведомлений о залоге движимого имущества нотариальный тариф составляет сумму в размере 40 рублей за каждую страницу выписки в пределах первой – десятой страниц включительно, и 20 рублей за каждую страницу выписки, начиная с одиннадцатой

¹ Приказ Минюста России от 16 апреля 2014 г. № 78 «Об утверждении Правил нотариального делопроизводства» (вместе с «Правилами нотариального делопроизводства». Утв. решением Правления ФНП от 17 декабря 2012 г., приказом Минюста России от 16 апреля 2014 г. № 78) // Российская газета. 2014. 25 апреля.

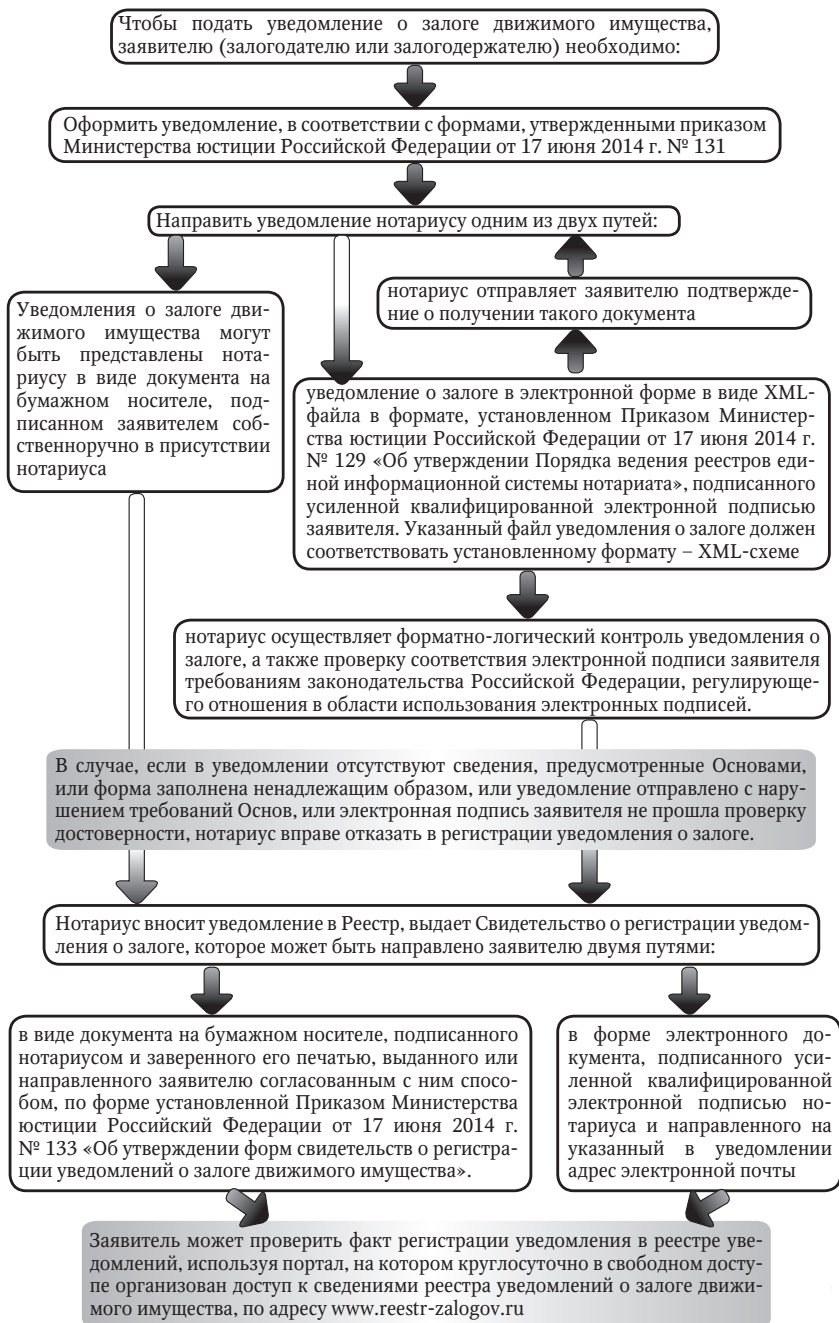
страницы. Количество участников залоговых отношений или заложенного имущества, а также его стоимость не имеют значения при определении размера нотариального тарифа. В соответствии со ст. 103.1 Основ, если уведомление о залоге движимого имущества, направляется нотариусу в электронной форме, подписанное квалифицированной электронной подписью заявителя, то плата за услуги правового и технического характера не взимается.

По сложившейся практике плата за оказание услуг правового и технического характера при регистрации уведомления о залоге движимого имущества может взиматься только в случае предъявления нотариусу уведомления на бумажном носителе.

Схематично, совершение рассматриваемого нотариального действия, выглядит следующим образом¹:

¹ Схема размещена на сайте ФНП. См.: URL: <http://notariat.ru/info/register>.

Схема подачи уведомления о залоге движимого имущества



Глава 11

Нотариальные действия, направленные на удостоверение бесспорных фактов

11.1. Удостоверение сделок

Методические рекомендации

Для успешного освоения темы необходимо обратить внимание на соответствующие положения ГК и Основ законодательства Российской Федерации о нотариате (далее – Основы), определяющие понятие, виды, формы сделки, значение нотариального удостоверения сделки, содержание нотариального удостоверения сделки, задачи нотариуса при совершении нотариальных действий, его профессиональные права, обязанности и ответственность.

При изучении вопросов темы следует уяснить основные правила совершения нотариальных действий и специальные нормы, регулирующие правила удостоверения сделок. Важно понять причины, по которым нотариальная форма сделки обеспечивает ее стабильность, защищает интересы сторон в возможных судебных спорах.

При изучении темы важно понять различия в регламентации порядка удостоверения сделок и свидетельствовании подлинности подписи на документах.

Особенности удостоверения отдельных видов сделок требуют отдельного внимания и знаний гражданского законодательства.

В тесной связи с удостоверением сделок в сфере недвижимости находится вопрос о государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним. В этой связи необходимо изучить вопросы о праве нотариуса представлять документы для государственной регистрации и правилах совершения этого нотариального действия.

Вопросы

1. Нотариальное удостоверение сделок – общая характеристика.
2. Общие правила удостоверения сделок.
3. Удостоверение отдельных видов сделок: доверенностей, завещаний, договоров отчуждения недвижимого имущества. Изменение и отмена завещаний. Хранение завещаний.
4. Завещательное распоряжение, отмена завещательного распоряжения.
5. Лица, имеющие право на удостоверение завещаний.
6. Наследование по завещанию. Значение охраны наследственных прав.
7. Государственная регистрация прав на недвижимое имущество и сделок с ним.

§ 1. Нотариальное удостоверение сделок — общая характеристика

Сделками признаются действия граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей (ст. 153 ГК РФ).

Сделки — осознанные, целенаправленные, волевые действия физических и юридических лиц, совершая которые они стремятся к достижению определенных правовых последствий. Сделка порождает права и обязанности при условии соблюдения требуемой формы. Сделки могут совершаться устно, в письменной форме (простой или нотариальной), путем осуществления конклюдентных действий, молчания (бездействия)¹.

Нотариальное удостоверение сделки может быть предусмотрено законом, а также обусловлено волей сторон сделки.

В соответствии со ст. 163 ГК РФ нотариальное удостоверение сделки означает проверку законности сделки, в том числе наличия у каждой из сторон права на ее совершение, и осуществляется нотариусом или должностным лицом, имеющим право совершать такое нотариальное действие, в порядке, установленном законом о нотариате и нотариальной деятельности (в настоящее время — Основами).

При всем многообразии сделок, совершаемых участниками гражданского оборота, только для незначительной их части действующим законодательством предусмотрена обязательная нотариальная форма. Вместе с тем государством создаются необходимые условия для стимулирования лиц, заключающих сделки, в том числе договоры, обратиться к нотариусу.

В частности, ч. 5 ст. 61 ГПК РФ предусмотрено отсутствие необходимости доказывания обстоятельств, подтвержденных нотариусом при совершении нотариального действия, если подлинность нотариально оформленного документа не опровергнута в порядке, предусмотренном статьей 186 Кодекса, или не установлено существенное нарушение порядка совершения нотариального действия.

¹ См.: Гражданское право. В 4 т. Т. 1: Общая часть / Отв. ред. Е.А. Суханов. М.: Волтерс Клувер, 2008 // СПС «Гарант».

Кроме того, признавая социальную значимость стабильности прав собственности граждан на жилые помещения, с целью сделать финансово доступным обращение к нотариусу, государство снизило тарифы за нотариальное удостоверение сделок, в том числе с недвижимостью. При существовавшей и ранее финансовой ответственности нотариуса, нотариальной палаты, была повышена финансовая ответственность нотариального сообщества за вред, причиненный нотариусами при осуществлении нотариальной деятельности за счет компенсационного фонда, созданного Федеральной нотариальной палатой.

Помимо этого, нотариусу, удостоверившему договор, объектом которого является недвижимость, предоставлено право законного представительства в органах Росреестра для государственной регистрации прав, основанных на таком договоре в сокращенные сроки.

Указанные приоритеты нотариальной формы сделок основаны на тех правах и обязанностях нотариуса, которые закреплены в ГК РФ и Основах.

Гражданским кодексом РФ предусмотрена обязательная нотариальная форма следующих сделок:

- доверенностей, выдаваемых на совершение сделок, требующих нотариальной формы, на подачу заявлений о государственной регистрации прав или сделок, на распоряжение зарегистрированными в государственных реестрах правами, за исключением случаев, предусмотренных законом (п. 1 ст. 185.1 ГК);
- доверенности, в порядке передоверия, выдаваемой физическим лицом (п. 3 ст. 187 ГК);
- уступки требования, основанного на сделке, совершенной в нотариальной форме (п. 1 ст. 389 ГК);
- договора ренты (ст. 584 ГК).

Семейным кодексом РФ предусмотрена обязательная нотариальная форма для таких сделок, как:

- согласие супруга на совершение другим супругом сделки по распоряжению недвижимостью и сделки, требующей нотариального удостоверения и (или) регистрации в уста-

новленном порядке (п. 3 ст. 35 СК РФ);

- брачный договор (п. 2 ст. 41 СК РФ);
- соглашение об уплате алиментов (п. 1 ст. 100 СК РФ).

Федеральным законом «Об обществах с ограниченной ответственностью» предусмотрена обязательная нотариальная форма для сделок, направленных на отчуждение доли или части доли в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью (п. 11 ст. 21 Закона); договоров о залоге долей в уставном капитале обществ с ограниченной ответственностью (ст. 25 Закона); заявлений участников общества с ограниченной ответственностью о выходе из общества (п. 1 ст. 26 Закона).

В случае, если сделка подлежит обязательному нотариальному удостоверению, несоблюдение нотариальной формы сделки влечет ее недействительность. Такая сделка считается ничтожной (п. 3 ст. 163 ГК).

При удостоверении сделки нотариус в установленной Минюстом России форме совершает удостоверительную надпись, которая служит подтверждением:

- выполнения нотариусом обязанностей, предусмотренных Основами;
- наличия юридически значимого действия, в результате которого возникли, изменились, или прекратились гражданские права и обязанности стороны сделки;
- законности самой сделки;
- наличия права стороны на ее совершение.

Важно, что совершенные участниками гражданского оборота юридически значимые действия, указанные в содержании сделки, изложенном в соответствующем тексте, подтверждаются независимым, квалифицированным и уполномоченным государством лицом — нотариусом.

Таким образом, нотариально удостоверенная сделка носит публичный характер, в отличие от частных, так называемых, «домашних» сделок. Публичное значение нотариально удостоверенных сделок состоит в том, что заинтересованной стороне облегчается доказывание своего права, поскольку содержание сделки,

время и место ее совершения, намерения субъектов сделки и другие обстоятельства, официально зафиксированные нотариусом, презюмируются как очевидные и достоверные¹; что обеспечивает стабильность сделки, возможность ее принудительного исполнения на основании судебного приказа.

Следует отметить, что, учитывая криминогенную обстановку в области корпоративных правоотношений, законодателем в 2009 году была введена обязательная нотариальная форма сделок с долями в уставном капитале обществ с ограниченной ответственностью. В результате этого количество уголовных дел, связанных с рейдерскими захватами успешного бизнеса, сократилось на $\frac{3}{4}$, а, по сведениям ВАС РФ количество споров по сделкам с долями обществ стало минимальным. Вместе с тем рынок недвижимости на сегодняшний день остается вне рамок контроля со стороны государства и потенциал нотариата в данной области государством используется не достаточно, что не может не влиять на стабильность заключаемых сделок, гарантий их исполнения.

Важно различать нотариальное удостоверение сделки и свидетельствование нотариусом подписи участника сделки. И в том, и в другом случае на документе совершается удостоверительная надпись. Однако содержание этих нотариальных действий по своему объему различно, как и различно содержание удостоверительных надписей. При нотариальном удостоверении сделки нотариус выполняет комплекс работ, обеспечивающих стабильность сделки, ее законность².

Свидетельствуя подлинность подписи участника сделки, нотариус не проверяет и не несет какой-либо ответственности за ее содержание, достоверность фактов и сведений, изложенных в документе, наличие права у сторон сделки совершить ее. В соответствии со ст. 80 Основ нотариус, свидетельствуя подлинность подписи определенного лица, ограничивается исключительно проверкой личности и в отдельных случаях – полномочий, лица, подписавшего документ в присутствии нотариуса.

¹ См. подробнее: Гражданское право. В 4 т. Т. 1: Общая часть / Отв. ред. Е.А. Суханов ... // СПС «Гарант».

² Основные правила удостоверения сделок, права и обязанности нотариуса при их удостоверении будут рассмотрены в §4.

§ 2. Общие правила удостоверения сделок

Исходя из Общих положений Основ (глава I), нотариус обязан при совершении нотариальных действий: содействовать гражданам и юридическим лицам в осуществлении их прав и законных интересов, разъяснять им права и обязанности, предупреждать о последствиях совершаемых нотариальных действий, с тем, чтобы юридическая неосведомленность не могла быть использована им во вред; отказать в совершении нотариального действия, противоречащего закону или международному договору.

Основы регулируют как основные (общие) правила совершения нотариальных действий (глава IX Основ), так и особенности совершения определенных нотариальных действий, в частности: особенности удостоверения сделок и их отдельных видов (глава X Основ).

К общим правилам совершения нотариальных действий относятся: установление личности обратившегося за совершением нотариального действия, проверка полномочий представителя обратившегося лица, прочтение вслух содержания подписываемого документа, подписание документа, оформляемого в нотариальном порядке в присутствии нотариуса.

Прежде всего, нотариус выясняет личность стороны (сторон) сделки. Закон не ограничивает нотариуса обязанностью проверить личность только по паспорту, предоставляя возможность проверить ее по «другим документам, исключающим любые сомнения относительно личности гражданина» (ст. 42 Основ). Однако с учетом того, что на нотариуса возложена ответственность за имущественный вред, причиненный в результате удостоверенной сделки, а также иная ответственность (профессиональная, уголовная), сложилась устойчивая практика при удостоверении сделок устанавливать личность ее участника по паспорту гражданина Российской Федерации, национальному паспорту гражданина иностранного государства.

При установлении личности обратившегося лица, нотариус использует государственные информационные ресурсы Федеральной

миграционной службы России, а также специальные технические и программно-технические средства, позволяющие удостовериться в подлинности представленных документов. При совершении нотариальных действий вправе использовать средства видео-фиксации.

При удостоверении сделок установлена обязанность нотариуса проверить дееспособность граждан и правоспособность юридических лиц. Для решения вопроса о возможности удостоверения сделки, нотариус выясняет, имеет ли физическое лицо гражданскую дееспособность. В случае, если такое лицо не достигло 18-летнего возраста в отношении несовершеннолетнего, вступившего в брак, помимо документа, устанавливающего личность, проверяется факт регистрации брака или его расторжения по документам органов ЗАГС. В случае признания брака недействительным проверяется решение суда о сохранении несовершеннолетним полной дееспособности.

Сделки от имени несовершеннолетних в возрасте от 14 до 18 лет совершаются с письменного согласия их законных представителей – родителей или попечителей, личность которых также устанавливается по паспортам, а полномочия – по документам органов ЗАГС или актам органов опеки и попечительства. В отношении несовершеннолетнего эмансипированного проверяется соответствующее решение суда или органа опеки и попечительства. Если участником сделки является представитель малолетнего гражданина, не достигшего 14 лет, проверяются полномочия его представителя (документы органа ЗАГС или акт органа опеки и попечительства о назначении опекуна с возможным указанием срока действия полномочий опекуна).

В случае совершения сделки представителем юридического лица нотариус обязан проверить правоспособность этого юридического лица и полномочия его представителя. С целью проверки правоспособности юридического лица нотариус запрашивает выписку из Единого государственного реестра юридических лиц с использованием программно-технических средств из информационного ресурса Федеральной налоговой службы России. Для проверки полномочий представителя помимо сведений, полу-

ченных из Единого государственного реестра юридических лиц, нотариусом проверяется Устав или в надлежащих случаях учредительный договор, в которых отражается порядок избрания (назначения) исполнительного органа и срок его полномочий. Нотариусу также представляется соответствующее решение об избрании (назначении) исполнительного органа. В соответствующих случаях нотариус проверяет определение арбитражного суда о назначении конкурсного управляющего.

Из личной беседы с обратившимся лицом нотариус выясняет, какого вида сделку предстоит удостоверить. Учитывая низкую правовую грамотность населения России, не различающего разные правовые последствия между такими сделками, как, например, завешание, договор дарения, ренты, нотариус выясняет действительные намерения гражданина и удостоверяет ту сделку, правовые последствия которой соответствуют воле стороны (сторон) и закону. Для нотариусов нередки случаи обращения граждан с просьбой заключить договор дарения квартиры «но так, чтобы собственником квартиры одаряемый стал после моей смерти». Показательным примером может служить желание гражданина подарить свою долю в общем имуществе третьему лицу с намерением не дать совладельцу общего имущества реализовать свое право преимущественной покупки.

В случае, если нотариусом будет установлено, что обратившееся лицо намерено совершить сделку с целью обойти закон, прикрыть иную сделку, если будет установлено, что будущая сделка нарушит интересы третьих лиц и т. д., нотариус обязан отказать в ее удостоверении.

Гарантией законности, достоверности нотариально удостоверенной сделки являются обязанность нотариуса прочитать ее содержание сторонам вслух, а также правило о подписании сделки ее участниками в присутствии нотариуса.

Удостоверяя сделку, нотариус устанавливает наличие у соответствующей стороны права на ее совершение (ст. 163 ГК РФ). Например, разрешение органа опеки и попечительства на совершение опекуном доверенности от имени подопечного (ст. 21 ФЗ «Об опеке и попечительстве»); согласие участников общества с ограни-

ченной ответственностью на залог доли третьему лицу (ст. 22 ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью») и т. д.

Исполнение нотариусом обязанностей, предусмотренных Основами и гражданским законодательством, в совокупности обеспечивает совершение участниками гражданского оборота сделок, соответствующих их действительным намерениям, то есть существенно снижает возможность совершения мнимых и притворных сделок, сделок совершаемых под угрозой или принуждением, сделок, условия которых нарушают действующее законодательство; стабилизирует институты частной собственности, гражданский оборот имущества.

§ 3. Удостоверение отдельных видов сделок: доверенностей, завещаний, договоров отчуждения недвижимого имущества. Изменение и отмена завещаний. Хранение завещаний

В гл. X Основ установлены специальные правила для нотариального удостоверения отдельных видов сделок: доверенностей, завещаний, договоров об отчуждении жилого, садового дома, квартиры, гаража, земельного участка, сделок, направленных на отчуждение или залог имущества, права на которое подлежат государственной регистрации.

Основы не содержат обязанности нотариуса проверить принадлежность имущества лицу, от имени которого удостоверяется доверенность или завещание. Следовательно, может быть удостоверена доверенность на совершение сделки с имуществом, принадлежащим представляемому, как на момент выдачи доверенности, так и с имуществом, которое будет им приобретено в будущем. Аналогично решается вопрос при удостоверении завещания: завещатель вправе сделать распоряжение на случай своей смерти в отношении не только имущества, которое ему принадлежит на момент составления завещания, но и в отношении имущества, которое будет ему принадлежать на дату его смерти.

Принадлежность имущества завещателю (состав наследства)

устанавливается нотариусом только при выдаче свидетельства о праве на наследство.

Правило о проверке нотариусом принадлежности имущества лицу, отчуждающему или закладывающему это имущество, применяется при удостоверении сделок в отношении имущества, права на которые подлежат государственной регистрации (например, права на недвижимость, отдельные исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации). Но существует и исключение: возможно нотариальное удостоверение сделки по отчуждению или залогоу такого имущества, если на момент совершения сделки имущество еще не принадлежит залогодателю или отчуждающей стороне. При удостоверении таких сделок (договоров) нотариус предупреждает стороны, что соответствующее право или обременение возникнет у приобретающей стороны только после возникновения права на распоряжение имуществом у залогодателя или отчуждающей стороны.

Доверенности, завещания, иные сделки, в том числе договоры, могут быть удостоверены любым нотариусом на территории Российской Федерации, при этом не имеет значения ни место жительства стороны сделки, ни место нахождения имущества, в отношении которого будет совершена сделка. Ограничение компетенции нотариуса по удостоверению сделок касается только договоров об отчуждении жилого, садового дома, квартиры, гаража, земельного участка. Такие договоры могут удостоверяться только нотариусом того нотариального округа, в котором находится эта недвижимость.

Решая вопрос о возможности удостоверения договора об отчуждении недвижимости, нотариус получает информацию о правообладателе, правопритязаниях, обременениях, арестах из Единого государственного реестра прав на недвижимое имущество и сделок с ним, а также дополнительную информацию, хранящуюся в информационных ресурсах Росреестра, в том числе: о наличии судебных решений об ограничении или лишении дееспособности правообладателей. Кроме того, нотариусом запрашивается информация из Единого федерального реестра сведений о банкротстве на предмет отсутствия процедуры банкротства в отношении стороны, отчуж-

дающей имущество. Если стороной сделки является юридическое лицо, нотариус запрашивает юридически значимую информацию из Единого государственного реестра юридических лиц. С помощью Единой информационной системы нотариата Федеральной нотариальной палаты нотариус проверяет достоверность представленных ему документов, удостоверенных другими нотариусами. К сожалению, нередко случаи представления поддельных документов, якобы удостоверенных нотариусами (доверенностей, согласий супругов на заключение договоров, правоустанавливающих документов на недвижимость). Следует отметить, что все сведения из государственных информационных ресурсов, из Единой информационной системы нотариата нотариус запрашивает в электронной форме с использованием своей квалифицированной электронной подписи. Сведения, поступающие нотариусу, также подписываются квалифицированной электронной подписью отправителя. Это дает возможность оперативно и конфиденциально получать юридически значимую информацию, необходимую для защиты интересов сторон сделки, третьих лиц¹.

При совершении нотариальных действий нотариус вправе использовать видео- и аудио-фиксацию. Такая фиксация процесса удостоверения сделок (договоров) важна в случае возникновения споров в суде, основанных на часто встречающихся в практике заявлениях стороны о своем отсутствии у нотариуса. Нередко сторона процесса заявляет суду, что нотариус не прочитал или не дал прочитать текст документа, не дал необходимых разъяснений и т. п. Все это относится и к процедуре удостоверения завещаний.

Если обратиться к истории развития российского законодательства, то можно отметить, что ранее понятие завещания формулировалось в самом законе. Например, в Своде законов гражданских Российской империи духовное завещание определялось как «законное объявление воли владельца о его имуществе на случай смерти». Но, начиная с 50-х годов прошлого века, законодатель отказался от включения понятия завещания в кодификационные акты, ограничившись лишь указанием на его основные признаки.

¹ Об использовании нотариусом новейших технологий см. подробнее главу 15 настоящего учебника.

Основной принцип завещания по действующему законодательству – это свобода его совершения, т. е. исключительно от воли завещателя зависит выбор лиц, которым перейдет имущество завещателя после его смерти, определение долей в наследстве, возложение на наследников определенных завещательных обременений, отмена или изменение завещания и др. Вместе с тем при всей свободе завещания закон устанавливает одно ограничение этой свободы. Речь идет об обязательной доле в наследстве – ст. 1149 ГК РФ. Закон обязывает нотариуса, иное лицо, удостоверяющее завещание, разъяснить завещателю содержание указанной статьи кодекса.

Порядок нотариального удостоверения завещания подробно регламентирован ст. 1125 ГК РФ. Правовые последствия завещания в качестве сделки по распоряжению имуществом на случай смерти завещателя наступают после открытия наследства. В период своей жизни завещатель вправе как отменить завещание, так и составить новое.

Отмена завещания выражается в форме нотариально удостоверенного распоряжения. Отменить завещание возможно также путем составления нового завещания, которое по своему содержанию полностью будет противоречить предыдущему. В этом случае отменять предыдущее завещание посредством отдельного распоряжения не требуется.

Изменить завещание возможно только в результате составления нового завещания, изменяющего собой предыдущее в части. При этом необходимо помнить, что нотариально удостоверенное завещание может быть изменено только последующим нотариально удостоверенным завещанием или, если в первоначальном завещании было сделано распоряжение в отношении прав на денежные средства в банке, – завещательным распоряжением, составленным позднее в том филиале банка, в котором находится соответствующий счет.

Завещания, распоряжения об отмене завещаний в оцифрованном и зашифрованном виде хранятся в Единой информационной системе нотариата. Расшифровка завещаний и распоряжений об их отмене происходит только после проверки факта смерти заве-

щателя. Сведения об удостоверенных и отмененных завещаниях выдаются также исключительно после проверки указанного факта. За разглашение сведений об удостоверенном завещании, распоряжении об отмене завещания нотариус, лицо, осуществляющее обработку данных Единой информационной системы нотариата, несут установленную законом ответственность (ст. 1123 ГК РФ).

§ 4. Завещательное распоряжение, отмена завещательного распоряжения

Распоряжение правами на денежные средства в банках может содержаться как в общем завещании, совершенном в любой предусмотренной законом форме, так и в специальном завещательном распоряжении, оформленном в том филиале банка, в котором находится счет завещателя.

В Гражданском кодексе РФ подробно регламентирован режим завещанных вкладов, а также порядок их выдачи наследникам. Специально подчеркнуто, что вклады, в отношении которых в банке совершено завещательное распоряжение, входят в состав наследства и наследуются на общих основаниях. Необходимость такой подробной регламентации правового режима этой формы завещаний можно понять, лишь ознакомившись с историей этого вопроса.

Ранее в соответствии с ГК 1922 г. (ст. 436) и ГК 1964 г. (ст. 561) гражданину, имевшему вклад в трудовых сберегательных кассах или в Государственном банке СССР, предоставлялось право сделать распоряжение о выдаче вклада на случай смерти, оформив это непосредственно в сберкассе или в банке. Таким распоряжениям придавался особый правовой статус: завещанные вклады не входили в состав наследства и на них не распространялись нормы наследственного права. Эти средства не учитывались при определении размера обязательной доли, размера ответственности по долгам наследодателя. Получить деньги можно было в любое время после смерти вкладчика без оформления наследственных прав.

Основы гражданского законодательства СССР 1991 г. отказались от этого особого режима, когда место сберегательных касс

занял Сберегательный банк – акционерное общество. Денежные средства стали наследоваться на общих основаниях (п. 4 ст. 153). Уже 03 марта 1993 г. Верховный Совет РФ принял новое постановление «О некоторых вопросах применения законодательства Союза ССР на территории Российской Федерации»¹, в котором среди прочего предусматривалось, что п. 4 ст. 153 названных Основ по отношению к вкладам граждан в Сбербанке России не применяются. Таким образом, сложилась ситуация, при которой на территории России вклады в Сбербанке России с завещательным распоряжением не подпадали под нормы наследственного права, а вклады с завещательными распоряжениями в других банках наследовались на общих основаниях. На сегодняшний день денежные вклады в любом банке, по которым сделаны завещательные распоряжения после 01 марта 2002 года наследуются на общих основаниях. На завещательные распоряжения, составленные до 01 марта 2002 г., распространяются нормы ст. 561 ГК РСФСР, в соответствии с которой такие денежные средства в состав наследства не входят (ст. 8.1 ФЗ «О введении в действие части третьей ГК РФ»).

Важно помнить, что завещательным распоряжением в банке может быть отменено или изменено только завещательное распоряжение, составленное в этом же банке, а не в каком-либо ином банке.

Завещательное распоряжение, как указано в п. 23 постановления Пленума Верховного Суда РФ, отмена и изменение завещательного распоряжения правами на денежные средства в банке осуществляется в соответствии со ст. 1130 ГК РФ. В частности, согласно п. 2 ст. 1130 ГК РФ:

- завещанием может быть отменено либо изменено «завещательное распоряжение правами на денежные средства в банке, если из содержания нового завещания следует, что его предметом являлись и права на соответствующие денежные средства (например, в новом завещании в качестве предмета наследования указаны все имущество наследодателя или его часть, включающая денежные средства, или только денежные средства, внесенные во вклад (вклады) или находящи-

¹ Ведомости СНД и ВС РФ. 1993. № 11. Ст. 393.

еся на другом счете (других счетах) в банке (банках), в том числе без конкретизации номера счета и наименования банка, или непосредственно те денежные средства, в отношении прав на которые было совершено завещательное распоряжение в банке);

- завещательным распоряжением правами на денежные средства в банке может быть отменено либо изменено завещательное распоряжение правами на денежные средства в этом же банке, филиале банка (п. 6 ст. 1130 ГК РФ), а также прежнее завещание – в части, касающейся прав на денежные средства, внесенные гражданином во вклад или находящиеся на любом другом счете гражданина в этом банке.

Завещательное распоряжение в банке, как и завещание, может быть отменено посредством распоряжения о его отмене (п.п. 4 и 6 ст. 1130 ГК РФ)»¹.

Порядок оформления завещательных распоряжений сотрудниками банков установлен Правилами совершения завещательных распоряжений правами на денежные средства в банках, утвержденными постановлением Правительства РФ от 27 мая 2002 г. № 351².

§ 5. Лица, имеющие право на удостоверение завещаний

Как правило, завещания удостоверяются нотариусом. Однако, п. 7 ст. 1125 ГК РФ, ст. 37 Основ предусмотрено, что, если в поселении или расположенном на межселенной территории населенном пункте нет нотариуса, право нотариально удостоверить завещания предоставляется главам местной администрации поселения и специально уполномоченным должностным лицам местного самоуправления поселения или главам местной администрации муниципального района и специально уполномоченным должностным лицам местного самоуправления муниципального района.

Допускаются и иные формы завещания – приравненные к но-

¹ Постановление Пленума ВС РФ от 29 мая 2012 г. № 9 «О судебной практике по делам о наследовании» // Российская газета. 2012. 6 июня.

² СЗ РФ. 2002. № 22. Ст. 2097.

тариально удостоверенным. Ст. 1127 ГК РФ дает исчерпывающий перечень должностных лиц, которые вправе удостоверить завещания лиц, находящихся в особых обстоятельствах, не позволяющих обратиться к нотариусу. Например, не вправе удостоверить завещание заместитель главного врача госпиталя по хозяйственной части вместо заместителя главного врача госпиталя по медицинской части, или лечащий врач вместо дежурного врача больницы.

Следует обратить внимание, что к таким завещаниям закон предъявляет дополнительное требование: присутствие одного свидетеля, который также подписывает завещание.

Только эти две названные формы завещаний (нотариально удостоверенные и приравненные к нотариально удостоверенным) существовали в период действия Гражданских кодексов 1922 и 1964 гг.

Действующим законодательством предусмотрены новые формы, в которых могут совершаться завещания: закрытое завещание, завещание в чрезвычайных обстоятельствах, а также завещательные распоряжения правами на денежные средства в банках.

На практике у нотариусов возникают большие проблемы при исполнении завещаний, нотариально удостоверенных лицами, предусмотренными п. 7 ст. 1125 ГК РФ, завещаний, приравненных к нотариально удостоверенным, не говоря уже о закрытых завещаниях и завещаниях в чрезвычайных обстоятельствах (последние в настоящее время крайне редки).

Как правило, оформление наследственных прав по завещаниям, удостоверенным не нотариусом, затрудняется ввиду допущенных нарушений и неграмотно сформулированных распоряжений лицами, не имеющими юридического образования. Из-за двояких толкований воли завещателя, противоречий в формулировках, наследники вынуждены защищать свои интересы в судебном порядке. Понимая повышенные правовые риски завещаний в чрезвычайных обстоятельствах, законодатель предусмотрел необходимость совершения завещателем нотариально удостоверенного завещания или завещания, приравненного к нотариально удостоверенному, или завещательного распоряжения в течение месяца

после прекращения чрезвычайных обстоятельств. Неисполнение завещателем этого требования влечет утрату силы завещания в чрезвычайных обстоятельствах.

§ 6. Наследование по завещанию. Значение охраны наследственных прав

В соответствии со ст. 73 Основ законодательства РФ о нотариате нотариус при выдаче свидетельства о праве на наследство по завещанию путем истребования соответствующих доказательств проверяет факт смерти наследодателя, наличие завещания, время и место открытия наследства, состав и место нахождения наследственного имущества. Нотариус выясняет также круг лиц, имеющих право на обязательную долю в наследстве.

Проверка наличия завещания осуществляется путем истребования у наследника экземпляра завещания наследодателя, а в случае его отсутствия – дубликата завещания. Проверка наличия завещания предполагает также проверку его силы на дату открытия наследства, то есть, что завещание не было отменено или изменено, что завещание не имеет юридических пороков, например: отсутствует подпись завещателя или лица, удостоверившего завещание, завещание совершено представителем завещателя, завещание совершено от имени нескольких лиц, завещание удостоверено ненадлежащим должностным лицом и др.

Закон не предоставляет нотариусу право использовать для выяснения истинной воли завещателя другие, кроме завещания, документы. Например, письма, дневники и т. п. Если последующее завещание, нотариус определяет, в какой части последующее завещание противоречит предыдущему. Если завещание содержит некоторые распоряжения, противоречащие действующему закону, либо ограничивающие наследников либо отказополучателей в правах, то они толкуются нотариусом как не написанные, но это не влияет на признание других, не противоречащих закону, распоряжений завещателя. Если наследник не согласен с тем, как нотариус толкует завещание, этот вопрос решается в судебном порядке.

В наследственное дело принимается заявление наследников о принятии наследства по завещанию. По своему характеру такое заявление носит характер сделки, поскольку наследственное имущество признается принадлежащим наследнику, принявшему наследство со дня открытия наследства независимо от времени его фактического принятия, а также независимо от момента государственной регистрации права наследника на это имущество, если такое право подлежит государственной регистрации. В связи с этим при принятии указанного заявления нотариус разъясняет наследнику правовые последствия этой сделки, в том числе право наследника отказаться от наследства в пределах срока для его принятия. Учитывая это, нотариусы широко не используют в своей практике принятие наследниками наследства путем подачи заявления о выдаче свидетельства о праве на наследство, хотя закон допускает такую возможность. В заявлении о принятии наследства отражается наличие известных наследнику по завещанию наследников по закону. Это нужно для того, чтобы правильно рассчитать обязательную долю в наследстве в случае, если объявятся наследники, предусмотренные ст. 1149 ГК РФ. Кроме того, если у наследодателя имеется переживший супруг, необходимо решить вопрос о супружеской доле с тем, чтобы правильно определить наследственную массу.

Круг наследников на обязательную долю определен ст. 1149 ГК и расширительному толкованию не подлежит. Это несовершеннолетние или нетрудоспособные дети наследодателя, его нетрудоспособные супруг и родители, а также нетрудоспособные иждивенцы.

Нетрудоспособными считаются инвалиды 1, 2, 3 групп, а также женщины, достигшие возраста 55 лет, мужчины – 60 лет.

Иждивенцы входят в состав обязательных наследников, если они являются нетрудоспособными на день смерти наследодателя и не менее года до его смерти находились на его иждивении. Для включения в состав обязательных наследников иждивенцев, которые не относятся ни к одной из названных в законе очередей, требуется также их совместное проживание с наследодателем не менее года до его смерти.

Право на обязательную долю неразрывно связано с личностью

обязательного наследника и не может перейти к другим лицам ни по праву представления, ни в порядке наследственной трансмиссии, ни в порядке направленного отказа от наследства. Только если обязательный наследник принял в установленном порядке наследство (подал соответствующее заявление в наследственное дело или фактически принял наследство), в состав наследства после его смерти войдет и обязательная доля причитающегося ему наследства.

Начиная с 1922 г., в гражданском законодательстве наблюдается постоянное снижение размера обязательной доли. Так, по кодексу 1922 г. размер обязательной доли составлял не менее $\frac{3}{4}$ законной доли, по кодексу 1964 г. – не менее $\frac{2}{3}$, а по действующему кодексу размер обязательной доли составляет не менее $\frac{1}{2}$ той доли, которую наследник получил бы по закону, если бы не было завещания.

Вместе с тем принцип расчета всегда был одинаков. Во внимание принимается стоимость всего имущества, как завещанного, так и незавещанного, а также все наследники, которые призывались бы к наследованию при отсутствии завещания. Обязательная доля удовлетворяется прежде всего за счет незавещанного имущества.

Пример: Вклад на сумму 100 000 руб. завещан А. Автомобиль стоимостью 80 000 руб. завещан Б. Имеется незавещанное имущество на сумму 90 000 руб. Наследники по закону гр. А., гр. Б. и нетрудоспособный гр. С., в $\frac{1}{3}$ доле каждый, т. е. 90 000 руб. : 3 = 30 000 руб. стоимость $\frac{1}{3}$ доли. Гр. С. заявил о выделении обязательной доли, которая составит половину того, что он унаследовал бы при отсутствии завещания. Общая сумма наследства составляет 100 000 + 80 000 + 90 000 = 270 000 руб., которую делим на 3 наследника по закону и получаем по 90 000 руб. на каждого. Половина этой суммы ($\frac{1}{2}$ от $\frac{1}{3}$) составит 45 000 руб. Поскольку из незавещанной части гр. С. имел право на получение имущества на сумму 30 000 руб., ему должно быть выделено дополнительно имущество на сумму 15 000 руб.

Поскольку гр. А. и гр. Б. из незавещанного имущества причитается имущество на сумму 30 000 руб. каждому, мы удовлетворяем 15 000 руб. в качестве обязательной доли из этой суммы. То есть

15 000 руб. : 2 = 7 500 руб. Уменьшаем стоимость незавещанного имущества у гр. А. и гр. Б. на 7 500 руб. каждому, (30 000 руб. – 7 500 руб.), и получаем, что из незавещанного имущества гр. А. и гр. Б. наследуют имущество на сумму 22 500 руб. каждый, а нетрудоспособный гр.С. наследует из незавещанного имущества имущество на сумму 45 000 руб. В долях это составит: гр. С. – $\frac{1}{2}$ доля, гр. А. и гр. Б. по $\frac{1}{4}$ доле незавещанного имущества.

Доли наследников по завещанию уменьшаются за счет вычета обязательных долей, пропорционально долям, причитающимся наследникам по завещанию, а если наследникам по завещанию завещаны отдельные части наследства, то обязательная доля учитывается в каждой такой части.

Пример: Наследниками по завещанию на все имущество являются: Гр. А. – в $\frac{2}{3}$ долях, гр. Б. – в $\frac{1}{3}$ доле. Имеется наследник на обязательную долю гр. С.

При отсутствии завещания у наследодателя имеется 3 наследника по закону.

В этом случае обязательная доля гр. С. рассчитывается как половина того, что он унаследовал бы при отсутствии завещания, т. е. $\frac{1}{2}$ от $\frac{1}{3}$, что составляет $\frac{1}{6}$ долю всего наследства. Все наследство принимаем за 1. Таким образом, наследникам по завещанию остается за минусом обязательной доли $\frac{5}{6}$ долей наследства ($1 - \frac{1}{6} = \frac{6}{6} - \frac{1}{6} = \frac{5}{6}$). Оставшаяся доля $\frac{5}{6}$ распределяется между наследниками в долях, предусмотренных завещанием, а именно: гр. А – $\frac{2}{3}$ доли от $\frac{5}{6}$ составит $\frac{5}{9}$ наследства ($\frac{2}{3} \times \frac{5}{6} = \frac{10}{18} = \frac{5}{9}$); гр. Б – $\frac{1}{3}$ доля от $\frac{5}{6}$ составит $\frac{5}{18}$ наследства ($\frac{1}{3} \times \frac{5}{6} = \frac{5}{18}$).

Свидетельство о праве на наследство по завещанию нотариус выдает наследникам в долях, указанных в завещании. Если завещатель не указал в завещании размер долей, то наследство считается завещанным в равных долях.

Если представлено завещание на неделимую вещь, которая завещана наследникам по частям, это не влечет недействительности завещания. В этом случае применяются правила п. 2 ст. 1122 ГК, т. е. такая вещь считается завещанной в долях, соответствующих стоимости этих частей.

Например, завещатель указал, что из принадлежащей ему квартиры комнату жилой площадью 17,5 кв. м он завещает гр. А., комнату жилой площадью 20 кв. м он завещает гр. Б. В наследственное дело представлена справка о стоимости квартиры 450 000 руб. Жилая площадь квартиры составляет 37,5 кв. м. Стоимость 1 кв. м жилой площади составит 12 000 руб. Стоимость комнаты площадью 17,5 кв. м составит 210 000 руб., стоимость комнаты 20 кв. м – 240 000 руб. В десятичных дробях это составит: комната 17,5 (210 000 : 450 000) = 0,47; комната 20 (240 000 : 450 000) = 0,53. Приводим в правильные дроби – комната 17,5 кв. м = 47/100, комната 20 кв.м = 53/100 сотых. Таким образом, выдается свидетельство о праве на наследство по завещанию гр. А. на 47/100 долей квартиры, гр. Б. – на 53/100 долей квартиры.

При согласии наследников в свидетельстве о праве на наследство отражается порядок пользования квартирой в соответствии с указанными в завещании частями в натуре.

Завещание может содержать завещательный отказ. Завещательный отказ представляет собой возложение на одного или нескольких наследников исполнения за счет наследства какой-либо обязанности имущественного характера в пользу одного или нескольких лиц – отказополучателей. Завещательный отказ может быть возложен не только на наследников по завещанию, но и на наследников по закону. В последнем случае завещание может даже исчерпываться только завещательным отказом (ст. 1137 ГК). Завещательный отказ рассматривается как личное предоставление, поэтому в случае смерти отказополучателя как до, так и одновременно с наследодателем или после наследодателя до выдачи свидетельства о праве на наследство, право на завещательный отказ прекращается и наследник освобождается от обязанности его исполнения. В этом случае завещательный отказ в свидетельстве о праве на наследство не отражается.

Исполнение завещательного отказа производится только в пределах полученного наследства. При этом наследственное имущество должно быть очищено от долгов наследодателя и от необходимости компенсировать расходы, вызванные смертью на-

следодателя, охранной наследственного имущества, исполнением завещания. Если исполнение завещательного отказа возложено на наследника, имеющего право на обязательную долю в наследстве, завещательный отказ исполняется за счет имущества, превышающего обязательную долю.

Завещание может содержать завещательное возложение, которое отличается от завещательного отказа тем, что:

1. Возложенная на наследника обязанность может носить не только имущественный, как при отказе, но и неимущественный характер;
2. Цель такой обязанности не интересы определенного лица, как при отказе, а интересы неопределенного круга лиц, т. е. достижение общепользуемой цели;
3. В качестве исполнителя завещания может выступать не только наследник, как при отказе, но и специально назначенный исполнитель завещания;
4. Право требовать исполнения возложения имеет не определенное лицо (отказополучатель), а неопределенный круг заинтересованных лиц, другие наследники или исполнитель завещания.

Наличие завещательного отказа и (или) завещательного возложения, обременяющего наследство, отражается в свидетельстве о наследстве путем максимально точного изложения соответствующего раздела текста завещания. При назначении завещателем душеприказчика, его полномочия подтверждаются выданным нотариусом свидетельством. На основании этого свидетельства душеприказчик от своего имени, но в интересах наследников ведет дела, связанные с исполнением завещания.

Для сохранности наследственного имущества, защиты интересов наследников, отказополучателей, кредиторов следодателя и других заинтересованных лиц нотариус принимает меры охраны наследства. С этой целью нотариус производит опись наследственного имущества, передает его на хранение, учреждает доверительное управление имуществом, требующим управления. Меры охраны наследства принимаются нотариусом до принятия наслед-

ства наследниками, а если оно не принято – до истечения срока для принятия наследства (ст. 68 Основ). Наследники, принявшие наследство признаются собственниками наследственного имущества со дня открытия наследства (п. 4 ст. 1152 Гражданского кодекса Российской Федерации) и таким образом необходимость мер охраны имущества нотариусом отпадает¹.

§ 7. Государственная регистрация прав на недвижимое имущество и сделок с ним

В соответствии со ст. 8¹ ГК РФ в случаях, предусмотренных законом, права, закрепляющие принадлежность объекта гражданских прав определенному лицу, ограничения таких прав и обременения имущества подлежат государственной регистрации. В соответствии со ст. 131 Кодекса право собственности и другие вещные права на недвижимость, ограничения этих прав, их возникновение, переход и прекращение подлежат государственной регистрации в Едином государственном реестре прав на недвижимое имущество и сделок с ним.

Основаниями для регистрационных действий в числе прочих оснований являются:

- нотариально удостоверенные сделки;
- выданные нотариусом свидетельства о праве на наследство, свидетельства о праве собственности пережившего супруга на долю в общем имуществе супругов, нажитом в период брака;
- исполнительные надписи нотариуса по нотариально удостоверенным договорам ипотеки или нотариально удостоверенным договорам, в результате которых возникла ипотека в силу закона.

Право нотариуса представлять документы для государственной регистрации и правила совершения этого нотариального действия закреплены в ст.ст. 15, 86.1, 86.2 Основ. В соответствии с данными нормами представлять документы для государственной регистрации прав может исключительно нотариус, удостоверивший соответствующую сделку, выдавший соответствующее

¹ Об охранительных нотариальных действиях подробнее см. главу 13 настоящего учебника.

свидетельство или совершивший исполнительную надпись на указанных выше договорах.

Представление документов для государственной регистрации не является безусловным продолжением удостоверенной сделки, выданного свидетельства, совершенной исполнительной надписи. Это отдельное нотариальное действие, которое совершается по просьбе обратившихся лиц – участников сделки, субъектов права по выданному свидетельству (наследники, переживший супруг), залогодержателя (по исполнительной надписи).

Очевидно, что представление документов для государственной регистрации прав и обременений на недвижимость на основании нотариально удостоверенных документов является техническим нотариальным действием, не требующим квалифицированных знаний. Поэтому ФЗ «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним» (п. 2 ст. 16) предусмотрено право представить документы для государственной регистрации не только непосредственно нотариусом, но и его уполномоченном работником. Нотариус, его работник являются заявителями в регистрирующем органе в силу закона, подтверждать их полномочия доверенностью правообладателей (участников сделки, наследников, супругов, залогодержателей) не требуется.

Для государственной регистрации прав, обременений на недвижимое имущество, основанных на нотариально удостоверенных документах установлен сокращенный срок: в случае представления документов на бумажном носителе – 3 рабочих дня, в случае представления документов в электронной форме¹ – 1 рабочий день.

На сегодняшний день действующее гражданское законодательство требует государственной регистрации прав на недвижимость, основанных, в том числе, на совершаемых участниками гражданского оборота сделках, и не содержит требований о необходимости государственной регистрации таких наиболее распространенных сделок, как договоры купли-продажи, дарения, мены, ренты, ипотеки.

Учитывая, что в соответствии с Федеральным законом «О го-

¹ См. подробнее главу 15 настоящего учебника.

сударственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним» государственная регистрация является единственным доказательством существования зарегистрированного права на недвижимость, встает закономерный вопрос о том, насколько достоверны и законны права, зарегистрированные на основании частных договоров, составленных в простой письменной форме. При этом правовая экспертиза, проводимая государственным регистратором, ограничивается экспертизой наличия существенных условий сделки, документов, представленных на государственную регистрацию, а также соответствия представленных сведений сведениям, имеющимся в Едином государственном реестре прав и отсутствия запретов на государственную регистрацию прав. Аналогичная правовая экспертиза проводится нотариусом перед тем, как удостоверить сделку.

Попытки подменить функции нотариата, обеспечивающие личный контакт нотариуса с участниками сделки с целью установить их личность, волеизъявление и соответствие их намерений условиям договора системой государственной регистрации прав не приносят успеха. В основной своей массе судебные решения о признании сделок недействительными основаны на выяснении в судебном процессе таких фактов, как несоответствие воли стороны сделки ее действительным намерениям, подлог сделки, фальсификация подписи и т. п.

Нотариальное удостоверение обеспечивает проведение нотариусом правовой экспертизы сделки по указанным основаниям. Такие функции за регистрирующим органом не закреплены, ему не свойственны и фактически не возможны для исполнения. Таким образом, правовая экспертиза совершаемой сделки проводится нотариусом в более широком объеме.

11.2. Удостоверение брачного договора

Методические рекомендации

Брачный договор представляет собой особую сделку, заключение которой дает возможность супругам изменить установленный законом режим совместной собственности и определить иные положения, касающиеся имущественных отношений супругов. Договор может быть заключен на всё имущество супругов, как в отношении имеющегося, так и в отношении будущего имущества. Брачный договор является одним из видов сделок, подлежащих обязательному нотариальному удостоверению.

Студенту рекомендуется уяснить особенности удостоверения указанной сделки нотариусом, а также необходимость последующей регистрации отдельных прав в случаях, предусмотренных законодательством. Важно научиться определять, какими нормами законодательства необходимо руководствоваться нотариусу при удостоверении брачного договора.

Вопросы

1. Понятие, содержание и сроки действия брачного договора. 2. Субъектный состав брачного договора. 3. Порядок нотариального удостоверения.

§ 1. Понятие, содержание и сроки действия брачного договора

В большинстве случаев имущественные права и обязанности супругов в браке и (или) в случае его расторжения определяются законным режимом совместной собственности (ст. 34 СК РФ)¹. Такой режим действовал до 1 января 1995 г. – до дня введения в действие части первой Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ)². В соответствии с п.1 ст. 256 ГК РФ: «Имущество, нажитое супругами во время брака, является их совместной собственностью, если договором между ними не установлен иной режим этого имущества». Данное положение предоставило супругам возможность выбора: принять установленный законом режим совместной собственности на имущество или изменить такой режим путём заключения брачного договора. На тот момент дей-

¹ Семейный кодекс Российской Федерации от 29 декабря 1995 г. № 223-ФЗ (в ред. от 20 апреля 2015 г. №101-ФЗ) // Российская газета. 1996. 27 января.

² Гражданский кодекс Российской Федерации от 30 ноября 1994 г. № 51-ФЗ (в ред. от 08 марта 2015 г. №42-ФЗ) // Российская газета. 1994. 8 декабря.

ствовал Кодекс о браке и семье РСФСР (КоБС) 1969 г.¹, в соответствии со статьями 20, 21 которого доли супругов определялись как равные и отступить от равенства долей мог только суд в предусмотренных законом случаях. В этой связи до 1 марта 1996 года – до введения в действие Семейного кодекса Российской Федерации (далее – СК РФ) заключение брачных договоров основывалось только на положении п. 1. ст. 256 ГК РФ. После 1 марта 1996 г. понятие и содержание брачного договора, порядок его заключения, изменения и расторжения, порядок признания брачного договора недействительным были детально определены в СК РФ.

Брачным договором признается соглашение лиц, вступающих в брак, или соглашение супругов, определяющее их имущественные права и обязанности в браке и (или) в случае его расторжения (ст. 40 СК РФ).

Брачный договор представляет собой одну из разновидностей гражданско-правового договора, обладающего особой спецификой формы и содержания договора, субъектного и объектного состава. При этом брачный договор должен соответствовать всем основным требованиям, предъявляемым к гражданско-правовым сделкам, как по форме заключения, так и по содержанию и свободе волеизъявления сторон.

Содержание соглашения включает:

1) определение имущественных прав и обязанностей, выражение их общей воли в отношении как всего имущества супругов, так и его отдельных видов в отношении имущества каждого из супругов; в отношении имеющегося имущества, а также в отношении имущества супругов, которое они, возможно, приобретут в будущем;

2) определение прав и обязанностей по взаимному содержанию, способы участия в доходах друг друга, порядок несения каждым из них семейных расходов;

3) определение имущества, которое будет передано каждому из супругов в случае расторжения брака;

4) любые иные положения, касающиеся имущественных отношений супругов.

Брачным договором супруги вправе изменить установленный

¹ Ведомости ВС РСФСР. 1969. № 32. Ст. 1397.

законом режим общего имущества, установить режим совместной, долевой или раздельной собственности на все имущество; на его отдельные виды или на имущество каждого из супругов.

В силу действующего законодательства «имущество, принадлежавшее каждому из супругов до вступления в брак, а также полученное одним из супругов во время брака в дар или в порядке наследования, является его собственностью» (п. 1 ч. 2 ст. 256 ГК РФ). Поэтому определять брачным договором, что указанное имущество является личным, как правило, нет необходимости. Иное – если такое имущество брачным договором перераспределяется. В данном случае возникает необходимость определить объекты, режим их собственности, а в ряде случаев, предусмотренных законодательством, произвести перерегистрацию перехода и права собственности в реестре прав на недвижимое имущество.

Вещи индивидуального пользования (одежда, обувь и т. п.), за исключением драгоценностей и других предметов роскоши, хотя и приобретенные во время брака за счет общих средств супругов, признаются собственностью того супруга, который ими пользовался (п. 2 ч. 2 ст. 256 ГК РФ).

В отношении драгоценностей, предметов роскоши, приобретенных во время брака за счет общих средств супругов, даже если ими пользовался один из супругов, режим личной собственности не возникает, такой режим, если это необходимо определить сторонам, закрепляется в брачном договоре. Исключением являются те драгоценности или предметы роскоши, которые были приобретены во время брака, но исключительно принятием в дар и в личную собственность супруга/супруги – пользователя.

По общему правилу имущество, получаемое в дар, переходит в личную собственность одаряемого, однако возникают сложности в подтверждении данного факта дарения в личную собственность. Факт в дальнейшем может быть установлен судом, но в целях защиты интересов собственника (одаряемого) сведения о таких объектах тоже можно включить в брачный договор.

Кроме того, в брачном договоре можно определить порядок денежной компенсации в отношении того имущества, которое может быть признано общей совместной собственностью супругов, на тот

случай, если будет установлено, что в течение брака за счет общего имущества супругов или личного имущества другого супруга были произведены вложения, значительно увеличивающие стоимость этого имущества (капитальный ремонт, реконструкция, переоборудование и т. п.) и супруг потребует признания общей совместной собственностью и выделение его доли.

Исключительное право на результат интеллектуальной деятельности, принадлежащее автору такого результата, не входит в общее имущество супругов. Однако доходы, полученные от использования такого результата, являются совместной собственностью супругов, если договором между ними не предусмотрено иное. Поэтому этот вопрос также можно и нужно регулировать брачным договором.

Закон позволяет определять в брачном договоре и сочетать различные режимы собственности одновременно, например, в отношении одного вида имущества (в частности недвижимого) установить режим раздельной собственности, в том числе с указанием долей, а в отношении другого (движимого) – режим совместной собственности и т. д.

Например, супруги в период брака приобрели жилой дом, земельный участок, мотоцикл и автомобиль. В брачном договоре они могут установить, что жилой дом и земельный участок принадлежат им на праве долевой собственности (доля мужа $1/3$, жены – $2/3$), мотоцикл – на праве личной собственности – мужу, автомобиль – на праве совместной собственности.

Супруги изначально могут определить такой режим собственности на имущество, который обеспечивал бы полную независимость каждого из супругов, защищал от притязаний кредиторов или родственников другого супруга, давал возможность самостоятельно распоряжаться своим имуществом, не создавал проблем при разделе имущества в случае развода. Таким режимом является режим раздельной собственности на всё имущество (движимое и недвижимое), нажитое в браке. При этом супругам не надо заключать множественность сделок, такой режим можно определить и в одном брачном договоре – в отношении всего будущего имущества супругов, нажитого в браке. Так, на все имущество супругов,

приобретенное по возмездным сделкам в будущем, без указания объектов, может быть установлен режим раздельной собственности. Это означает, что любое имущество, которое будет приобретено после заключения такого брачного договора, где бы оно ни находилось и в чем бы ни состояло, будет являться личной собственностью супруга, на имя которого приобретено и/или зарегистрировано, как на период брака, так и в случае его расторжения.

Раздельная собственность может быть установлена и в отношении определенного имущества. Например, в брачном договоре можно указать, что приобретаемое после заключения брачного договора здание и земельный участок, права по договору доверительного участия и т. п. признаются принадлежащими тому из супругов, на чье имя они были приобретены и зарегистрированы.

Закон допускает возможность перераспределения имущества, уже нажитого в браке на момент подписания брачного договора, в том числе в случаях расторжения брака, после расторжения.

В тех случаях, когда брачный договор определяет режим имеющегося имущества супругов, важным является соблюдение иных норм гражданского права о праве собственности, в том числе о регистрации прав собственности в отношении недвижимого имущества. Так как право собственности на недвижимое имущество возникает исключительно после регистрации права собственности в реестре прав на недвижимое имущество и сделок с ним, то декларативно заявленное условие в брачном договоре о перераспределении имущества без регистрации в реестре последствий не влечет. Невозможно гарантировать возникновение права собственности на недвижимое имущество в случае расторжения брака, ведь само расторжение брака не влечет автоматического перехода права собственности на недвижимое имущество. Для этого нужно вновь обращаться в реестр прав на недвижимое имущество для регистрационных действий. Включение же условий о переходе права из общей совместной в личную собственность в случае смерти супруга – вступает в противоречие с нормами о наследовании.

Кроме изменения режима собственности в отношении имущества, нажитого в браке, и определения судьбы имущества, которое будет передано каждому из супругов в случае расторжения брака,

стороны брачного договора вправе определить права и обязанности по взаимному содержанию, способы участия в доходах друг друга, порядок несения каждым из них семейных расходов и любые иные положения, касающиеся имущественных отношений супругов.

Предусмотреть все варианты брачных договоров невозможно, поскольку в каждом конкретном случае они будут зависеть от интересов и устремлений сторон брачного договора.

Сроки брачного договора – момент его заключения, вступления в силу и прекращения – требуют особого внимания. Брачный договор может быть заключен как до государственной регистрации заключения брака, так и в любое время в период брака. При этом брачный договор, заключенный до государственной регистрации заключения брака, вступает в силу со дня государственной регистрации заключения брака. Действие брачного договора по общему правилу прекращается с момента прекращения брака за исключением тех обстоятельств, которые предусмотрены брачным договором на период после прекращения брака (ч. 3 ст. 43 СК РФ).

Отдельные права и обязанности, предусмотренные брачным договором, так же могут быть ограничены сторонами определенными сроками либо могут быть поставлены в зависимость от наступления или не наступления определенных условий (п. 2 ст. 42 СК РФ).

Например, супруги могут договориться, что брачный договор вступит в силу с 1 января 2016 года и прекратит свое действие 30 августа 2018 года. Необязательно ставить прекращение брачного договора в зависимость от факта расторжения брака, при этом следует иметь в виду, что если брак будет расторгнут до указанной даты, то и действие брачного договора прекратится в момент регистрации расторжения брака или вступления в силу решения суда о расторжении брака.

Срок действия брачного договора может определяться по соглашению сторон – на год, два, три и т. п.; срок может быть определен датой или наступлением события.

Стороны вправе изменить брачный договор, заключить дополнительное соглашение об изменении брачного договора или новый брачный договор, прекратив действие предыдущего.

Стороны могут прекратить договор посредством его растор-

жения по соглашению между супругами в любой момент в той же форме, что и брачный договор – ст. 452 ГК РФ, ст.ст. 41, 43 СК РФ.

Изменение и расторжение договора возможно в связи и с существенным изменением обстоятельств, а именно изменением обстоятельств, из которых стороны исходили при заключении договора (например, существенно изменилось материального положение супруга, родились вне брака дети и возникла необходимость их содержания, супруг получил инвалидность и т. д.). Изменение обстоятельств признается существенным, когда они изменились настолько, что, если бы стороны могли это разумно предвидеть, договор вообще не был бы ими заключен или был бы заключен на значительно отличающихся условиях.

В порядке п. 2 ст. 43 СК РФ брачный договор может быть изменен и расторгнут и по решению суда: при существенном нарушении договора другой стороной и в иных случаях, предусмотренных законодательством. Существенным признается нарушение договора одной из сторон, которое влечет для другой стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора (ст. 450, 451 ГК).

§ 2. Субъектный состав брачного договора

Субъектами брачного договора могут быть только либо супруги, либо лица, вступающие в брак. Правовое положение, лиц, состоящих в браке, оформленном в соответствии с действующим законодательством, определяется как супружество, такие лица называются супругами. Что же касается таких субъектов как «лиц, вступающих в брак», то законодатель не определяет критерии данного статуса. Такими субъектами могут быть как лица, которые уже подали заявления в органы регистрации актов гражданского состояния, так и лица, которые планируют в будущем заключение брака. Доказательств фактов, направленных на заключение лицами в будущем брака, не требуется. При этом надо учитывать, что в соответствии с положением ст. 12 СК РФ лицами, вступающими в брак, и состоящими в браке, могут быть исключительно мужчина и

женщина. Они же могут прийти к соглашению и заключить брачный договор.

Законодатель не определяет личный характер совершения брачного договора, не ставит прямой запрет на совершение его через представителя, как, к примеру, в отношении совершения завещаний (ст. 1118 ГК РФ). Кроме того, законодателем четко не урегулированы такие вопросы, как обладание дееспособностью в полном объеме для заключения брачного договора. Если сторонами являются супруги, то они либо уже достигли 18 лет – брачного возраста, определенного СК РФ, либо в случаях, определенных законом, лица, вступившие в брак до достижения восемнадцати лет, приобрели дееспособность в полном объеме со времени вступления в брак. А есть ли возможность заключения брачного договора лицами, намеревающимися вступить в брак, не достигшими еще восемнадцатилетнего возраста (например, несовершеннолетними при наличии особых обстоятельств – беременности, рождения ребенка и др.), например, с согласия их законных представителей или органов опеки и попечительства? В законе на этот вопрос четкого ответа нет. На практике принятие решения остается на усмотрение нотариуса, принимающего ответственность за удостоверение такой сделки.

Вызывает вопросы возможность заключения брачного договора представителем стороны, а также участие опекуна в заключении или изменении брачного договора между супругами, один из которых, состоя в браке, стал недееспособным.

Законодательство не содержит прямых запретов такого участия. Вместе с тем на практике решения могут быть различными. Так, например, в отношении участия представителя по доверенности может быть принято такое решение как указание в доверенности всех основных условий брачного договора и определение полномочий представителя исключительно на подписание договора на условиях, уже определенных представляемой стороной в доверенности.

Субъектами брачного договора могут выступать не только граждане Российской Федерации, но и иностранные граждане, лица без гражданства.

В силу п. 1 ст. 161 СК РФ личные имущественные права и обязанности супругов определяются законодательством государства, на территории которого они имеют совместное место жительства, а при отсутствии совместного места жительства – законодательством государства, на территории которого они имели последнее совместное место жительства, а личные имущественные права и обязанности супругов, не имевших совместного места жительства, определяются на территории Российской Федерации законодательством Российской Федерации.

При этом при заключении брачного договора в России супруги, не имеющие общего гражданства или совместного места жительства, могут избрать законодательство, подлежащее применению для определения прав и обязанностей по брачному договору (п. 2 ст. 161 СК РФ). В случае, если супруги не выбрали подлежащее применению законодательство, к брачному договору применяются положения п. 1 ст. 161 СК РФ.

Супругам следует учитывать, что если они выбрали применимое иностранное право, то необходимо выяснить у нотариуса, к которому они обращаются, наличие у него знаний применимого иностранного права или возможности в требуемое супругами время изучить действующее законодательство той страны, право которой они предполагают применять, т. к. нотариус должен разъяснить все правовые последствия заключения договора и в контексте выбранного сторонами иностранного права.

Помимо этого, в брачном договоре можно определить судебную юрисдикцию при разрешении споров, вытекающих из брачного договора.

§ 3. Порядок нотариального удостоверения

Порядок составления и удостоверения нотариусами брачных договоров регулируется ст. 256 ГК РФ, нормами гл. 8 СК РФ и нормами гл. 10 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате (далее – Основы).

При оформлении сделок, в том числе брачного договора, нотариус руководствуется Приказами Минюста РФ «Об утверждении

Методических рекомендаций по совершению отдельных видов нотариальных действий нотариусами РФ» от 15 марта 2000 г. № 91¹, «Об утверждении Правил нотариального делопроизводства» от 16 апреля 2014г. № 78².

Непосредственно при удостоверении брачного договора нотариус обязан применить удостоверительную надпись, определенную Приказом Минюста РФ «Об утверждении форм реестров для регистрации нотариальных действий, нотариальных свидетельств и удостоверительных надписей на сделках и свидетельствуемых документах» от 10 апреля 2002г. № 99³.

Брачный договор заключается в письменной форме и подлежит нотариальному удостоверению. Нотариальное удостоверение сделки означает проверку ее законности, в том числе наличия у каждой из сторон права на ее совершение, и осуществляется нотариусом в порядке, установленном Основами.

Стороны договора вправе обратиться к любому нотариусу, как по месту жительства, так и по месту их пребывания.

Нотариус обязан разъяснить сторонам смысл и значение представленного ими проекта сделки и проверить, соответствует ли его содержание действительным намерениям сторон и не противоречит ли требованиям закона; разъяснить смысл выбранного режима собственности, последствия такого выбора, в том числе правовые последствия, касающиеся наследственной массы в случае смерти одного из супругов, о возможности / невозможности выделения супружеской доли, обязательной доли в наследовании.

Помимо этого нотариус обязан разъяснить возможность внесения изменений в брачный договор, расторжения брачного договора по соглашению сторон, риски расторжения по требованию одного из супругов в судебном порядке, обратить внимание на то, что соглашение об изменении или расторжении брачного договора совершается в письменной форме и подлежит нотариальному удостоверению, как и сам брачный договор, в силу п. 2 ст. 41 СК РФ, п. 1 ст. 43 СК РФ.

¹ Бюллетень Минюста РФ. 2000. № 4.

² Российская газета. 2014. 25 апреля.

³ Российская газета. 2002. 24 апреля.

Особое внимание сторон договора нотариус должен обратить на то, что в брачный договор должны быть включены только те условия, которые непосредственно затрагивают только имущественные права и обязанности супругов, что недопустимо включать условия, которые:

- ограничивают правоспособность или дееспособность супругов, их право на обращение в суд за защитой своих прав;
- регулируют личные неимущественные отношения между супругами, права и обязанности супругов в отношении детей;
- предусматривают положения, ограничивающие право нетрудоспособного нуждающегося супруга на получение содержания;
- ставят одного из супругов в крайне неблагоприятное положение или противоречат основным началам семейного законодательства.

Нотариус может пояснить сторонам, в чем состоят отличия брачного договора от соглашения о разделе имущества. В частности, что эти сделки отличаются:

- по субъектному составу: брачный договор может быть заключен лицами как до государственной регистрации заключения брака, так и в любое время в период брака; соглашение о разделе имущества, может быть составлено как во время нахождения супругов в браке, так и после развода;
- по объему правоотношений при заключении брачного договора и соглашения о разделе имущества: в брачном договоре супруги вправе определить свои права и обязанности по взаимному содержанию, способы участия в доходах друг друга, порядок несения каждым из них семейных расходов; определить имущество, которое будет передано каждому из супругов в случае расторжения брака, а также включить в брачный договор любые иные положения, касающиеся имущественных отношений супругов, прийти к соглашению как в отношении имеющегося, так и в отношении будущего имущества супругов; а соглашение о разделе имущества заключается только в отношении уже имеющегося у сторон имущества;

- по основаниям признания брачного договора и соглашения о разделе имущества недействительными: брачный договор может быть признан судом недействительным полностью или частично как по основаниям, предусмотренным Гражданском кодексом РФ для недействительности сделок, так и по основанию, предусмотренному п. 2 ст. 44 СК РФ, а именно, если его условия ставят одного из супругов в крайне неблагоприятное положение; соглашение о разделе имущества признается недействительным по общим основаниям, предусмотренным Гражданском кодексе РФ.

Порядок технического оформления и подписания брачного договора носит общий характер, определяемый правилами нотариального делопроизводства для сделок, удостоверяемых нотариусом.

Порядок включает технически правильную подготовку текста договора, в том числе написание полностью (словами) даты договора, сроков, сумм (если таковые имеются), полное написание фамилий, имён и отчеств, адресов места жительства. Такое оформление позволяет исключать разночтения и разные толкования договора. Договор подписывается сторонами сделки, как правило, с полным указанием фамилии, имени, отчества участника сделки. На договоре учиняется удостоверительная надпись в подтверждении правомерности сделки и изложенной воли сторон. В случае, если в тексте договора объем превышает один лист, то такой договор сшивается. Договор скрепляется печатью нотариуса и его подписью.

Всю информацию, которая стала доступна при совершении нотариального действия, нотариус обязан хранить в тайне.

За удостоверение брачного договора нотариусом взимается нотариальный тариф в размере 500 рублей (п.п. 10 п. 1 ст. 333.24 Налогового кодекса РФ).

11.3. Удостоверение иных юридических фактов

Методические рекомендации

При изучении данной темы необходимо понять, какого рода факты могут удостоверяться нотариусом, и почему, и каковы условия их удостоверения и его правовые последствия.

Важно выяснить отличие нотариата как института, удостоверяющего только бесспорные факты, от судебных органов, наделённых правом подтверждения как фактов, оспариваемых заинтересованными лицами, так и фактов, не имеющих прямых доказательств.

Следует обратить внимание на сходства и различия нотариальных действий, состоящих в удостоверении бесспорных фактов, их отличие от иных видов нотариальных действий.

Рассматривая новые виды нотариальных действий по удостоверению фактов, определить, что явилось основанием для их включения в законодательство, какие тенденции развития законодательства можно в связи с этим проследить.

Вопросы

1. Нотариальное удостоверение бесспорных фактов и его значение.
2. Свидетельствование верности копий документов и выписок из них.
3. Свидетельствование подлинности подписи. Свидетельствование верности перевода.
4. Удостоверение фактов.
5. Удостоверение решения органа управления юридического лица.

§ 1. Нотариальное удостоверение бесспорных фактов и его значение

Нотариальное удостоверение факта означает придание определённому факту (обстоятельству) публичного или официального характера.

Удостоверение фактов является основополагающим компонентом (элементом) нотариальной деятельности в целом. Практически во всех видах нотариальных действий содержится этот эле-

мент или в качестве основного, или в качестве существенного¹.

Так, при удостоверении доверенности, выдаваемой юридическим лицом, нотариус устанавливает и удостоверяет, как минимум, следующие факты: соответствие текста доверенности закону, правоспособность юридического лица – доверителя, личность, дееспособность и полномочия представителя, непосредственно выдающего доверенность, соответствие его воли волеизъявлению, выраженному в доверенности и др.². В то же время удостоверение сделки включает в себя и другие важные элементы (в первую очередь, обязанность нотариуса по разъяснению прав, обязанностей, правовых последствий совершения сделки для обратившегося за удостоверением лица).

Вместе с тем, значительная часть нотариальных действий представляет собой практически «чистое», лишённое иного содержания установление и удостоверение нотариусом фактов.

Нотариус удостоверяет только бесспорные факты, то есть такие факты, которые достоверно установлены нотариусом, и при этом не оспариваются заинтересованными лицами. Оспаривание фактов приостанавливает совершение нотариального действия до разрешения дела судом, если оспаривающая факт сторона просила нотариуса об этом.

Важным элементом нотариального удостоверения бесспорных фактов является непосредственность установления факта нотариусом. Нотариус, как правило, не подменяет в своём удостоверении иные органы публичной власти. Например, свидетельствуя верность копии свидетельства о браке, нотариус не подтверждает

¹ Одним из немногих исключений является нотариальное действие по представлению документов на регистрацию прав на недвижимое имущество и сделок с ним. В отношении данного действия имеются разногласия; так, существует точка зрения, что по своему характеру оно является не нотариальным действием, а услугой технического характера, предоставляемой нотариусом в связи с удостоверением сделки, оформлением наследственных прав или совершением исполнительной надписи. Законодательство, однако, именует представление документов на регистрацию прав нотариальным действием – см. подробнее главу 11.1 настоящего учебника. См. также об удостоверении равнозначности электронного документа документу на бумажном носителе, удостоверении равнозначности документа на бумажном носителе электронному документу главу 15 настоящего учебника.

² См.: *Чефранова Е.А.* Применение в нотариальной практике новых положений законодательства о представительстве и доверенности, предусмотренных ФЗ от 07 мая 2013 г. № 100-ФЗ // *Нотариальный вестник*. 2013. № 11. С. 22–32.

факт регистрации брака, а лишь удостоверяет, что копия соответствует представленному нотариусу оригиналу.

Необходимо отметить, что нотариус может свидетельствовать как факты, имеющие юридическое значение, непосредственно порождающие права и обязанности (юридические факты), так и иные факты (обстоятельства), которые могут потенциально иметь значение для обратившихся к нотариусу лиц при рассмотрении и разрешении гражданского дела в суде. При этом вопрос о наличии доказательственного значения факта¹ не входит в компетенцию нотариуса и не является условием совершения нотариального действия.

§ 2. Свидетельствование верности копий документов и выписок из них

Согласно данным статистики совершения нотариальных действий, свидетельствование верности копий документов и выписок из них было и остаётся по настоящее время самым массовым видом нотариального действия. В настоящее время это нотариальное действие является одним из наиболее простых, в том числе и в техническом плане, в связи с развитием копировальной техники.

Свидетельствуя верность копии документа, нотариус подтверждает лишь тот факт, что копия по содержанию представляет собой верное воспроизведение оригинала документа. Нотариус не отвечает за законность оригинала, подлинность подписей или печатей на нём и т. д.

Необходимо обратить внимание, что оформление оригинала (например, разбиение его на страницы, размер и вид шрифта и другие технические особенности) при свидетельствовании верности копий (выписок) может и не сохраняться. Исторически копии и выписки изготавливались путём переписывания, перепечатывания, и лишь после появления светокопировальных машин копии стали, как правило, повторять подлинник по оформлению. Тем не

¹ О доказательственном факте см. подробнее: Молчанов В.В. Основы теории доказательств в гражданском процессуальном праве. М., 2012. С. 80.

менее, и в настоящее время копии, особенно для использования документа за границей, часто изготавливаются путём перепечатывания оригинала. Таким образом, соблюдение технических элементов оформления оригинала не является условием свидетельствования верности копии документа и выписки из документа.

Нотариус может засвидетельствовать верность копии (или выписки) только с оригинала, являющегося документом. Существуют разногласия относительно того, что можно считать документом.

В Федеральном законе от 29 декабря 1994 года № 77-ФЗ «Об обязательном экземпляре документов» документ определяется как «материальный носитель с зафиксированной на нем в любой форме информацией в виде текста, звукозаписи, изображения и (или) их сочетания, который имеет реквизиты, позволяющие его идентифицировать, и предназначен для передачи во времени и в пространстве в целях общественного использования и хранения» (ст. 3 ФЗ). Однако это определение (как и иногда встречающиеся в отдельных нормативно-правовых актах иные определения документа) дано только в целях данного Федерального закона и к иным ситуациям может применяться только по аналогии.

Документы, представляемые для свидетельствования верности копий, должны соответствовать требованиям ст. 45 Основ, в частности, не иметь неоговорённых исправлений. Однако ранее существовавшее в законодательстве требование о том, что копия свидетельствуется только с документа, не противоречащего закону было отменено, поскольку оно, с одной стороны, неоправданно ограничивало права граждан и юридических лиц по нотариальному свидетельствованию верности копий имеющихся у них документов, с другой стороны, на практике обычно игнорировалось. Устранены были и ограничения по свидетельствованию верности копий документов, выданных гражданами, поскольку они необоснованно давали приоритет документам, оформленным юридическими лицами, что являлось, очевидно, рудиментом ещё советской системы документооборота.

Определённые особенности сохранились для свидетельствования верности копии с копии документа. Закон требует, чтобы

копия, с которой изготовлена копия, была, в свою очередь засвидетельствована в нотариальном или ином установленном законодательством Российской Федерации порядке. Вместе с тем, представляется чрезмерной и необоснованной попытка на подзаконном уровне трактовать копию с копии в качестве чуть ли не самостоятельного вида нотариальных действий (так, для неё Министр юстиции Российской Федерации утверждена отдельная удостоверительная надпись). Следствием такой позиции являются попытки многих нотариусов отказывать в свидетельствовании верности последующих копий, снятых с копии с копии.

Очевидно из названия самого нотариального действия (верность копии «документа», а не «оригинала документа» или «копии документа»), что копия с копии является лишь подвидом свидетельствования верности копий и не имеет никаких особенностей, кроме прямо указанной в законе проверки порядка заверения копии. Ошибочность такого подхода становится особенно ясной, если к нотариусу обращаются за свидетельствованием верности копии с выписки из документа или наоборот, выписки из копии документа.

Выписка из документа отличается от копии тем, что воспроизводит содержание не всего документа, а его определённых частей, разделов и т. п. Закон требует, чтобы в выписку был включён полный текст тех или иных частей документа, касающихся определённого вопроса. Неясным остаётся то, необходимо ли включать в выписку заголовки и основные реквизиты документа, или именно для них оставлено место в удостоверительной надписи свидетельствования верности выписки из документа.

В практике иногда встречаются попытки отказа в свидетельствовании верности выписок из паспортов гражданина Российской Федерации и подобных им документов, обосновываемые взаимосвязью разделов паспорта между собой. Однако такая позиция представляется противоречащей закону.

Необходимо упомянуть о том, что законодательство о нотариате находится в процессе развития в части внедрения электронного документооборота в нотариате. На сегодняшний день¹ в ст.ст. 45 и

¹ С 1 июля 2015 года.

45¹ Основ уже появились возможности для приёма и выдачи нотариусом любых документов в электронной форме. Потенциально это позволяет нотариусу оформлять нотариально засвидетельствованные копии и выписки в электронной форме, если это будет востребовано, и такая возможность не вступит в противоречие с иными нормативно-правовыми актами.

§ 3. Свидетельствование подлинности подписи. Свидетельствование верности перевода

Свидетельствование подлинности подписи на документе состоит в удостоверении нотариусом того факта, что определённое лицо подписало данный документ в присутствии нотариуса. Нотариус устанавливает личность подписанта и, при наличии у него полномочий представителя, также полномочия представителя. Формального требования о проверке дееспособности лица для совершения данной категории нотариального действия нет, как не требуется и проверка соответствия документа, на котором свидетельствуется подлинность подписи, требованиям закона. Не установлено законом и требование о проверке правоспособности юридических лиц, от имени и по поручению которых подписывается документ.

Эти положения вступают в некоторое противоречие с нормами ст. 48 Основ, которые требуют отказать в совершении нотариального действия, если за его совершением обратилось недееспособное лицо. Вследствие этого возникли две основные точки зрения на обязанности нотариуса при свидетельствовании подлинности подписи. Согласно первой, нотариус обязан проверить дееспособность лица, обратившегося за свидетельствованием подлинности подписи, чтобы установить, вправе ли он совершать нотариальное действие, или необходимо отказать по ст. 48 Основ.

Вторая точка зрения состоит в том, что поскольку нотариус не имеет юридических оснований для проверки дееспособности, то он не может её и проверять, а отказать не может, поскольку он не установил, что за совершением нотариального действия обратилось недееспособное лицо.

Представляется, что второе мнение более соответствует положениям закона, а первое – смыслу нотариальной деятельности. Большинство практикующих нотариусов склоняются к первой точке зрения, однако существовавшее в недавнем времени требование о свидетельствовании подлинности подписи ребёнка от 10 лет на документах, связанных с приобретением гражданства Российской Федерации, вступало с ней в определённое противоречие, и имелись разъяснения Федеральной нотариальной палаты о возможности совершения такого действия¹.

Нотариальное действие по свидетельствованию подлинности подписи переводчика формально подчиняется тем же правилам, что и свидетельствование подлинности подписи обычного гражданина. Однако для него Министерством юстиции Российской Федерации утверждена отдельная удостоверительная надпись, в которой указано, что нотариус свидетельствует подлинность подписи «переводчика». То есть, формулировка удостоверительной надписи не ограничивается указанием «лица, осуществившего перевод», а называет такое лицо переводчиком.

В связи с этим, и особенно в связи с отсутствием в России законодательной регламентации порядка официального перевода документов², на практике возник сложно разрешимый вопрос: является ли «переводчик» для целей данного нотариального действия указанием на официальную квалификацию лица, чья подпись свидетельствуется (то есть, необходимость наличия у него специальных знаний, дипломов, сертификатов или свидетельств об этих знаниях, а значит, и проверки их наличия), либо же это статус лица только для данного документа, то есть указание на то, что оно выступило в качестве переводчика этого документа, не обязательно имея какую-либо подтверждённую квалификацию.

Проблема возникла в связи с тем, что многие переводчики

¹ Необходимо помнить, что подобные разъяснения не имеют юридической силы и используются только в качестве мнения опытных специалистов по определённому вопросу. В практике неоднократно имелись случаи радикального изменения позиций ФНП по определённому вопросу, например, по вопросам о сроках выезда в согласиях на выезд несовершеннолетнего гражданина РФ за границу.

² В России отсутствует аналогичный институту ряда стран Европы институт присяжных (или судебных) переводчиков и не имеется закона, который бы регламентировал порядок перевода.

знают основы языков, не указанных прямо в их дипломах и свидетельствах; многие лица имеют два и более родных языка, что не подтверждается вообще никакими документами; наконец, для ряда языков практически невозможно найти дипломированных специалистов-переводчиков.

В литературе была высказана позиция, что нотариус иногда, но не всегда, должен проверять квалификацию переводчика, и особенно в отношении редких языков. Такая позиция представляется не основанной на законе. В самом деле, либо нотариус отвечает за квалификацию переводчика, либо нет, а связывать это со сложностью найти переводчика того или иного языка – не соответствует ни букве, ни духу закона. Несколько иная позиция высказана в Методических рекомендациях на тему «Свидетельствование подлинности подписи переводчика. Требования, предъявляемые к переводчику», утвержденных Координационно-методическим Советом нотариальных палат Центрального федерального округа Российской Федерации 7–8 декабря 2007 г., в которых предлагается нотариусу полностью полагаться на заявление лица, переводящего документ, что оно владеет соответствующим языком.

На практике данный вопрос остаётся нерешённым, и очевидно, требует именно законодательного разрешения.

В то же время для того, чтобы обеспечить переводу официальный статус, имеется и альтернатива свидетельствованию подлинности подписи переводчика – это свидетельствование верности перевода нотариусом. Для совершения этого нотариального действия нотариусу не требуется иметь какие-либо документы, достаточно фактического владения соответствующим языком в нужных пределах. Поскольку нотариусы, уверенно владеющие иностранными языками, встречаются не слишком часто, а потребность в письменных переводах очень высока, реальная востребованность этого действия достаточно мала, хотя и имеется.

Следует заметить, что перевод, засвидетельствованный лично нотариусом, имеет важное преимущество перед переводом, подтверждённым только подписью переводчика. В то время как вопрос об ответственности переводчика никак не регламентирован, а сам переводчик является частным лицом, нотариус несёт пред-

усмотренную законом ответственность за верность перевода (при наличии вины в любой форме) всем своим имуществом, и эта ответственность подкрепляется индивидуальным и коллективным страхованием, а с 2018 года – также и Компенсационным фондом Федеральной нотариальной палаты.

§ 4. Удостоверение фактов

В гл. XIV Основ называется «Удостоверение фактов» (ст.ст. 82–85 Основ) и перечисляет такие нотариальные действия, как: удостоверение факта нахождения гражданина в живых; удостоверение факта нахождения гражданина в определенном месте; удостоверение тождественности личности гражданина с лицом, изображенным на фотографии; удостоверение тождественности собственноручной подписи инвалида по зрению с факсимильным воспроизведением его собственноручной подписи; удостоверение времени предъявления документов. В них в наиболее чистом виде выражена сущность удостоверения бесспорных фактов. Никакого иного содержания данные нотариальные действия не имеют.

В подтверждение фактов нахождения гражданина в живых, в определенном месте или тождественности его личности с лицом, изображенным на фотографии, а также тождественности собственноручной подписи инвалида, нотариус выдаёт свидетельство, а в отношении факта времени предъявления документов – совершает удостоверительную надпись на представленном документе.

На практике очень редко встречаются нотариальные действия по удостоверению факта нахождения гражданина в живых. Другие виды нотариальных действий обеспечивают граждан доказательствами тех или иных обстоятельств или фактов, которые потребуются или могут потребоваться им в дальнейшем. Например, удостоверяя нахождение гражданина в нотариальной конторе в определенное время (с указанием как даты, так и времени суток), нотариус обеспечивает его доказательством того, что если встреча с контрагентом в это время была назначена в этом месте, то получившее свидетельство лицо со своей стороны выполнило обязанность по явке.

Свидетельство, удостоверяющее тождественность личности лица с лицом, изображённым на представленной им фотографии, использовалось, например, для замены копии паспорта в некоторых случаях (ранее, до отмены запрета свидетельствования верности копии паспортов, – для регистрации индивидуальных предпринимателей) или же вместо паспорта лицами, по религиозным соображениям отказывающимися от паспортов.

Удостоверение времени предъявления документов имеет основное значение в области защиты авторских прав (дополнительно подтверждая на будущее право авторства на рукопись или ту или иную документально оформленную разработку). Вопрос о том, что является документом для целей данного нотариального действия, не менее труден, чем тот же вопрос в отношении нотариального действия по свидетельствованию верности копий и выписок. Однако обычно сложившаяся практика для целей ст. 85 Основ признаёт документом любой текст при наличии хотя бы подписи под ним.

Нотариальное действие по удостоверению тождественности собственноручной подписи инвалида по зрению с факсимильным воспроизведением его собственноручной подписи является новшеством для законодательства¹ и не получило пока заметного распространения. Оно призвано придать официальный статус факсимильной подписи инвалидов по зрению, которую они смогли бы проставлять на документах вместо собственноручной подписи, которую человеку с плохим зрением поставить бывает очень непросто. Вместе с тем, не вполне понятно, в чём выражается удостоверение тождественности: например, насколько факсимильное изображение подписи должно быть похоже на проставленную в присутствии нотариуса собственноручную подпись и является ли «непохожесть» основанием для отказа в совершении данного нотариального действия.

¹ См.: Федеральный закон от 21 июля 2014 г. № 267-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» // СЗ РФ. 2014. № 30 (ч. I). Ст. 4268.

§ 5. Удостоверение решения органа управления юридического лица

Данное нотариальное действие является новым¹, но имеет очень большое практическое значение. В течение всего периода с момента возникновения частного предпринимательства в конце 80-х годов и по настоящее время стоял вопрос о том, как обеспечить достоверность и бесспорность решений органов управления юридических лиц, и особенно общих собраний участников (членов) юридических лиц. Наиболее острой данная проблема была для хозяйственных обществ, где нарушения прав отдельных участников были системой, что и нашло своё отражение в ст. 67¹ ГК РФ.

Исторически предлагались разные методы защиты прав участников (акционеров, членов) юридических лиц от фальсификации итогов собраний. Предлагалось удостоверять нотариально протоколы, вести специальные книги протоколов, поручить ведение протокола специальным секретарским компаниям, которые были бы независимы от юридического лица и т. д.

В конечном итоге законодателем было избрано методом решения проблемы подтверждение принятых решений в нотариальном либо ином порядке, при котором, как правило, у юридического лица имеется альтернатива. Для непубличных акционерных обществ предусматривается на выбор два способа подтверждения принятых общим собранием решений: либо нотариальное удостоверение, либо подтверждение силами регистратора общества (который должен являться самостоятельным юридическим лицом). Для обществ с ограниченной ответственностью возможно наряду с подтверждением решений общего собрания нотариусом единогласное принятие решения об ином способе подтверждения (либо внесение его в устав), при этом к таким способам относятся как чисто технические (предлагается для этих целей ведение видеозаписи собрания), так и иные (подписание протокола всеми участниками

¹ См.: Федеральный закон от 29 декабря 2014 г. № 457-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» // СЗ РФ. 2015. № 1 (ч. I). Ст. 10; Федеральный закон от 05 мая 2014 г. № 99-ФЗ «О внесении изменений в гл. 4 ч. 1 Гражданского кодекса Российской Федерации и о признании утратившими силу отдельных положений законодательных актов Российской Федерации» // СЗ РФ. 2014. № 19. Ст. 2304.

общества, частью участников общества – например, всеми присутствовавшими на собрании и др.).

В момент вступления в силу ст. 67¹ ГК РФ в нотариальной корпорации было много споров по поводу сущности рассматриваемого действия: является ли это аналогом удостоверения сделки или же удостоверением факта? Должен ли нотариус лично присутствовать на собрании или достаточно подтверждения содержания протокола всеми участниками общего собрания нотариусу?

Сложности возникали и при выборе документального оформления данного действия. Должна ли это быть удостоверительная надпись на протоколе общего собрания или же свидетельство, удостоверяющее факты?

В итоге длительного обсуждения были выработаны определённые позиции, которые в дальнейшем нашли своё закрепление в ст. 103¹⁰ Основ:

1) сущностью данного нотариального действия является удостоверение факта принятия решения общим собранием участников, а также факта состава присутствовавших при этом участников;

2) контроль нотариуса за законностью принятия решений является ограниченным. Закон предусмотрел возможность отказа в совершении данного нотариального действия при очевидной для нотариуса ничтожности решения собрания. Если же решение оспоримо, но было принято, нотариус не должен отказывать в удостоверении факта принятия этого решения;

3) документальное оформление данного нотариального действия производится выдачей нотариального свидетельства;

4) за совершением данного нотариального действия к нотариусу обращается организатор собрания или лицо, им уполномоченное;

5) удостоверение нотариусом решений собраний, проводившихся путём заочного голосования, невозможно;

6) нотариус проверяет соответствие заявленной повестки дня фактически поставленным на голосование вопросам, а также кворум для принятия соответствующих решений согласно законодательству и уставу (иным внутренним документам) юридического лица;

7) удостоверение решений единственного участника хозяй-

ственного общества не требуется (хотя и возможно по статье 103¹⁰ Основ).

Непросто решался и вопрос о так называемых «отрицательных» решениях, когда поставленный на голосование вопрос не набрал необходимого большинства голосов. В результате дискуссии была согласована и нашла отражение в практике позиция, что такое решение считается принятым, но в виде «отрицательного» решения: например, вместо решения: «Увеличить уставный капитал» принято решение: «Не увеличивать уставный капитал» и т. п. В противном случае фактически принятые общим собранием решения не получили бы публично признанного статуса без веских на то оснований.

К лету 2015 г. форма соответствующего свидетельства ещё не была утверждена Министерством юстиции Российской Федерации, в связи с этим нотариусы самостоятельно разработали и модернизировали примерные формы свидетельства в соответствии с потребностями отражения фактов, удостоверяемых при совершении этого нотариального действия.

Следует заметить, что в отличие от ст. 67¹ ГК РФ, ст. 103¹⁰ Основ позволяет нотариусу удостоверять решения любого органа управления юридического лица любой организационно правовой формы, как коллегиального, так и единоличного. Впрочем, большой востребованности у этого действия в тех случаях, когда закон не предписывает подтверждать принятое решение, ожидать не следует.

Глава 12

Нотариальные действия, направленные на придание исполнительной силы долговым и платежным документам

Методические рекомендации

При изучении темы необходимо обратить внимание на виды договоров, по которым взыскание задолженности осуществляется в бесспорном порядке.

Важно понять разницу между бесспорным порядком взыскания задолженности по исполнительной надписи нотариуса, истребованием имущества от должника по исполнительной надписи нотариуса, обращением взыскания на заложенное имущество в бесспорном порядке по исполнительной надписи нотариуса, упрощенным порядком взыскания по судебному акту, основанному на нотариально удостоверенном договоре или протесте нотариуса. В связи с этим надо обратить внимание на порядок последующих действий кредиторов, залогодержателей, получивших исполнительную надпись нотариуса, векселедержателей, получивших опротестованный нотариусом вексель, необходимых для восстановления своих нарушенных прав.

Для успешного освоения темы необходимо изучить соответствующие положения Гражданского кодекса Российской Федерации, Семейного кодекса Российской Федерации, Федерального закона «Об ипотеке», регламентирующие форму и содержание сделки, имеющей силу исполнительного листа, а также сделки, по которой можно обратиться в бесспорном порядке по исполнительной надписи нотариуса.

Кроме того, необходимо изучить положения Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации и Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, регулирующие основания требований, по которым выдается судебный приказ или решение в порядке упрощенного производства.

Особое внимание следует уделить правилам совершения исполнительных надписей, предусмотренным Основами законодательства Российской Федерации о нотариате, основаниям и срокам для вынесения нотариусом протеста векселя, чека.

Необходимо обратить внимание на принцип публичной достоверности документарных ценных бумаг, закрепленный в ГК РФ, и вытекающие из этого принципа права приобретателя ценной бумаги, в частности – век-

селедержателя, чекодержателя. Кроме того важно выяснить правовую природу векселя и чека в качестве строго формальных документов, их протеста в качестве формального публичного акта, фиксирующего юридически значимые факты, правовые последствия вынесенного нотариусом протеста.

С целью освоения темы необходимо изучить соответствующие положения ГК РФ, Положения о переводном и простом векселе (принято Постановлением ЦИК и СНК СССР от 07 августа 1937 г.)¹, Федерального закона «О переводном и простом векселе» от 11 марта 1997 г. № 48-ФЗ², Основ законодательства Российской Федерации о нотариате.

Вопросы

1. Совершение исполнительных надписей. 2. Совершение протеста векселей. 3. Предъявление чека к платежу и удостоверение не оплаты чека (протест чека).

§ 1. Совершение исполнительных надписей

Возможность взыскания задолженности, истребование имущества от должника или обращение взыскания на заложенное имущество по исполнительной надписи нотариуса – важный рычаг укрепления договорной дисциплины участников гражданского оборота, один из предусмотренных законом способов самозащиты нарушенных прав кредиторов.

Существует мнение, что институт бесспорной юрисдикции, в области которой функционирует нотариат, не может быть инструментом для истребования в бесспорном, внесудебном порядке денежных средств или имущества от должника, поскольку внесудебный порядок нарушает положение ст. 35 Конституции Российской Федерации: «Никто не может быть лишен своего имущества иначе как по решению суда». При всей справедливости данной конституционной нормы, гарантирующей защиту права частной собственности, в отношении собственника, не обременившего свое имущество какими-либо договорными обязательствами, следует признать, что такое ее толкование дает многочисленные возможности для недо-

¹ Собрание законов и распоряжений Рабоче-Крестьянского Правительства СССР 21 августа 1937 г., № 5 Ст. 221 // Свод законов СССР. Т. 5. Ст. 586.

² Собрание законодательства РФ. 1997. № 11. 1937. Ст. 1238 // Российская газета. 1997. 18 марта.

бросовестных действий участников договорных отношений (заемщиков, залогодателей, хранителей, арендаторов и пр.).

В случае неисполнения договорных обязательств, возможность защиты нарушенных прав стороны, передавшей свое имущество во временное владение (хранителю, арендатору) или в собственность (заемщику), исключительно в судебном порядке представляется необоснованной. Гражданское законодательство, предполагая добросовестность действий участников гражданского оборота, предоставляет им как право выбора условий заключаемых сделок, так и выбор путей защиты своих прав.

Гражданским кодексом Российской Федерации (далее – ГК), Гражданским процессуальным кодексом Российской Федерации (далее – ГПК), Арбитражным процессуальным кодексом Российской Федерации (далее – АПК), Семейным Кодексом Российской Федерации (далее – СК), Основами законодательства Российской Федерации о нотариате (далее – Основы) предусмотрена возможность взыскания задолженности, истребования имущества от должника, обращения взыскания на заложенное имущество во внесудебном порядке без вынесения судебного решения в случаях, когда действующим законодательством нотариально удостоверенному договору придается сила исполнительного листа, по исполнительной надписи нотариуса, по судебному приказу или в порядке упрощенного производства, основанному на нотариально удостоверенном договоре или протесте нотариуса.

Таким образом, законодатель, позволяя кредитору защитить свои нарушенные права в упрощенном порядке, без вынесения судебного решения в общем порядке, стимулирует участников гражданского оборота к добросовестному поведению при исполнении принятых на себя договорных обязательств.

Основами (ст. 90) предусмотрены возможности:

- совершения нотариусами исполнительных надписей о взыскании денежных сумм или истребовании имущества от должника по договорам, предусмотренным Перечнем документов, по которым взыскание задолженности производится в бесспорном порядке, утвержденным Постановлением Пра-

вительства РФ 01 июня 2012 г. № 543¹ (далее Перечень);

- совершения исполнительной надписи в случае неоплаты чека (ст. 96);
- совершения исполнительных надписей при обращении взыскания во внесудебном порядке на заложенное имущество (Гл. XVI.1 Основ).

Установлен ограничительный срок для совершения исполнительных надписей – не более двух лет со дня, когда обязательство должно было быть исполнено (ст. 91 Основ).

В соответствии с Перечнем взыскание денежных сумм или требование имущества от должника по исполнительной надписи нотариуса возможно по следующим видам договоров:

- займ (залоговый билет);
- хранение;
- прокат.

Каких-либо действий нотариуса, предваряющих совершение исполнительной надписи по указанным видам договоров, законом не предусмотрено, поскольку бесспорность требований кредитора презюмируется при условии представления нотариусу документов, предусмотренных Перечнем.

Исполнительная надпись может быть совершена в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения должником обязательства, возникшего из условий соответствующего договора, при этом ни закон, ни Перечень не предъявляют дополнительного требования к письменной форме договора.

Следует отметить, что возможность совершения исполнительной надписи об истребовании долга по договору займа (залоговому билету) относится к договорам, по которым займодавцем является ломбард.

В отношении договоров займа, заключаемых иными субъектами гражданских правоотношений, взыскание задолженности в упрощенном порядке возможно только на основании соответствующего судебного постановления.

Для совершения исполнительной надписи о взыскании

¹ СЗ РФ. 2012. № 24. Ст.3181.

денежных сумм от должника (чекодателя) необходимо, чтобы факт неоплаты чека был предварительно удостоверен (опротестован) нотариусом или одним из способов, предусмотренных ст. 883 ГК: отметкой плательщика (банка) на чеке об отказе в его оплате с указанием даты представления чека к оплате; отметкой инкассирующего банка с указанием даты о том, что чек своевременно выставлен и не оплачен. При совершении исполнительной надписи нотариус проверяет соблюдение срока, установленного для удостоверения отказа оплаты чека.

Для совершения исполнительной надписи при обращении взыскания во внесудебном порядке по договорам залога, по договорам, влекущим за собой возникновение ипотеки в силу закона, гл. XVI.1 Основ предусмотрены особенности:

- установлен специальный перечень документов, которые должны быть представлены нотариусу;
- регламентированы действия нотариуса, предваряющие совершение исполнительной надписи;
- установлен специальный срок для возможности ее совершения (истечение 14 дней со дня, когда залогодатель считается получившим направленное нотариусом предложение исполнить обязательство);
- установлены дополнительные случаи отказа или приостановления совершения нотариального действия: залогодатель в течение указанного срока представил нотариусу документы, подтверждающие исполнение обязательства или определение суда об обеспечительных мерах в отношении заложенного имущества.

По договорам, условия которых допускают удовлетворение требований кредитора во внесудебном порядке за счет заложенного имущества, исполнительная надпись может быть совершена в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения должником обеспеченного залогом обязательства при условии, что такой договор нотариально удостоверен (п. 6 ст. 349 ГК РФ). В связи с этим в перечне документов, необходимых для совершения исполнительной надписи по таким договорам, предусмотрено специальное тре-

бование к их нотариальной форме. Несоблюдение нотариальной формы договора, содержащего условие о внесудебном порядке обращения взыскания, не влечет его ничтожности в целом, однако, делает невозможным обратиться взыскание на заложенное имущество по исполнительной надписи нотариуса. У кредитора сохраняется право на защиту своих интересов в судебном порядке.

Возможность обращения взыскания по исполнительной надписи нотариуса по договору залога в простой письменной форме существовала до вступления в силу ФЗ от 06 декабря 2011 г. № 405-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в части совершенствования порядка обращения взыскания на заложенное имущество»¹. Обратиться взыскание по исполнительной надписи нотариуса было можно при наличии нотариально удостоверенного согласия залогодателя на внесудебный порядок обращения взыскания (односторонней сделки), при этом сам договор залога заключался в простой письменной форме.

Закон № 405-ФЗ не распространил свое действие на правоотношения, возникшие до вступления его в силу 07 марта 2012 г. Следовательно, обращение взыскания на заложенное имущество во внесудебном порядке по исполнительной надписи нотариуса стало возможным лишь в том случае, если договор залога был нотариально удостоверен. Следует признать, что такая недальновидность законодателя не способствовала стабильности залоговых отношений и не лучшим образом сказалась на интересах залогодержателей, кредиторов, заключавших договоры залога до 07 марта 2012 г.

В соответствии со ст. 89 Основ исполнительные надписи совершаются на документах, устанавливающих задолженность. Такими документами являются сами договоры (соглашения), чеки. Если при залоге недвижимости (ипотеке) составлялась закладная и залогодержатель подтверждает свои права закладной, исполнительная надпись совершается на закладной.

Требования к содержанию исполнительной надписи перечислены в ст. 92 Основ. Вместе с тем, учитывая, что утвержденной Миню-

¹ URL: <http://www.pravo.gov.ru>.

стом России формы исполнительной надписи не имеется, возникает ряд вопросов о необходимости указания в исполнительных надписях мер принудительного исполнения, предусмотренных ст.ст. 68, 78 Федерального закона «Об исполнительном производстве».

С целью четкого понимания судебным приставом-исполнителем действий, которые должны быть им выполнены по конкретному исполнительному документу в случае его неисполнения, сложилась практика указывать в исполнительной надписи меры принудительного исполнения, а также способ реализации, выбранный залогодержателем, если договором залога право выбора этого способа не урегулировано иначе. Кроме того, это обеспечивает подтверждение законности действий залогодержателя перед третьими лицами, возможность истребовать в принудительном порядке имущество или документов на него у должника.

В случае, если в договоре залога предусмотрено несколько способов реализации заложенного имущества, которые залогодержатель вправе использовать по своему усмотрению, в том числе в определенной последовательности или в зависимости от каких-либо иных условий (если право выбора способа реализации не урегулировано договором залога иначе), то в исполнительной надписи допустимо сослаться на договор залога в отношении способов реализации и их последовательности.

Например: «Я, Иванова Татьяна Ивановна, нотариус города Москвы, для удовлетворения требований (указывается наименование и адрес взыскателя) из стоимости (указывается вид заложенного имущества), настоящей исполнительной надписью обращаю взыскание на указанное имущество, имеющее первоначальную продажную цену _____ рублей, принадлежащее (наименование и адрес собственника заложенного имущества) при способе реализации (указывается конкретный способ реализации, либо при наличии нескольких способов реализации указывается: «для реализации способами, предусмотренными договором залога и в последовательности по усмотрению залогодержателя»).

Срок, за который производится взыскание: _____

Сумма, подлежащая взысканию _____ рублей, в том

числе (указать вид и сумму требований, обеспеченных залогом – процентов, пени и других).

При неисполнении применить следующие меры принудительного исполнения к должнику (указываются меры принудительного исполнения).

Взыскано по тарифу

Зарегистрировано в реестре

Дата совершения исполнительной надписи

Нотариус»

Один экземпляр исполнительной надписи подшивается к договору (закладной), второй экземпляр – к копии договора, остающейся в делах нотариуса. В случае утраты исполнительной надписи кредитор вправе получить ее дубликат, который имеет силу оригинала.

Следует отметить, что в настоящее время обращения кредиторов к нотариусам для совершения исполнительной надписи о взыскании денежных сумм или истребовании имущества от должника крайне редки. Связано это с тем, что в Федеральном законе «Об исполнительном производстве» в качестве исполнительного документа (ст. 12) названы только нотариально удостоверенное алиментное соглашение и исполнительная надпись нотариуса при обращении взыскания на заложенное имущество. Таким образом, возникает конфликт в правоприменении норм Федерального закона «Об исполнительном производстве», ГК, Основ, Постановления Правительства РФ 01 июня 2012 г. № 543. Расширение перечня исполнительных документов, предусмотренное Федеральным законом «Об исполнительном производстве», позволило бы предоставить кредиторам дополнительные возможности по защите своих нарушенных прав в бесспорном порядке, способствуя при этом уменьшению нагрузки на судебные органы.

Говоря о совершении нотариусом исполнительной надписи, необходимо отметить отсутствие конкуренции этого нотариально-го действия с приказным производством в гражданском процессе. У каждого из производств имеются свои преимущества и недостатки. Например, перечень оснований для выдачи судебного приказа, предусмотренный ГПК РФ гораздо шире перечня, установленного

Постановлением Правительства РФ 01 июня 2012 г. № 543. За совершение исполнительной надписи государственная пошлина (тариф) составляет всего 0,5 процента от взыскиваемой суммы, но не более 20 000 рублей (п. 19 ст. 333.24 НК РФ), тогда как размер пошлины в суде при подаче заявлений о вынесении судебного приказа составляет 50 процентов размера государственной пошлины, взимаемой при подаче искового заявления имущественного характера (п. 2 ст. 333.19 НК РФ). Нотариус совершает исполнительную надпись о взыскании задолженности или истребовании имущества от должника в день обращения к нему, а судья выдает судебный приказ в течение пяти дней. Исполнительная надпись может быть сразу предъявлена к взысканию, чего нельзя сказать о судебном приказе. В то же время судебный приказ в отличие от исполнительной надписи нотариуса может быть исполнен за границей. Следовательно, при наличии выбора путей защиты нарушенного права последнее слово остается за заявителем.

Среди многообразия договоров (соглашений), предусмотренных действующим законодательством, только в Семейном кодексе РФ есть единственное соглашение, требующее обязательной нотариальной формы и имеющее самостоятельную силу исполнительного листа, – алиментное соглашение.

В силу нормы, предусмотренной статьей 100 СК РФ, алиментное соглашение в Федеральном законе «Об исполнительном производстве» названо в качестве исполнительного документа (ст. 12). Таким образом, в случае нарушений плательщиком алиментов своих обязанностей, предусмотренных нотариально удостоверенным алиментным соглашением, получатель алиментов вправе без обращения в суд представить соглашение непосредственно приставу-исполнителю для принудительного исполнения.

При наличии соглашения о внесудебном порядке обращения взыскания на заложенное движимое имущество на основании исполнительной надписи нотариуса залогодержатель реализует самостоятельно заложенное движимое имущество способом, предусмотренным соглашением.

В случае, если стороны соглашения о внесудебном поряд-

ке обращения взыскания на заложенное недвижимое имущество предусмотрели такой способ реализации, как оставление залогодержателем за собой заложенной недвижимости, нотариус (уполномоченный работник нотариуса) вправе самостоятельно представить в Росреестр исполнительную надпись и другие необходимые документы для государственной регистрации права собственности залогодержателя на эту недвижимость (ст. 16 ФЗ «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним»). Обращаться к приставу-исполнителю в этих случаях не требуется¹.

§ 2. Совершение протеста векселей

Действующее законодательство² прямо не формулирует понятие векселя, кроме упоминания в ст. 143 ГК о нем в качестве ценной бумаги. Вместе с тем, исходя из квалифицирующих признаков этой ценной бумаги, данных в ст.ст. 142, 143 ГК, а также в Положении о переводном и простом векселе (Далее – Положение), можно определить вексель как документарную ордерную ценную бумагу, имеющую обязательные реквизиты, содержащую простое и ничем не обусловленное предложение уплатить (переводной вексель) или обещание уплатить (простой вексель) определенную сумму. По своей правовой природе вексель является односторонней сделкой. В гражданском обороте вексель служит способом оформления займа, а также является средством платежа³.

Как мы понимаем, что имеем дело с векселем?

1. Документ изложен на бумажном носителе.

2. Документ содержит так называемую вексельную метку, включенную в сам текст документа. Это значит, что наименование заголовка документа «вексель» не достаточно. В тексте самого

¹ Подробнее об этом см. § 7 главы 11.1 настоящего учебника.

² Исторический обзор правовых норм о протесте векселя см.: Масленникова О.Л. Развитие норм российского законодательства о протесте векселя // Нотариальный вестник. 2014. № 7. С. 32–40.

³ См.: Белов В.А., Бевзенко Р.С. Практика применения вексельного законодательства Российской Федерации: опыт обобщения и научно-практического комментария: практ. пособие // Под общ. ред. В.А. Белова. М.: Издательство Юрайт. 2014.

предложения или обещания уплатить отражается, что оплата должна быть произведена по векселю. *Например:* «... предлагаю оплатить по настоящему векселю...» или «...обязуюсь уплатить по векселю...». Использование любого иного термина, кроме «векселя» делает документ простым письменным доказательством. Вексельная метка должна быть изложена на том же языке, на котором составлен сам документ.

3. Документ содержит простое ничем не обусловленное обязательство уплатить определенную сумму. Недопустимо связывать обязательство по векселю какими-либо условиями: наступлением каких-либо событий, исполнением встречных обязательств и т. п. *Например:* «...обязуюсь уплатить по векселю четыреста тысяч рублей, при условии поступления в мой адрес товара на сумму...». Недопустимо заменять исполнение обязательства уплатить определенную сумму иным исполнением, выполнением на эту сумму каких-либо работ, предоставлением каких-либо товаров и т. п. Сумма всегда должна быть определенной. Недопустимо указывать вместо суммы уплаты правила ее определения. Способ указания суммы может быть различен: цифрами, прописью или одновременно и цифрами и прописью. В последнем случае указание размера суммы должно совпадать.

4. Документ имеет все реквизиты, предусмотренные п.п. 1 и 75 Положения с изъятиями, предусмотренными этим же Положением.

В соответствии с п. 2 Положения переводной вексель, в котором не указан срок платежа, признается выданным сроком «по предъявлении». При отсутствии указания в векселе места платежа таким местом признается место, обозначенное рядом с наименованием плательщика, и вместе с тем признается местом жительства плательщика. При отсутствии указания на место составления векселя таким местом признается место, обозначенное рядом с наименованием векселедателя.

В соответствии с п. 76 Положения простой вексель, в котором не указан срок платежа признается выданным сроком «по предъявлении». При отсутствии указания в векселе места платежа, таким местом признается место, составления векселя и вместе с тем местом жительства векселедателя. При отсутствии указания на место

составления векселя таким местом признается место, обозначенное рядом с наименованием векселедателя.

5. Документ должен содержать указание срока платежа. Если срок не указан, признается срок «по предъявлении». Иные сроки должны строго соответствовать срокам, обозначенным в Положении. Иное обозначение срока, их последовательное обозначение или определение сроков для уплаты суммы векселя частями делает вексель недействительным.

6. Документ имеет подпись векселедателя. Подпись должна быть собственноручная, использование факсимильной подписи, подписи с использованием каких-либо иных технических средств не допускается. При выдаче векселей юридическими лицами достаточно подписи лица, осуществляющего функции исполнительного органа (например, директор, генеральный директор, президент и т. д.). Наличие оттиска печати юридического лица Положением не предусматривает, но если он на векселе проставлен, это не является дефектом формы. Наличие на векселе подписи главного бухгалтера юридического лица также не требуется, поскольку это не предусмотрено Положением. Требования Федерального закона «О бухгалтерском учете» к оформлению векселя не применяются.

При соблюдении всех изложенных требований, документ признается векселем. При нарушении указанных требований документ не признается ни векселем, ни ценной бумагой, как таковой, но сохраняет силу письменного доказательства (ст. 143.1 ГК). Защитить свои нарушенные права, используя такое доказательство, кредитор сможет только в общем порядке путем искового производства, доказывая существование долга.

Как отличить переводной вексель от простого векселя?

Если в тексте вексельного обязательства векселедателем указано предложение третьему лицу уплатить определенную сумму – это квалифицирующий признак переводного векселя. *Например:* «общество с ограниченной ответственностью «Альфа» предлагает обществу с ограниченной ответственностью «Эдельвейс» оплатить по настоящему векселю акционерному обществу «Гамма»...».

Если в тексте вексельного обязательства указано обязательство самого векселедателя уплатить определенную сумму, – это

квалифицирующий признак простого векселя. *Например:* «...Я, гражданин Иванов Иван Иванович, обязуюсь уплатить по векселю гражданину Кузнецову Петру Николаевичу...».

Таким образом, в отношениях по простому векселю участвуют два субъекта: векселедатель и векселедержатель, в отношениях по переводному векселю – три субъекта: векселедатель, плательщик и векселедержатель.

Для правильного применения вексельного законодательства при протесте векселей, необходимо понимать специальную терминологию, которая применяется в Положении.

Например: Векселедатель – лицо, выдавшее вексельное обязательство (при простом векселе) или выдавшее безусловное предложение (приказ) третьему лицу (при переводном векселе) исполнить вексельное обязательство. Векселедатель – основной плательщик по простому векселю.

Векселедержатель – лицо, у которого находится вексель и которому должна быть уплачена вексельная сумма. Лицо, у которого находится вексель, признается законным векселедержателем, если его право основано на непрерывном ряде индоссаментов. Зачеркивание какого-либо индоссамента признается прерыванием их ряда. Подделка какого-либо индоссамента не прерывает их ряда. В результате индоссамента переходят все права по векселю.

Акцепт – согласие плательщика оплатить вексель. Согласие на оплату может быть выражено на векселе любым способом и в любом месте векселя.

Например: «согласен», «акцептован», «заплатчу» и т. п. Акцепт может быть выражен простой подписью на векселе.

Акцептант – лицо, выразившее согласие на оплату векселя. Акцептант становится основным плательщиком по переводному векселю после его акцепта.

Аваль – особый вид поручительства, способ полного или частичного обеспечения исполнения обязательства по векселю.

Авалист – поручитель, отвечающий также как тот, за кого выдан аваль. Оплатив вексельную сумму, авалист приобретает право регресса не только к лицу, за которое выполнено вексельное обязательство, но и ко всем, кто в соответствии с вексельным законода-

тельством обязан перед лицом, за которое выдан аваль.

Индоссамент – передаточная надпись на векселе с указанием, кому передается вексель. Бланковый индоссамент – передаточная надпись на векселе без указания, кому передается вексель. Законным держателем векселя при бланковом индоссаменте признается любое лицо, владеющее векселем. Для того, чтобы бланковый индоссамент имел силу, он должен быть исполнен на обороте векселя или на добавочном листе векселя (аллонже).

Индоссант – лицо, исполнившее передаточную надпись на векселе, после чего перестало иметь статус векселедержателя. Индоссант отвечает за акцепт и платеж в случае неисполнения обязательств по векселю векселедателем или акцептантом. Индоссант может воспретить новый индоссамент оговоркой «без оборота на меня». В этом случае он не несет ответственности перед лицами, в пользу которых вексель был индоссирован впоследствии. Последующие индоссанты не вправе пользоваться такой оговоркой.

Индоссат – лицо, которому переходит вексель по передаточной надписи на векселе, после чего оно приобретает статус векселедержателя.

«Оборот без издержек», «оборот без протеста» – данные и равнозначные оговорки на векселях означают, что не требует обязательной публичной фиксации протестом факт неплатежа по векселю. Если такая оговорка сделана векселедателем, она имеет силу в отношении всех лиц, подписавших вексель. Если такая оговорка сделана авалистом или индоссантом, то она имеет силу только в отношении соответствующего авалиста или индосанта.

Для публичного признания юридически значимых фактов в вексельном обращении, влекущих правовые последствия, предусмотренные вексельным законодательством, необходима фиксация этих фактов протестом, совершаемым нотариусом. Положение содержит прямое указание на виды протестов: в неплатеже, в неакцепте, в недатировании акцепта, в непростановке даты предъявления векселя. Этот перечень не является исчерпывающим. По существу, любые, юридически значимые для вексельного законодательства факты могут быть удостоверены протестом нотариуса. Протест векселя в неплатеже, неакцепте позволяет векселе-

держателю защитить свои права в упрощенном порядке, получив судебный приказ (ст. 122 ГПК).

До наступления срока платежа векселедержатель вправе обратиться к плательщику по месту его жительства (месту нахождения) с требованием акцептовать вексель. Однако вексель может содержать обязанность векселедержателя предъявить вексель к акцепту в определенный срок. При отказе плательщика акцептовать вексель или датировать акцепт, это подтверждается протестом нотариуса в неакцепте векселя или не датировании акцепта, чтобы факт отказа не вызывал сомнения у обязанных по векселю лиц и был публично признан. Протест в неакцепте векселя дает векселедержателю право обратиться в суд ко всем обязанным по векселю лицам раньше наступления срока платежа и освобождает от необходимости протестовать вексель в неплатеже. Протест векселя в неакцепте, не датировании акцепта совершается нотариусом того нотариального округа, в котором находится место жительства (место нахождения) плательщика.

Если векселедатель или акцептант не уплачивают вексельную сумму, это подтверждается протестом нотариуса в неплатеже векселя и дает право векселедержателю обратиться в суд с иском ко всем обязанным по векселю лицам. Это самый распространенный вид протеста векселя, который совершается нотариусом того нотариального округа, в котором находится место жительства (место нахождения) векселедателя или акцептанта.

Протестуя вексель, нотариус в соответствии со ст. 95 Основ руководствуется вексельным законодательством. Иное правовое регулирование в части совершения протестов векселей отсутствует. В юридической литературе авторы, исследующие тему опротестования нотариусами векселей, иногда ссылаются на Инструкцию о порядке совершения нотариальных действий государственными нотариальными конторами РСФСР, однако следует помнить, что она утратила силу (приказ Минюста России от 26 апреля 1999 г. № 73 «О признании утратившей силу Инструкции о порядке совершения нотариальных действий государственными нотариальными конторами РСФСР»).

Начиная производство по протесту векселя, нотариус убеждается в наличии самого векселя. Вексель должен быть предъявлен

нотариусу и иметь все предусмотренные Положением реквизиты. На практике, плательщики или векселедатели (как правило, банки) часто забирают векселя, мотивируя это необходимостью проверки их подлинности. В результате векселедержатели рискуют или вообще лишиться возможности получить по векселю или пропустить срок для возможности протеста. Учитывая, что все сроки, предусмотренные Положением, являются пресекательными, их соблюдение исключительно важно. Нотариус проверяет законность прав векселедержателя, основанных на непрерывности индоссаментов, а также наличие иных оснований для возможности вынесения протеста.

Нотариус должен определить, какого вида протест он должен совершить и в отношении какого субъекта. Если предъявлен простой вексель, протест в его неоплате совершается в отношении векселедателя. Если предъявлен переводной вексель, содержащий акцепт, протест в неоплате векселя совершается в отношении акцептанта. Если предъявлен неакцептованный переводной вексель, протест в неоплате векселя совершаться не может, так как нет акцептанта. В таком случае может быть совершен только протест в неакцепте векселя.

Сложилась устойчивая практика предъявления соответствующего требования лично нотариусом, хотя практикуется направление таких требований и по почте. Минюстом России не установлена форма протеста векселя. В связи с этим нотариусы в протесте отражают все сведения, необходимые для публичного признания юридически значимых фактов, имеющих значение в соответствии с вексельным законодательством: место и время предъявления соответствующего требования, должность нотариуса, наименование векселедателя, акцептанта, плательщика, векселедержателя, иные реквизиты векселя, содержание требования нотариуса, мотивы отказа, номер записи в реестре для регистрации нотариальных действий. Протест подписывается нотариусом с проставлением оттиска печати. Протест излагается на отдельном листе в двух экземплярах, один из которых остается в делах нотариуса. Один экземпляр передается векселедержателю с одновременной надписью на самом векселе о его протесте. Практикуется сшивка векселя с экземпляром протеста.

§ 3. Предъявление чека к платежу и удостоверение неоплаты чека (протест чека)

Чек в качестве документарной ордерной ценной бумаги, содержащей ничем не обусловленное распоряжение чекодателя банку произвести платеж указанной в чеке суммы чекодержателю, используется только для расчетов. Плательщиком по чеку может быть исключительно банк, в котором чекодатель имеет средства и может ими распоряжаться путем выставления чеков. Этим чек принципиально отличается от векселя¹.

Для предъявления чека к платежу нотариус удостоверяется, что чек имеет все необходимые реквизиты, предусмотренные ст. 878 ГК. Для проверки законности прав чекодержателя, нотариус удостоверяется в непрерывном ряде индоссаментов. Именной чек передаче путем индоссамента не подлежит.

Нотариус по месту нахождения банка принимает для предъявления к платежу чек в установленные ст. 96 Основ сроки: если чек выписан на территории Российской Федерации, – по истечении десяти дней, если чек выписан на территории государств – членов СНГ, – по истечении двадцати дней, если чек выписан на территории иного государства, – по истечении семидесяти дней. Течение указанных сроков начинается со дня выдачи чека. Нотариус вправе предъявить чек к платежу не позднее 12 часов следующего после срока дня.

Следует отметить, что в соответствии со ст. 879 ГК чек подлежит оплате банком при условии его предъявления в установленные законом сроки. Каких-либо иных сроков кроме сроков, установленных Основами, действующие законы не содержат. Однако банки длительное время принимают к оплате чеки в течение десяти дней со дня их выдачи чекодателями, что не вызывает возражений и у чекодателей. Чеки, выданные за пределами этого срока, к опла-

¹ См. подробнее о чеках: *Шершеневич Г.Ф.* О чеках. Казань, 1888; *Гольмстен А.Х.* Очерки по русскому торговому праву. Вып. первый. СПб., 1895; *Азарков М.М.* Учение о ценных бумагах. Научное исследование. М., 1994; *Заринова Е.Р.* Становление и развитие чекового законодательства в России // Актуальные проблемы коммерческого права: Сборник статей. Вып. 3 / Под ред. Б.И. Пугинского. М., 2007.

те не принимаются. Таким образом, сложился «обычай делового оборота», который тем не менее противоречит закону.

В случае неоплаты нотариус на чеке совершает удостоверительную надпись по форме, установленной Минюстом России. Одновременно нотариус направляет уведомление чекодателя о неоплате его чека и совершении надписи на чеке (протесте чека).

Учитывая, что в соответствии со ст. 883 ГК удостоверение отказа от оплаты чека возможно также иным способом кроме протеста нотариуса, а также учитывая, что длительные сроки обращения чека, предусмотренные Основами, противоречат интересам банков и чекодателей, данное нотариальное действие практически не требуется¹.

¹ См.: *Абрамова Е.Н.* Протест чека: история развития российского законодательства // *Нотариальный вестник*. 2013. № 9. С. 30–40; Она же. Порядок совершения протеста чека // *Нотариальный вестник*. 2013. № 11. С. 33–47.

Глава 13

Охранительные нотариальные действия

Методические рекомендации

При изучении темы студент должен уяснить, какие виды нотариальных действий именуется «охранительными», чем такие действия характеризуются, по каким признакам они объединяются в единую группу. После этого следует сконцентрировать внимание на конкретных вопросах темы. В первую очередь надо проанализировать порядок и условия совершения нотариальных действий, направленных на обеспечение доказательств, сохранности имущества и документов. Уяснить основания для обеспечения доказательств, порядок обеспечения, а также оформление нотариусом обеспечения доказательств.

Отдельным способом обеспечения доказательств является совершение морских протестов. В связи с этим необходимо понять основания и процедуру подачи капитанами судов заявлений о морском протесте, а также порядок составления нотариусами актов о морских протестах.

После этого следует остановиться на вопросах принятия документов на хранение и возвращении принятых на хранение документов, охраны наследства и управления им, уделив внимание особенностям заключения и исполнения договора доверительного управления наследственным имуществом.

Затем рекомендуется приступить к изучению вопроса о передаче документов физических лиц и юридических лиц другим физическим лицам и юридическим лицам. Особое внимание следует уделить изучению возможностей и особенностей передачи документов в электронной форме с использованием информационно – телекоммуникационной сети Интернет.

Уяснение вопросов принятия денежных средств и ценных бумаг в депозит нотариуса, природы депозитного счета нотариуса и оснований для принятия денежных средств и ценных бумаг в депозит нотариуса завершает изучение темы.

Вопросы

1. Охранительные нотариальные действия: общая характеристика. 2. Обеспечение доказательств. 3. Совершение морских протестов. 4. Принятие документов на хранение. 5. Принятие мер к охране наследственного имущества. 6. Передача документов физических и юридических лиц другим физическим и юридическим лицам через нотариуса. 7. Принятие в депозит денежных сумм и ценных бумаг.

§ 1. Охранительные нотариальные действия: общая характеристика

При классификации нотариальных действий по их направленности принято выделять охранительные действия, в число которых обычно включают принятие мер к охране наследственного имущества, наложение запрета отчуждения имущества, принятие документов на хранение, обеспечение доказательств, а также передачу документов физических лиц и юридических лиц другим физическим и юридическим лицам и принятие денежных сумм и ценных бумаг в депозит.

Данная классификация, хотя и носит в известной мере условный характер, тем не менее, позволяет выделить в единой правоохранительной функции нотариата ее охранительную сторону.

Совершая перечисленные нотариальные действия, нотариус действует в рамках закона и выполнения возложенной на него публично-правовой функции по охране прав и законных интересов не только обратившихся за совершением нотариального действия лиц, но и любых третьих лиц, а также государственных и общественных интересов.

Например, принимая меры по охране наследственного имущества, нотариус предотвращает умаление наследственного имущества, тем самым охраняя права наследников, а вовсе не заявителя, которым может выступать любое лицо, которому стало известно о смерти гражданина и необходимости обеспечения сохранности наследственного имущества.

Совершая нотариальные действия по обеспечению доказательств или принятию документов на хранение, нотариус тем самым обеспечивает сохранность, предотвращает возможную утрату доказательств или, соответственно, документов.

Осуществляя передачу документов физических лиц и юридических лиц другим физическим и юридическим лицам или же принятие денежных сумм (ценных бумаг) в депозит, нотариус обеспечивает соблюдение требований законодательства, направленных на обеспечение прав участников гражданского оборота (сособственников, должников, кредиторов).

§ 2. Обеспечение доказательств

Обеспечение доказательств – это оперативное закрепление в установленном законом порядке фактических данных, совершаемое судьей или нотариусом с целью использования их в качестве доказательств.

Основная цель обеспечения доказательств – избежать ситуации, когда предметные доказательства могут быть скрыты, уничтожены, изменены и т. п. В отношении личных доказательств также может существовать опасность невозможности их получения, например, вследствие плохого самочувствия свидетеля, угрозы его жизни, перемены места жительства и т. п. Обеспечение доказательств необходимо тогда, когда имеются основания полагать, что представление доказательств впоследствии станет невозможным или затруднительным.

В ГПК РФ и АПК РФ нет норм об обеспечении доказательств в нотариальном порядке до возникновения дела в суде. Однако Основы законодательства РФ о нотариате таким правом нотариуса наделяют (ст.ст. 102 и 103 Основ).

Согласно ст. 102 Основ обеспечение доказательств является нотариальным действием, которое совершается по просьбе заинтересованных лиц, имеющих основания предполагать, что в суде или административном органе возникнет дело, представление доказательств по которому в будущем будет невозможным или затруднительным.

Нотариальный порядок предварительного обеспечения доказательств предоставляет возможность обращаться к нотариусу за обеспечением доказательств на будущее на случай возможного судебного процесса и не ограничен каким-либо сроком их предъявления в суд. В учебной литературе можно встретить утверждение, что нотариус не обеспечивает доказательств по делу, которое находится в производстве суда или административного органа¹. Однако ч. 2 ст. 102 Основ, запрещающая нотариусу обеспечивать доказательства по делу, которое в момент обращения заинтересованных

¹ Нотариат и нотариальная деятельность: Учебное пособие для курсов повышения квалификации нотариусов / Под ред. В.В. Яркова и Н.Ю. Рассказовой. М., 2009. С.440.

лиц к нотариусу находится в производстве суда или административного органа, с 1 января 2015 г. утратила силу¹. Это означает, что нотариус в случае необходимости вправе обеспечить доказательства и после возбуждения производства по делу в суде или административном органе, например, в налоговом или таможенном.

При выполнении процессуальных действий по обеспечению доказательств нотариусы, как и судьи, руководствуются правилами получения доказательств, установленными гражданским процессуальным законодательством. Меры обеспечения в отношении письменных и вещественных доказательств заключаются в их осмотре и фиксации результатов состоявшегося осмотра. Способы обеспечения доказательств являются: заслушивание объяснений сторон и третьих лиц, допрос свидетелей, назначение экспертизы, истребование и осмотр письменных и вещественных доказательств, осмотр на месте, аудио- и видеозаписи, осмотр и фиксация SMS и MMS сообщений на мобильных телефонных устройствах, а также информации, размещенной в сети Интернет. Если сведения, порочащие честь, достоинство или деловую репутацию, а также информация, содержащая признаки недобросовестной рекламы или материалы с признаками нарушения авторских прав, размещены в сети Интернет, то зафиксировать и представить подобные материалы в суд как доказательство в неизменном виде весьма затруднительно. Это возможно посредством незамедлительного осмотра нотариусом такой информации в сети Интернет.

Еще одним способом обеспечения доказательств, востребованным в последнее время, является осмотр корреспонденции как почтовой, так и электронной. Такой способ обеспечения доказательств актуален по спорам хозяйствующих субъектов, а также по спорам акционеров и участников обществ о признании недействительными решений общих собраний хозяйственных обществ.

Нотариальное действие по обеспечению доказательств нотариус производит по заявлению заинтересованных лиц.

Прежде, чем приступить к совершению действия, направлен-

¹ Федеральный закон от 29 декабря 2014 г. № 457-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации // URL: <http://www.pravo.gov.ru>, 29 декабря 2014 г..

ного на обеспечение доказательств, нотариус извещает о времени и месте обеспечения доказательств стороны и заинтересованных лиц, однако неявка извещенных лиц не является препятствием к выполнению действий по обеспечению доказательств. Обеспечение доказательств без извещения одной из сторон и заинтересованных лиц проводится лишь в случаях, не терпящих отлагательства, или же если не представляется возможным определить, какие именно лица впоследствии будут участвовать в деле.

В соответствии с п. 45 Методических рекомендаций по совершению отдельных видов нотариальных действий нотариусами Российской Федерации ¹ при производстве осмотра письменных и вещественных доказательств составляется протокол, в котором указываются:

- дата и место производства осмотра;
- фамилия, инициалы нотариуса, производящего осмотр, дата и номер приказа органа юстиции о назначении на должность нотариуса, его нотариальный округ или наименование государственной нотариальной конторы;
- сведения о заинтересованных лицах, участвующих в осмотре;
- обстоятельства, обнаруженные при осмотре.

Протокол подписывается участвующими в осмотре лицами, а также нотариусом, и скрепляется печатью нотариуса.

В порядке обеспечения доказательств нотариусом может быть произведен допрос свидетеля. Такая необходимость может возникнуть, например, в случае призыва свидетеля на действительную военную службу или на военные сборы, а также когда состояние здоровья свидетеля внушает опасения относительно возможности проведения допроса в будущем. Допрос свидетеля оформляется в виде протокола, в котором наряду с другими сведениями отражается содержание показаний свидетеля (заданные ему вопросы и ответы на них).

По окончании производства по обеспечению доказательств

¹ Приказ Министерства юстиции РФ от 15 марта 2000 г. № 91 «Об утверждении Методических рекомендаций по совершению отдельных видов нотариальных действий нотариусами Российской Федерации» // Бюллетень Министерства юстиции РФ. 2000. № 4.

нотариус выдает заинтересованному лицу по одному экземпляру каждого документа, составленного в порядке обеспечения доказательств, и по экземпляру каждого документа оставляет в делах нотариальной конторы.

§ 3. Совершение морских протестов

Совершение морского протеста имеет целью фиксирование информации и обеспечение доказательств о происшествиях в специфической сфере осуществления морских и речных перевозок.

Под морским протестом понимается письменное заявление капитана морского или речного судна о происшествии, которое может оказаться основанием для предъявления имущественных претензий к судовладельцу, удостоверенное специальным актом нотариуса или иного уполномоченного на это лица.

Порядок составления нотариусами актов о морских протестах регулируется нормами гл. 24 Кодекса торгового мореплавания Российской Федерации¹ (далее – КТМ РФ) и Основами законодательства Российской Федерации о нотариате (ст. 99–101).

Морской протест имеет целью зафиксировать на случай будущего судебного разбирательства по возможности полную информацию относительно обстоятельств аварии или иного происшествия и причин, их вызвавших, в том числе информацию о причиненном ущербе и о мерах, принятых для предотвращения или уменьшения ущерба.

Как правило, морские протесты совершаются в целях подтверждения событий, имевших место при гибели судна, столкновении и навале судов, сжатии судна льдами, посадке на мель, запрещении отхода и задержании судов, повреждении портовых сооружений, оказании помощи и спасании на море, урагане, шторме, перепаде температур и т. п.

Требования о морском протесте распространяются на морские и речные суда, а также на суда река – море при осуществлении перевозок грузов, пассажиров и их багажа с заходом в иностранный морской порт, а также во время спасательной операции или при столкновении с морским судном.

¹ Кодекс торгового мореплавания Российской Федерации // СЗ РФ. 1999. № 18. ст. 2207.

Заявление о морском протесте подается в порту Российской Федерации:

- нотариусу,
- в иностранном порту – должностному лицу консульского учреждения РФ или компетентному лицу иностранного государства в порядке, установленном законодательством этого государства.

Законодательство не предусматривает перечня происшествий, которые требовали бы обязательного составления морского протеста. Заявление о морском протесте может быть подано капитаном судна при любых обстоятельствах и происшествиях, которые, по его мнению, могут повлечь неблагоприятные имущественные последствия для судовладельца.

При этом в заявлении капитана судна о морском протесте должно кратко и точно указываться событие, которое повлекло или могло повлечь утрату, порчу или повреждение имущества (шторм, посадка на мель, столкновение с другим судном и т. п.), обстоятельства, при которых оно произошло, а также меры, принятые капитаном и командой судна к сохранности имущества при подготовке судна к плаванию, при погрузке, во время плавания и т. д.

В зависимости от характера происшествия экипаж судна во главе с капитаном может принимать самые разнообразные меры, направленные на предотвращение или уменьшение убытков, в зависимости от особенностей рейса, судна, вида груза или обстоятельств происшествия.

Установленные в ст. 396 КТМ РФ сроки для подачи заявления о морском протесте весьма сжаты и составляют всего 24 часа, которые, соответственно, исчисляются с момента происшествия, если оно произошло в порту или с момента прибытия судна в первый порт после происшествия, если событие имело место во время плавания.

На капитана судна возложена обязанность подтвердить обстоятельства, на которые он ссылается в заявлении о морском протесте. В подтверждение изложенного в заявлении капитан должен представить нотариусу или иному уполномоченному должностному лицу для ознакомления судовой журнал и заверенную капита-

ном судна выписку из судового журнала.

Выписка из судового журнала, заверенная капитаном, должна содержать факты, изложенные в заявлении о морском протесте, в частности:

- время прибытия судна в порт;
- обстоятельства происшествия, послужившие причиной для заявления морского протеста;
- принятые в связи с указанными обстоятельствами капитаном судна и экипажем меры;
- в необходимых случаях – информацию о том, что люки не были вскрыты до подачи заявления о морском протесте или что в связи с крайней необходимостью выгрузка груза была начата до заявления о морском протесте;
- иную информацию, подтверждающую обстоятельства происшествия.

В соответствии с законом при наличии оснований предполагать причинение в результате происшествия ущерба грузу, находящемуся на судне, заявление о морском протесте должно быть сделано до открытия люков. Выгрузка находящегося на судне груза до заявления морского протеста может быть начата только в случае крайней необходимости. Запрещение открывать люки до подачи морского протеста установлено с целью обеспечения объективности изложения фактов в заявлении капитана, еще не ознакомившегося с состоянием груза и степенью его повреждения.

Составление акта о морском протесте производится нотариусом в порядке, установленном КТМ РФ и Основами. При совершении данного нотариального действия нотариусы должны также руководствоваться правилами, изданными на основании международных договоров и соглашений, в которых участвует Российская Федерация.

В соответствии со ст. 400 КТМ РФ и ст. 101 Основ нотариус или должностное лицо консульского учреждения РФ на основании заявления капитана судна, данных судового журнала, опроса капитана судна, а также по возможности опроса свидетелей как из числа командного состава судна, так и из судовой команды об об-

стоятельствах происшествия, составляет акт о морском протесте, заверяет его своей подписью и гербовой печатью.

При приеме заявления капитана, его опросе и опросе членов экипажа судна нотариус не производит оценку представленных доказательств, в обязанности нотариуса входит лишь проверка сообщенных ему сведений на основании записей в судовом журнале. В случае расхождения показаний с записями в судовом журнале нотариус должен предложить членам экипажа указать причины этих расхождений.

Акт о морском протесте должен содержать по возможности дословные показания капитана и других опрошенных членов экипажа судна. Эти показания излагаются каждое в отдельности и подписываются ими в присутствии нотариуса.

Акт о морском протесте составляется в двух экземплярах, один из которых выдается капитану судна или уполномоченному лицу, а другой экземпляр остается в делах нотариуса.

К экземпляру акта, оставляемому в делах нотариуса, приобщается письменное заявление капитана судна и выписка из судового журнала, заверенная капитаном.

Составление акта о морском протесте не означает, что ответственность судовладельца исключена, а лишь возлагает бремя доказывания на другую сторону в споре.

§ 4. Принятие документов на хранение

Принятие документов на хранение – один из видов нотариальных действий. Цель этого нотариального действия – сохранить документы лицом, пользующимся публичным доверием.

Принятие документов на хранение осуществляется нотариусом по просьбе не только заинтересованного физического лица, но и по заявлению юридического лица.

Нотариус принимает документы на хранение по описи. Один экземпляр описи выдается лицу, сдавшему документы на хранение, а другой экземпляр остается у нотариуса. Опись должна содержать как подробное описание самих документов, принимаемых на хранение, так и указание на состояние, в котором передаваемые доку-

менты находятся (ветхий, сырой, оборванный). Это обусловлено тем, что нотариус несет ответственность за сохранность принятых на хранение документов и должен вернуть их в том же виде, в каком принял. Опись составляется в двух экземплярах, один из которых остается в делах нотариуса, а второй выдается на руки лицу, сдавшему документы на хранение. При этом оба экземпляра описи подписываются не только нотариусом, но и лицом, сдавшим документ на хранение.

На хранение могут передаваться не только отдельные документы, но и папки, портфели, контейнеры с документами, упакованными надлежащим образом.

Каждая упаковка скрепляется печатью нотариуса, подписывается им и лицом, сдавшим документы. В таком случае упакованные документы по просьбе лица, их представившего, принимаются нотариусом на хранение без составления описи. Однако в указанной ситуации нотариус будет нести ответственность не за сохранность каждого документа в отдельности, а только за сохранность и целостность всей упаковки.

Лицу, сдавшему документы на хранение, выдается свидетельство, в котором указывается место и дата выдачи свидетельства, имя нотариуса, наименование нотариальной конторы или нотариального округа, имя и место жительства лица, сдающего документы, срок, на который сдаются документы, номер в реестре нотариальных действий. Второй экземпляр свидетельства остается в делах нотариуса, принявшего документы на хранение.

В дальнейшем по предъявлению свидетельства и описи либо по решению суда документы, принятые на хранение, могут быть возвращены лицу, сдавшему их на хранение или надлежащим образом уполномоченному лицу.

Ответственность за сохранность принятых на хранение документов лежит на нотариусе. Такие документы хранятся вместе с другими нотариальными документами и нотариальным архивом в помещении нотариальной конторы. В целях обеспечения сохранности помещения нотариальной конторы и нотариальных документов, предотвращения их хищения или утраты нотариус обязан обеспечить необходимые меры по недопущению несанкциониро-

ванного доступа в помещение нотариальной конторы во вне рабочее время, а также по соблюдению норм противопожарной безопасности. Обязательно наличие противопожарной сигнализации, сейфов, металлических дверей, защиты окон.¹

Нотариальный тариф за совершение указанных в настоящей статье действий, для которых законодательством Российской Федерации не предусмотрена обязательная нотариальная форма, взимается в следующих размерах:

- За хранение документов законом установлен нотариальный тариф в размере 20 рублей за каждый день хранения (ст. 22.1 Основ).

§ 5. Принятие мер к охране наследственного имущества

Охрана наследственных прав – система мер, направленная на обеспечение сохранности наследственного имущества до вступления наследника в наследственные права с целью исключения возможности порчи, утраты и хищения данного имущества.

Меры по охране наследственного имущества осуществляются в течение срока, определяемого нотариусом с учетом характера и ценности наследства, а также времени, необходимого наследникам для вступления во владение наследством, но не более чем в течение срока, установленного для принятия наследства. По общему правилу этот срок составляет шесть месяцев со дня открытия наследства либо со дня вступления в силу решения суда об объявлении наследодателя умершим.

В целях охраны наследственного имущества нотариусом могут быть приняты следующие меры:

- опись наследственного имущества;
- передача имущества на хранение;
- заключение договора доверительного управления имуществом.

¹ Письмо ФНП от 21 ноября 2012 г. № 2456/03-16 «Требования к организации нотариального обслуживания нотариусами, занимающимися частной практикой» (утв. решением Правления ФНП от 12 ноября 2012 г. № 12/12) // СПС «Гарант».

Могут быть приняты и иные необходимые меры по охране и управлению наследственным имуществом. Так, пищевые продукты могут в отсутствие наследников быть по отдельному акту переданы торговым организациям для реализации, а домашний скот – заготовительным организациям или сельскохозяйственным предприятиям. Вырученные от реализации продуктов питания или домашнего скота денежные средства включаются в состав наследственной массы.

Меры к охране имущества, входящего в состав наследства, должен принимать нотариус по месту открытия наследства. На него же закон возлагает обязанность известить наследников об открывшемся наследстве. При этом нотариус обязан известить об открытии наследства только тех наследников, место жительства или работы которых ему известно. Извещение наследников об открывшемся наследстве и вызов их в нотариальную контору для оформления наследственных прав возможно также путем помещения извещения или сообщения в средствах массовой информации. К сожалению, в России такой способ извещения наследников используется крайне редко. Публикацию о розыске наследников изредка можно встретить на страницах «Российской газеты». Во времена СССР «Инюрколлегия» практиковала публикацию в газете «Известия» извещений о розыске наследников лиц, выехавших из России и умерших в эмиграции на территории зарубежных государств. В настоящее время запущена в действие и успешно развивается Единая информационная система нотариата РФ (ЕИС)¹, к которой подключены все нотариальные палаты и нотариусы России. ЕИС состоит из ряда информационных блоков, среди которых база данных наследственных дел, по которым ведется розыск наследников. Возможно, что в перспективе база данных наследственных дел, по которым ведется розыск наследников, станет общедоступной.

Меры к охране наследственного имущества применяются в интересах наследников, отказополучателей, кредиторов или государства непосредственно нотариусом по месту открытия наследства или по его поручению другим нотариусом по месту нахождения

¹ Подробнее о ЕИС см. главу 15 настоящего учебника.

наследственного имущества, либо если в этом населенном пункте нет нотариуса, то главой местной администрации поселения или специально уполномоченным должностным лицом местного самоуправления поселения (главой местной администрации муниципального района и специально уполномоченным должностным лицом местного самоуправления муниципального района), совершающим нотариальные действия.

Принятие мер по охране наследственного имущества в соответствии со ст. 1171 ГК РФ осуществляется нотариусом по заявлению одного или нескольких наследников, исполнителя завещания, органа местного самоуправления, органа опеки и попечительства или других лиц, действующих в интересах сохранения наследственного имущества.

Основным средством охраны наследственного имущества является его опись. Охранительная сила описи наследства заключается в определении объема наследства, что впоследствии практически исключает его уменьшение в силу незаконных действий каких-либо лиц. Опись производится в присутствии двух свидетелей нотариусом, а при его отсутствии – иным лицом наделенным правом совершать нотариальные действия. О выявленном при описи имуществе, представляющем историческую, научную, художественную или иную культурную ценность, нотариус сообщает в соответствующие органы государственной власти или местного самоуправления. Оружие, боеприпасы и взрывчатые вещества, оказавшиеся в составе имущества умершего, передаются органам внутренних дел по отдельной описи.

Когда опись завершена, имущество передается на хранение. Причем входящее в состав наследства и не требующее управления имущество (деньги, валютные ценности, драгоценные металлы и камни, изделия из них и не требующие управления ценные бумаги, иное такое имущество) в предусмотренных федеральным законом случаях вносится в депозит нотариуса или передается банку на хранение по договору либо передается нотариусом по договору на хранение кому-либо из наследников, а при невозможности передать его наследникам – другому лицу по усмотрению нотариуса.

Иногда нотариус назначает хранителя наследственного имущества. Такая необходимость возникает, когда в составе наследства имеются объекты, требующие ухода и содержания (домашние животные и скот, пасака), а также если кредиторами наследодателя предъявлен иск до принятия наследства наследниками. Если наследование осуществляется по завещанию, в котором назначен исполнитель завещания, хранение имущества обеспечивается исполнением завещания самостоятельно либо посредством заключения договора хранения с кем-либо из наследников или другим лицом по усмотрению исполнителя завещания (ст. 1172 ГК РФ).

В случае если в составе наследства имеется имущество, требующее не только охраны, но и управления (предприятия, как имущественные комплексы, доли в уставном капитале хозяйственного товарищества или общества, ценные бумаги, исключительные права и т. п.), заключается договор доверительного управления этим имуществом. Учредителями доверительного управления могут быть нотариус либо исполнитель завещания. Иные лица учредителями доверительного управления наследственным имуществом, в том числе наследники, быть не могут.

Доверительным управляющим может быть любой гражданин, обладающий дееспособностью в полном объеме, а также любая организация, как коммерческая, так и некоммерческая. Однако доверительный управляющий не может быть выгодоприобретателем по договору доверительного управления. Таким образом, назначить доверительным управляющим наследника нельзя.

Нотариус по месту открытия наследства в течение шести месяцев со дня открытия наследства принимает письменные претензии от кредитора наследодателя, что также является обеспечительной мерой защиты прав кредитора. При принятии претензий от кредиторов наследодателя нотариус устно или письменно доводит эту информацию до сведения наследников. Следует иметь в виду, что наличие претензии кредиторов наследодателя не приостанавливает выдачу свидетельства о праве на наследство, о чем нотариус должен разъяснить кредитору. Подача претензии необходима главным образом для того, чтобы известить наследников о наличии у наследодателя неисполненных имущественных обязательств.

Действующее законодательство не связывает обязанность нотариуса принимать меры к охране наследственного имущества с фактом принятия наследства наследниками. Принятие нотариусом или иным уполномоченным должностным лицом мер к охране наследственного имущества ограничено предельными сроками. Нотариус осуществляет меры по охране наследства и управлению им в течение срока, определенного им самим с учетом характера и ценности наследства, а также времени, необходимого наследникам для вступления во владение наследством, но не более чем в течение шести месяцев.

На нотариуса по месту открытия наследства возложена обязанность предварительно уведомить наследников о прекращении мер к охране наследственного имущества, а если имущество по праву наследования переходит к государству, – информировать соответствующий государственный орган.

В рамках охранительной (защитной) деятельности нотариус вправе налагать и снимать запрещения отчуждения имущества (ст. 76 Основ). Запрещение отчуждения имущества служит гарантией на тот случай, если должник не выполнит своих обязательств. Например, нотариус вправе наложить запрещение отчуждения имущества в целях своевременного исполнения должником обязательства, обеспеченного залогом, и снимает запрещение в случае получения от залогодержателя сведений об исполнении должником обязательства.

Наложение и снятие запрещения отчуждения имущества совершаются на условиях и в порядке, которые установлены законодательными актами Российской Федерации. Между тем действующим законодательством условия и порядок совершения такого нотариального действия, как наложение и снятие запрещения отчуждения имущества, не определены. Кроме того, указанное нотариальное действие практически не востребовано, поскольку обязанность по регистрации арестов, обременений (ограничений) прав на недвижимое имущество законодательством РФ возложена на учреждения юстиции, осуществляющие государственную регистрацию прав на недвижимое имущество и сделок с ним.

§ 6. Передача документов физических лиц и юридических лиц другим физическим и юридическим лицам

Такое нотариальное действие, как передача заявлений граждан, юридических лиц другим гражданам, юридическим лицам, осуществляется в целях получения подтверждения факта передачи адресату определенной информации, а также в случаях необходимости выполнения предусмотренных законом требований.

В соответствии со ст. 86 Основ нотариус вправе передавать заявления и (или) иные документы граждан и юридических лиц другим гражданам и юридическим лицам. Передаваемое заявление подписывается заявителем в присутствии нотариуса и дополняется сопроводительным письмом нотариуса.

Потребность в совершении рассматриваемого нотариального действия возникает, когда граждане или юридические лица хотят довести до сведения других граждан или юридических лиц какое-либо сообщение, имеющее важное юридическое значение, и получить подтверждение факта передачи адресату этой информации, могущее в дальнейшем послужить доказательством при рассмотрении дела в суде или ином органе. В большинстве случаев такие заявления касаются механизма совершения сделок имущественного характера. Наиболее часто в нотариальной практике передача заявления сопряжена с оформлением сделок по отчуждению недвижимого имущества. Например, согласно ст. 250 ГК РФ при продаже доли в праве общей собственности остальные участники долевой собственности имеют преимущественное право покупки продаваемой доли по цене, за которую она продается и, соответственно, должны быть заблаговременно письменно извещены о предстоящей продаже, чтобы иметь возможность воспользоваться преимущественным правом покупки.

Широко применяется передача заявления через нотариуса при отмене доверенности. В соответствии со ст. 189 ГК РФ лицо, выдавшее доверенность и впоследствии отменившее ее, обязано извести об отмене лицо, которому доверенность выдана, а также

известных ему третьих лиц, для представительства перед которыми дана доверенность.

В Федеральном законе № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» предусмотрено, что после нотариального удостоверения сделки, направленной на отчуждение доли или части доли в уставном капитале общества, нотариус, совершивший ее нотариальное удостоверение, в срок не позднее чем в течение трех дней со дня такого удостоверения совершает нотариальное действие по передаче в орган, осуществляющий государственную регистрацию юридических лиц, заявления о внесении соответствующих изменений в Единый государственный реестр юридических лиц, подписанного участником общества, отчуждающим долю или часть доли (п. 14 ст. 21)¹.

Заявления и документы на бумажном носителе могут быть переданы лично под расписку, направлены по почте заказным письмом с уведомлением о вручении. Кроме того, для передачи заявления и (или) документов могут быть использованы технические средства, в том числе информационно-телекоммуникационные сети. В этом случае нотариус изготавливает электронный образ документа на бумажном носителе и подписывает его квалифицированной электронной подписью. Удостоверение равнозначности электронного документа документу на бумажном носителе означает подтверждение тождественности содержания изготовленного документа содержанию на бумажном носителе. Важно, что изготовленный нотариусом электронный документ имеет ту же юридическую силу, что и документ на бумажном носителе, равнозначность которого удостоверена нотариусом.

Можно говорить об электронных документах физических или юридических лиц, подписанных квалифицированными электронными подписями соответствующих лиц, которые могут передаваться нотариусом другим физическим или юридическим лицам в электронном виде. В этом случае нотариус также использует свою квалифицированную электронную подпись. Дополнительной гарантией служит то, что электронные документы принимаются к

¹ Федеральный закон от 08 февраля 1998 г. № 14-ФЗ (ред. от 06 апреля 2015 г.) «Об обществах с ограниченной ответственностью» // СЗ РФ. 1998. № 7. ст. 785.

передаче при условии, что квалифицированная электронная подпись лица, от которого исходят электронные документы, проверена и принадлежность данной подписи заявителю подтверждена в соответствии с требованиями Федерального закона от 6 апреля 2011 г. № 63 «Об электронной подписи»¹.

По просьбе лица, обратившегося за совершением нотариального действия, нотариус выдает свидетельство о направлении документов адресату, в том числе в случае невозможности их передачи с указанием причин невозможности их передачи. В случае получения подтверждения получения адресатом переданных документов нотариусом оформляется и выдается свидетельство о передаче документов². Отметим, что передача заявления не всегда предполагает выдачу свидетельства о его передаче, так, например, передача нотариусом в Федеральную налоговую службу заявлений, связанных с государственной регистрацией юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, не предполагает выдачи заявителю свидетельства о передаче заявления.

*Специфической формой передачи заявления является представление нотариусом, удостоверившим договор купли-продажи недвижимого имущества, ипотеки или другую сделку с недвижимым имуществом, либо выдавшим свидетельство о праве на наследство по просьбе лиц, обратившихся за совершением соответствующего нотариального действия, заявления о государственной регистрации прав на недвижимое имущество в орган, осуществляющий государственную регистрацию прав на недвижимое имущество и сделок с ним*³. При подписании заявления о государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним нотариус выступает от своего имени в интересах лиц, от имени и по поручению которых совершено нотариальное действие. Полномочия нотариуса, предусмотренные настоящей статьей, осуществляются без доверенности.

Заявление, подписанное нотариусом, вместе с договором или свидетельством, а также иными необходимыми для проведения

¹ См. подробнее главу 15 настоящего учебника.

² Богатырев В.Н. Особенности механизма реализации конституционно-правовых принципов при оказании нотариальных услуг // Ленинградский юридический журнал. 2014. № 2.

³ Об этом нотариальном действии подробнее см. главу 11.1 настоящего учебника.

государственной регистрации документами представляется самим нотариусом или его работником в орган, осуществляющий государственную регистрацию прав на недвижимое имущество и сделок с ним. В этом случае правовая экспертиза сделки не проводится, так как за законность содержания нотариально удостоверенной сделки отвечает нотариус. Государственная регистрация права на основании нотариально удостоверенных документов проводится в трехдневный срок. Нотариус, совершивший нотариальное действие, после государственной регистрации права на недвижимое имущество передает сторонам документ, подтверждающий регистрацию права.

§ 7. Принятие в депозит денежных сумм и ценных бумаг

Принятие в депозит денежных сумм и ценных бумаг – самостоятельный вид нотариальных действий, направленных на защиту интересов добросовестного должника, заинтересованного в исполнении своих обязательств перед кредитором, которому в свою очередь обеспечивается получение денежных сумм, причитающихся от должника. Должник передает, а нотариус принимает на хранение деньги или ценные бумаги, которые, по наступлении определенных условий, выдаются кредитору или возвращаются внесшему их лицу. Передача денег или ценных бумаг в депозит нотариуса направлена на публичное подтверждение фактов времени, места передачи и состава переданного нотариусу имущества и публичный контроль за сохранностью имущества и его передачей управомоченному лицу.

Внесение денежной суммы или ценных бумаг в депозит нотариуса в соответствии с п. 2 ст. 327 ГК считается исполнением обязательства. С этого момента прекращается начисление процентов, пени и т. п. на сумму долга.

Этот способ исполнения применим в следующих случаях:

- 1) отсутствия кредитора или лица, уполномоченного им принять исполнение, в месте, где обязательство должно быть исполнено;
- 2) недееспособности кредитора и отсутствия у него представителя;
- 3) очевидного отсутствия определенности по поводу того, кто яв-

- ляется кредитором по обязательству, в частности, в связи со спором по этому поводу между кредитором и другими лицами;
- 4) уклонения кредитора от принятия исполнения или иной просрочки с его стороны;
 - 5) обязанность должника исполнить обязательство по передаче денег или ценных бумаг путем внесения долга в депозит нотариуса предусмотрена соглашением, заключенным между кредитором и должником.

Как видим, исполнение обязательства внесением денежных средств или ценных бумаг в депозит нотариуса допускается, во-первых, в случаях, прямо предусмотренных законом, во-вторых, если такой способ исполнения обязательства предусмотрен соглашением сторон. Заметим, что стороны могут предусмотреть исполнение обязательства внесением денежных средств в депозит нотариуса, как в случае заключения договора в нотариальной форме, так и при совершении сделки в простой письменной форме.

Принятие в депозит осуществляется нотариусом по месту исполнения обязательства. При приеме в депозит должник обычно пишет заявление о желании открыть депозит, но заявление может быть сделано и устно. Нотариус предлагает должнику письменно или устно сообщить:

- свои реквизиты (наименование, адрес);
- наименование и последний известный адрес лица, для передачи которому внесены денежные суммы и ценные бумаги;
- причины, по которым обязательство не могло быть исполнено непосредственно кредитору.

Если исполнение обязательства внесением должником суммы, причитающейся кредитору в депозит нотариуса, предусмотрено соглашением сторон, то нотариус истребует такое соглашение.

О внесении денег или ценных бумаг в депозит нотариус извещает кредитора.

Полученные депозитные суммы нотариус сдает на хранение в банк – в банковскую ячейку, на депозитный счет нотариуса в банке или просто в сейф. Для совершения нотариального действия по принятию в депозит ценных бумаг арендуется банковская сейфовая

ячейка, в которую они помещаются в опечатанном пакете с обозначением номинальной стоимости. В отношении бездокументарных ценных бумаг нотариус открывает счет «депо» у депозитария – профессионального участника рынка ценных бумаг. Счет, открываемый для зачисления денежных средств, переданных в депозит нотариуса, называется «депозитный счет нотариуса» и подчиняется особым правилам, установленным ЦБ РФ¹.

Нотариус по письменному требованию кредитора выдает ему причитающиеся денежные суммы и ценные бумаги. Иное, например, передача денежных средств, хранящихся на депозите нотариуса, третьему лицу, может быть установлено соглашением между должником и кредитором.

Должник вправе в любое время до получения кредитором денег или ценных бумаг из депозита нотариуса потребовать возврата ему таких денег или ценных бумаг. В случае возврата должнику средств, внесенных в депозит нотариуса, должник не считается исполнившим обязательство.

Хранение на счете нотариуса депозитных сумм ограничивается сроком исковой давности. По истечении 3 лет не востребованные депозитные суммы после отправки извещения об этом кредитора перечисляются в доход соответствующего бюджета.

¹ Инструкция Банка России от 30 мая 2014 г. № 153-И «Об открытии и закрытии банковских счетов, счетов по вкладам (депозитам), депозитных счетов» // Вестник Банка России. 2014. № 60.

Глава 14

Совершение нотариальных действий с иностранным элементом

Методические рекомендации

Приступая к изучению данной темы, студенту, в первую очередь, необходимо восстановить знания международного публичного и международного частного права. Иностранные граждане, как и российские, могут обращаться к нотариусу Российской Федерации, представляя при этом документы иностранного государства, или просить оформить нотариальный акт для последующего его использования за границей Российской Федерации.

Следует помнить, что при выявлении иностранного элемента прежде всего следует правильно определить право, подлежащее применению к гражданско-правовым отношениям с участием иностранных лиц или к гражданско-правовым отношениям, осложненным иностранным элементом.

Далее необходимо составить четкую структуру источников права, подлежащих применению в каждой конкретной ситуации. Наличие иностранного элемента в правоотношении всегда предполагает необходимость проведения анализа международного законодательства, проверки наличия заключенных и ратифицированных двусторонних международных договоров о правовой помощи и многосторонних соглашений по вопросам, связанным с осуществлением нотариальной деятельности.

После определения права, подлежащего применению, и объема принадлежащих иностранному элементу прав и обязанностей, необходимо изучить содержание и причины обращения за совершением нотариального действия, включающего в себя иностранный элемент.

В целях защиты интересов Российской Федерации, её граждан и организаций за рубежом законодательством определен перечень нотариальных действий, выполняемых консульскими учреждениями. Необходимо изучить виды консульских учреждений, уполномоченных совершать нотариальные действия, перечень совершаемых нотариальных действий и существующие ограничения для их совершения. Немаловажное значение в данной области имеют вопросы как установления юридической силы документа уполномоченного российского органа или лица для его применения за границей Российской Федерации, так и признание возможности применения иностранного документа во внутреннем правовом порядке России – вопросы легализации документов. Необходимо уяснить какие существуют виды легализации, в каких случаях легализация документа не требуется, каков порядок подтверждения юридической силы документа.

Вопросы

1. Применение нотариусом норм иностранного права. 2. Международные договоры и соглашения. 3. Основные правила и порядок совершения нотариальных действий с иностранным элементом. 4. Взаимоотношения нотариуса с органами юстиции других государств. 5. Нотариальные действия, совершаемые должностными лицами консульских учреждений РФ. 6. Легализация документа. Содержание и виды легализации.

§ 1. Применение нотариусом норм иностранного права

Необходимость в совершении нотариального действия с участием иностранного элемента с каждым днем возрастает. После падения «железного занавеса», увеличения темпов экономического развития и, как следствие, увеличения количества международных контактов, вопрос о совершении нотариальных действий с иностранным элементом приобрел крайнюю актуальность. В связи с возросшим количеством заключаемых браков с иностранцами, а также регистрации брака российских граждан за рубежом, количество иностранных документов, используемых при совершении нотариальных действий, существенно увеличилось. Наиболее распространенными нотариальными действиями для российских граждан являются удостоверение односторонних сделок (доверенностей, согласий), необходимых для совершения юридических действий за границей Российской Федерации. Множество вопросов при совершении нотариальных действий с участием иностранцев в России также возникает, если взглянуть на данную проблему с другой стороны, а именно, с позиции иностранного гражданина или подданного¹.

Присутствие в правоотношении иностранного элемента придает ему специфические черты, в том числе в вопросах правового регулирования. Основными источниками права, которыми должен руководствоваться нотариус при совершении нотариальных дей-

¹ Подробнее о правилах совершения нотариальных действий по делам с иностранным элементом см.: *Медведев И.Г.* Международное частное право и нотариальная деятельность. М., 2005.

ствий с иностранным элементом, являются следующие правовые акты:

- Основы законодательства Российской Федерации о нотариате, гл. XXI «Применение нотариусом норм иностранного права. Международные договоры»;
- разд. VI Гражданского кодекса Российской Федерации (ч. 3) «Международное частное право»;
- Федеральный закон «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации»¹;
- Федеральный закон «Консульский устав Российской Федерации»².

Кроме того, имеется целый ряд конвенций, в частности, Конвенция, отменяющая требование легализации иностранных официальных документов от 05 октября 1961 г.,³ Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам от 22 января 1993 г. (далее также именуемая – «Минская конвенция»)⁴ и более 40 международных договоров о правовой помощи, которые устанавливают режим взаимных отношений между Российской Федерацией и иностранным государством, например: Договор между СССР и Чехословацкой Социалистической Республикой о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам, подписанный в г. Москве 12 августа 1982 г.,⁵ Договор между СССР и

¹ Федеральный закон от 25 июля 2002 г. № 115-ФЗ «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации» // СЗ РФ. 2002. № 30. Ст. 3032.

² Федеральный закон от 5 июля 2010 г. № 154-ФЗ «Консульский устав Российской Федерации» // СЗ РФ. 2010. № 28. Ст. 3554.

³ Конвенция, отменяющая требование легализации иностранных официальных документов» (заключена в г. Гааге 05 октября 1961 г., вступила в силу с 24 января 1965 г. для Российской Федерации данный документ вступил в силу с 31 мая 1992 г.) // Бюллетень международных договоров / Администрация Президента Российской Федерации. – М.: Юридическая литература, 1993. № 6.

⁴ Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам (заключена в г. Минске 22 января 1993 г., вступила в силу 19 мая 1994 г., для Российской Федерации – 10 декабря 1994 г.), с изм. от 28 марта 1997 г. // СЗ РФ. 1995. № 17. Ст. 1472.

⁵ Договор между СССР и Чехословацкой Социалистической Республикой о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам (подписан в г. Москве 12 августа 1982 г., вступил в силу 4 июня 1983 г.) // Ведомости ВС СССР. 1983. № 29.

Республикой Кипр о правовой помощи по гражданским и уголовным делам, подписанный в г. Москве 19 января 1984 г.¹

В первую очередь следует определить, в каких формах может присутствовать «иностраннный элемент» при совершении нотариального действия. Само понятие «иностраннный элемент» не дает четкого представления о своей принадлежности к какой-либо конкретной правовой категории.

При подготовке к совершению нотариального действия нотариус обязан провести оценку правоотношения, в рамках которого необходимо совершить нотариальное действие, в том числе проверить наличие признаков, свидетельствующих о наличии «иностранного элемента». Такими признаками, в соответствии с п. 1 ст. 1186 ГК РФ, является:

1) наличие иностранного гражданства (подданства) физического лица, совершающего нотариальное действие²;

2) наличие факта регистрации юридического лица по месту нахождения за границей Российской Федерации;

3) нахождение объекта гражданских прав за границей.

Перечень признаков, позволяющих определить наличие иностранного элемента в правоотношении, не является исчерпывающим. Дополнить указанный выше перечень допустимо следующими признаками:

1) наличие факта проживания участника (или участников) правоотношения за рубежом;

2) представление документов, изготовленных за границей Российской Федерации уполномоченными органами или организациями иностранного государства.

Как известно, любое правоотношение состоит из трех необхо-

¹ Договор между СССР и Республикой Кипр о правовой помощи по гражданским и уголовным делам (подписан в г. Москве 19 января 1984 г., вступил в силу с 26 марта 1987 г.) // Ведомости ВС СССР. 1987. № 15. Ст. 199.

² Согласно ст. 2 Федерального закона от 25 июля 2002 г. № 115-ФЗ «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации», иностранный гражданин - это физическое лицо, не являющееся гражданином Российской Федерации и имеющее доказательства наличия гражданства (подданства) иностранного государства; аналогичное определение содержится в ст. 3 Федерального закона от 31 мая 2002 г. № 62-ФЗ «О гражданстве в Российской Федерации».

димых элементов:

- субъекта правоотношения;
- объекта правоотношения и
- содержания правоотношения (субъективные права и обязанности сторон правоотношения и их фактическое (реальное) поведение).

Проверяя наличие иностранной составляющей в правоотношении, нотариусу следует проанализировать каждый элемент в отдельности. Следуя принципам диспозитивности и добросовестности участников гражданского оборота, информацию, которая помогла бы нотариусу определить наличие иностранного элемента, можно получить, прежде всего, от субъектов правоотношения, в том числе об их персональных данных, месте жительства, их желании совершить нотариальное действие. Главное для нотариуса – установить взаимосвязь между волей и волеизъявлением иностранца.

Совершая нотариальное действие при наличии в правоотношении иностранного элемента, нотариус должен решить ряд стоящих перед ним задач:

- 1) квалифицировать материальное правоотношение и выбрать применяемую норму права;
- 2) определить правовой статус иностранного гражданина или иностранной организаций (проверить наличие правоспособности и дееспособности);
- 3) определить содержание и правовой статус иностранных документов, которые подлежат применению при совершении нотариального действия¹.

После того как нотариус определил наличие иностранного элемента в любой форме своего проявления, необходимо решить вопрос о праве, подлежащем применению, руководствуясь коллизионными нормами международного частного права.

Коллизионные нормы международного частного права представляют собой инструмент для определения конкретного национального правового порядка, который будет регулировать отношение по существу. Согласно устоявшимся представлениям коллизион-

¹ Медведев И.Г. Указ. соч. С. 3.

ная норма состоит из двух элементов: объёма и привязки. Объём указывает на круг отношений, которые подлежат воздействию со стороны коллизионной нормы, а привязка содержит указание на признаки определения применимого права.

Наиболее часто употребляемыми в мировой практике формулами прикрепления являются:

- личный закон физического лица (*Lex personalis*)
- личный закон юридического лица (*Lex societatis*)
- закон места нахождения вещи (*Lex rei sitae*)
- принцип автономии воли (*Lex voluntatis*)
- закон места заключения договора (*Lex loci contractus*)
- Закон места исполнения договора (*Lex loci solutionis*)
- Закон места совершения правонарушения (*Lex loci delicti*)
- Закон суда рассмотрения дела (*Lex fori*)
- Закон флага судна (*Lex banderae*)

На практике следует учитывать, что в силу ч. 4 ст. 15 Конституции Российской Федерации общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы. Если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем предусмотренные законом, то применяются правила международного договора. Следовательно, нормы международного договора имеют приоритет по сравнению с внутренними источниками и нотариус при выборе применимого права должен отдавать предпочтение коллизионным нормам и правилам, содержащимся в международном договоре России с соответствующим государством.

После определения правового порядка, подлежащего применению, возникает необходимость решения вопроса о непосредственном применении нормы иностранного права. Основным правилом применения норм иностранного права является их применение таким образом, как они применяются в стране своего происхождения, то есть в соответствии с официальным толкованием, практикой применения и доктриной (ст. 1191 ГК РФ).

В результате выбора применимого материального права на основе коллизионных норм возможны два варианта:

- 1) российская коллизионная норма указывает на российское материальное право как на применимое к отношению с иностранным элементом;
- 2) российская коллизионная норма указывает на нормы иностранного права как компетентные регулировать отношения сторон нотариального акта¹.

Например, отношения по наследованию определяются по праву страны, где наследодатель имел последнее место жительства, если иное не предусмотрено ст. 1224 ГК РФ. В частности, в абз. 2 п. 1 ст. 1224 ГК РФ сказано, что наследование недвижимого имущества определяется по праву страны, где находится это имущество, а наследование недвижимого имущества, которое внесено в государственный реестр в Российской Федерации, – по российскому праву.

Если коллизионная норма указывает на применение норм иностранного правового порядка (норм иностранного права), то нотариусу предстоит установить содержание иностранного права и практику его применения в соответствующем государстве для того, чтобы обеспечить реализацию возложенных на него публично-правовых функций. Подтверждением сказанному служит положение ч. 1 ст. 104 Основ, гласящее, что нотариус, в соответствии с законодательством Российской Федерации, международными договорами, применяет нормы иностранного права. Данная норма призвана обеспечить соответствие норм законодательства Российской Федерации о нотариате с правовыми нормами, содержащимися в международных актах, касающимися вопроса выбора права, – коллизионных норм.

Определяя возможность применения нормы иностранного права, законодатель не дает ответа на вопрос о способах установления содержания иностранной правовой нормы. В своей деятельности нотариус беспристрастен и независим, поэтому, во главу угла необходимо поставить активную роль нотариуса при определении содержания иностранной правовой нормы, выражающуюся в возможности направления, в соответствии со ст. 15 Основ, запросов об истребовании сведений, необходимых для совершения нотариаль-

¹ Медведев И.Г. Указ. соч. С. 30–31.

ного действия, в уполномоченные государственные учреждения, а также в неофициальные инстанции (структуры Международного союза Латинского нотариата, нотариусам иностранного государства и т. д.). В целях установления содержания норм иностранного права нотариус может обратиться в установленном порядке за содействием и разъяснением в Министерство юстиции Российской Федерации и иные компетентные органы или организации в Российской Федерации и за границей либо привлечь экспертов. Лица, заинтересованные в совершении нотариального действия, также могут представлять документы, подтверждающие содержание норм иностранного права, на которые они ссылаются в обоснование своей правовой позиции. При этом следует понимать, что информация, полученная из неофициальных источников, не может быть положена в основу при совершении нотариального действия или послужить причиной отказа в совершении нотариального действия. Такая информация носит исключительно справочный характер.

Существует два основных (А) и одно факультативное (Б) обстоятельство, которые могут ограничить действие коллизионного механизма регулирования:

А¹. Оговорка о публичном порядке;

А². Указание нормы непосредственного применения;

Б. Невозможность установления содержания норм иностранного права.

В соответствии со ст. 1193 ГК РФ норма иностранного права, подлежащая применению в соответствии с правилами гражданского законодательства, не применяется в тех случаях, когда последствия ее применения явно противоречат основам правопорядка (публичному порядку) Российской Федерации с учетом характера отношений, осложненных иностранным элементом. В этом случае при необходимости применяется соответствующая норма российского права. Следует отметить, что применение оговорки о публичном порядке носит исключительный характер и не должно применяться нотариусами повсеместно, облегчая процесс совершения нотариального действия на основе российского права. Отказ в применении нормы иностранного права не может быть также основан

только на отличии правовой, политической или экономической системы соответствующего иностранного государства от правовой, политической или экономической системы Российской Федерации.

Нормы непосредственного применения – это императивные нормы законодательства Российской Федерации, которые вследствие указания в самих императивных нормах или ввиду их особого значения, в том числе для обеспечения прав и охраняемых законом интересов участников гражданского оборота, регулируют соответствующие отношения независимо от подлежащего применению права (ст. 1192 ГК РФ). Наличие императивной нормы предоставляет возможность нотариусу не применять коллизионную норму в своей деятельности. Нормы непосредственного применения отличаются от оговорки о публичном порядке тем, что применяются не в случаях нарушения основ правопорядка Российской Федерации, а при необходимости защиты особого интереса (например, защита слабой стороны договорного отношения – потребителя или интересов России при торговле продукцией военного назначения), а также тем, что регулируют отношение по существу, а не только блокируют возможность применения коллизионного механизма регулирования.

Ч. 3 ст. 1191 ГК РФ предоставляет возможность нотариусу применить российское право в тех случаях, когда установить содержание норм иностранного права в разумный срок (период времени, обычно необходимый для совершения соответствующего действия) не представилось возможным.

§ 2. Международные договоры и соглашения

Российское законодательство о нотариате предусматривает, что нотариус принимает документы, составленные в соответствии с требованиями международных договоров, а также совершает удостоверительные надписи в форме, предусмотренной законодательством других государств, если это не противоречит международным договорам Российской Федерации. Данное отступление необходимо в интересах развития международного делового оборота и сотрудничества.

Положения внутреннего законодательства Российской Федерации предусматривают, что порядок совершения нотариального действия, форма нотариального свидетельства и удостоверительной надписи нотариуса определяются федеральным законодательством Российской Федерации. По этой причине нотариус, как правило, не принимает во внимание иностранное законодательство в этих вопросах, независимо от гражданства лица, обратившегося за совершением нотариального действия, а также от того, что данный документ может быть использован в иностранном государстве.

Ст. 109 Основ гласит: «Если международным договором Российской Федерации установлены иные правила о нотариальных действиях, чем те, которые предусмотрены законодательными актами Российской Федерации, при совершении нотариальных действий применяются правила международного договора».

Международный договор — это регулируемое международным правом соглашение, заключенное государствами и/или другими субъектами международного права. Следует помнить, что статус международного договора не зависит от его конкретного наименования: соглашение, конвенция, устав международной организации, протокол. Приоритетом в классификации соглашения как международного договора является содержание документа — определение намерения взять на себя международно-правовые обязательства. Международный договор может быть составлен в виде одного документа или нескольких документов (например, обмен нотами).

В соответствии со сложившейся практикой, договор составляется либо на языках всех договаривающихся сторон, либо на одном или нескольких согласованных между ними языках. Договоры, заключаемые в рамках международных организаций, составляются на официальных языках этих организаций. Договор может вступать в силу с даты подписания, либо предусматривать дополнительные внутригосударственные процедуры (ратификация и т. п.). Во втором случае он вступает в силу после обмена документами о выполнении таких процедур. Многосторонний договор, как правило, вступает в силу после сдачи на хранение депозитарию (министерству иностранных дел определенного в договоре государства

либо секретариату соответствующей международной организации) документов о выполнении внутригосударственных процедур определенным числом государств. Впоследствии он вступает в силу для каждого следующего государства после сдачи им таких документов.

Для того, чтобы классифицировать международные договоры, можно определить следующие критерии:

А) по кругу участников:

1. Двусторонние (то есть договоры, в которых участвуют два государства, либо договоры, когда с одной стороны выступает одно государство, а с другой — несколько);
2. Многосторонние:
 - с неограниченным числом участников (универсальные, общие);
 - с ограниченным числом участников (региональные, партикулярные);

Б) по возможности присоединения других участников:

1. Закрытые (то есть договоры, участие в которых зависит от согласия их участников);
2. Открытые (то есть договоры, участниками которых могут быть любые государства, независимо от того, имеется ли согласие или нет других участвующих в них государств);

В) по объекту:

1. Договоры по политическим вопросам;
2. Договоры по правовым вопросам;
3. Договоры по экономическим вопросам;
4. Договоры по гуманитарным вопросам;
5. Договоры в области безопасности и так далее;

Г) по форме договора:

1. Письменные;
2. Устные¹;

Д) по времени действия:

1. Бессрочные;
2. Срочные;

¹ Договоры в устной форме заключаются очень редко, поэтому наиболее распространенной формой является письменная.

3. Краткосрочные;

Е) по пространству действия:

1. Региональные;

2. Универсальные.

Среди международных договоров с участием Российской Федерации, которые затрагивают вопросы порядка совершения нотариальных действий, следует отметить следующие:

- Конвенция, отменяющая требование легализации иностранных официальных документов (Гаага, 5 октября 1961 г., СССР присоединился в соответствии с Постановлением Верховного Совета СССР от 17 апреля 1991 г. № 2119-1), в соответствии с которой была упрощена система удостоверения происхождения документов путем проставления апостиля;
- Конвенция о вручении за границей судебных и внесудебных документов по гражданским и торговым делам (Гаага, 15 ноября 1965 г., Российская Федерация присоединилась в соответствии с Федеральным законом от 12 февраля 2001 г. № 10-ФЗ)¹ – может применяться для вручения за рубежом внесудебных документов;
- Киевское соглашение – Соглашение стран СНГ «О порядке разрешения споров, связанных с осуществлением хозяйственной деятельности» (Киев, 20 марта 1992 г.)²;
- Минская конвенция – Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам (Минск, 22 января 1993 г.) – это основной договор по вопросам правового взаимодействия, в том числе и в сфере нотариальных действий, между государствами – членами СНГ.

Объем правовой помощи согласно Минской конвенции вклю-

¹ Конвенция о вручении за границей судебных и внесудебных документов по гражданским или торговым делам» (заключена в г. Гааге 15 ноября 1965 г., 15 ноября 1965 г.) // СЗ РФ. 2004. № 50. Ст. 4951.

² Соглашение стран СНГ «О порядке разрешения споров, связанных с осуществлением хозяйственной деятельности (Киев, 20 марта 1992 г., вступил в силу с 19 декабря 1992 г., в том числе для Российской Федерации) // Информационный вестник Совета глав государств и Совета глав правительств СНГ «Содружество». 1992. № 4.

чает в себя выполнение процессуальных и иных действий, предусмотренных законодательством запрашиваемой Договаривающейся Стороны, в частности: составление и пересылка документов, проведение обысков, изъятие, пересылка и выдача вещественных доказательств, проведение экспертизы, допроса сторон, обвиняемых, свидетелей, экспертов, возбуждение уголовного преследования, розыск и выдача лиц, совершивших преступления, признание и исполнение судебных решений по гражданским делам, приговоров в части гражданского иска, исполнительных надписей, а также вручение документов. Рассматривая действие Минской конвенции применительно к нотариальной деятельности, осложненной иностранным элементом, крайне важно обратить внимание на коллизионные нормы, посвященные вопросам личного статуса (ст.ст. 23–25), семейных дел (ст.ст. 26–37), имущественных правоотношений (ст.ст. 38–43), а также наследования (ст.ст. 44–50). Данные нормы развивают общие положения международного частного права, закрепленные в ч. 3 ГК РФ.

§ 3. Основные правила и порядок совершения нотариальных действий с иностранным элементом

При совершении нотариального действия нотариус устанавливает личность обратившегося за совершением нотариального действия гражданина, его представителя или представителя юридического лица (ст. 42 Основ). Любое заинтересованное лицо, являющееся гражданином Российской Федерации, лицом без гражданства или иностранным гражданином (подданным) имеет равные права и возможности по обращению к любому нотариусу на территории России за оказанием правовой помощи и совершением нотариального действия, за исключением тех случаев, когда отдельные нотариальные действия должны быть совершены определенным нотариусом. Например, доверенность, согласие либо завещание могут быть совершены по общему правилу у любого нотариуса. Однако, согласно ст. 39 Минской конвенции, форма сделки по поводу недвижимого имущества и прав на него определяется по

законодательству Договаривающейся Стороны, на территории которой находится такое имущество. В развитие данного положения допустимо привести положения ст. 56 Основ, гласящие о том, что удостоверение договоров об отчуждении жилого дома, квартиры, дачи, садового дома, гаража, а также земельного участка производится по месту нахождения указанного имущества. При этом важно помнить, что вопрос о совершении нотариальных действий в отношении иностранцев, незаконно находящихся на территории Российской Федерации (например, без соответствующего уведомления о прибытии в место пребывания), должен всегда решаться в пользу обратившегося за нотариальной помощью лица. Как справедливо отмечает И.Г. Медведев, «...участие иностранных лиц в гражданском обороте не ставится в зависимость от соблюдения административных формальностей, опосредующих законность их пребывания на территории Российской Федерации»¹.

Исходя из этих положений, нотариус одинаково должен обеспечивать защиту прав как российской, так и иностранной стороны при совершении нотариальных действий, неукоснительно соблюдая правила территориальной и предметной подведомственности, установленные российским законодательством и международными договорами.

Правовое положение иностранных граждан и организаций. Наиболее распространенной правовой ситуацией с наличием иностранного элемента в нотариальной практике является участие иностранного гражданина или иностранной организации. В соответствии со ст. 4 Федерального закона «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации», иностранные граждане пользуются в Российской Федерации правами и несут обязанности наравне с гражданами Российской Федерации, за исключением случаев, предусмотренных федеральным законом.

Установление личности производится нотариусом на основании паспорта или других документов, исключающих любые сомнения относительно личности гражданина, в том числе иностранного гражданина, обратившегося за совершением нотариального действия.

¹ Нотариальная практика: ответы на вопросы. Вып. 3 / Т.И. Зайцева, И.Г. Медведев. М., 2011. С. 232.

В целях совершения нотариального действия с иностранным элементом, нотариус обязан проверить правоспособность и дееспособность иностранного лица. Согласно ст. 1196, 1197 ГК РФ, гражданская правоспособность и дееспособность физического лица (иностранного гражданина) определяются его личным законом. При этом иностранные граждане и лица без гражданства пользуются в Российской Федерации гражданской правоспособностью наравне с российскими гражданами за исключением случаев, специально установленных законодательством. В России, по общему правилу, личным законом физического лица считается право страны, гражданство которой это лицо имеет (п. 1 ст. 1195 ГК РФ), а личным законом юридического лица – право страны, где учреждено юридическое лицо (п. 1 ст. 1202 ГК РФ). В тех случаях, когда к нотариусу обращается лицо, не имеющее гражданства (лицо без гражданства), то правовой статус такого субъекта определяется по праву страны, в которой данное лицо имеет постоянное место жительства (ст. 23 Конвенции о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам, заключенной в г. Минске 22 января 1993 г.).

При удостоверении сделок с участием иностранного элемента осуществляется проверка дееспособности иностранных граждан и правоспособности иностранных юридических лиц, обратившихся за совершением нотариального действия с учетом их личного закона.

При обращении к нотариусу иностранный гражданин, также как и российский, должен предъявить документ, удостоверяющий личность, который выдан уполномоченным органом иностранного государства. Случаи, когда паспорт иностранного гражданина исполнен полностью одновременно на государственном и русском языках встречаются редко (например, паспорт гражданина Республики Беларусь (в части персональных данных, за исключением адреса места жительства) составлен на трех языках: белорусском, русском и английском). Большинство государств оформляют паспорта своим гражданам для временного пребывания за рубежом на своем национальном и английском языках. Официальным языком нотариального делопроизводства в Российской Федерации является русский язык, следовательно, в случае отсутствия необходи-

мых записей на русском языке паспорт иностранного гражданина должен быть официально переведен. Если же иностранец не владеет русским языком для того, чтобы выразить свою волю нотариусу, ему также необходимо предусмотреть участие переводчика при совершении нотариального действия.

Как для российских граждан, так и для иностранцев порядок установления личности и проверка нотариусом дееспособности гражданина одинаковы. Сначала необходимо установить личность лица, обратившегося за нотариальной помощью, и определить наличие гражданства: российского, гражданства иностранного государства или отсутствие гражданства как такового, проанализировав содержание документа, удостоверяющего личность, проверив персональные данные, установив соответствие лица, представившего документ, с теми данными, которые в нем указаны.

Для того чтобы нотариус мог однозначно судить об иностранном гражданстве обратившегося к нему лица, необходимо установить факт отсутствия у него российского гражданства и факт наличия гражданства иностранного государства.

В нотариальной практике нередки случаи обращения к нотариусу лиц с двумя гражданствами, одно из которых – российское. В соответствии с п. 2 ст. 1195 ГК РФ, личным законом таких лиц является российское право, следовательно, они не могут рассматриваться как иностранные граждане.

Для того чтобы подтвердить гражданство иностранного государства, используется паспорт или иной документ с указанием гражданства (напр., удостоверение личности), выданный уполномоченным органом иностранного государства. Следует учитывать, что не являются доказательством иностранного гражданства документы, выдаваемые территориальными органами Федеральной миграционной службы Российской Федерации иностранным гражданам, временно или постоянно проживающим в Российской Федерации (например, вид на жительство иностранного гражданина), а также документы, подтверждающие факт пересечения государственной границы Российской Федерации иностранным гражданином и его законного пребывания на территории России.

Как правило, наличие гражданской дееспособности связыва-

ется с достижением лицом определенного возраста; с возможной эмансипацией; с отсутствием ограничений дееспособности. Этот подход применим и в зарубежных правовых порядках.

В большинстве стран мира полная гражданская дееспособность наступает в 18 лет, в некоторых странах мира, таких как Канада, Южная Корея – в 19 лет, в Тунисе и Японии – в 20 лет, в Египте, Камеруне, Монако, Сингапуре – в 21 год.

Возраст иностранного гражданина всегда можно установить по документу, удостоверяющему личность. Проверить факт эмансипации сложнее из-за необходимости изучения официального документа уполномоченного органа иностранного государства, представленного в подтверждение факта полной дееспособности лица, не достигшего возраста совершеннолетия (напр., выписка из судебного решения, свидетельство или выписка органов регистрации актов гражданского состояния). Обязательным условием представления данных документов является подтверждение их юридической силы на территории Российской Федерации. Еще сложнее проверить у иностранного гражданина отсутствие ограничений дееспособности. Само лицо вряд ли об этом заявит. Нотариусу в данном случае придется решать этот вопрос на основании своего внутреннего убеждения.

Гражданским законодательством Российской Федерации провозглашен принцип добросовестности действий участников гражданского оборота (ст. 10 ГК РФ). Данное положение, тем не менее, не исключает возможности для нотариуса отказать в совершении нотариального действия, если в ходе общения с иностранным гражданином у него возникли обоснованные сомнения в способности гражданина адекватно отражать действительность, понимать значение своих действий и/или руководить ими. Не допускается совершение нотариального действия в отношении иностранного гражданина, находящегося в состоянии алкогольного, наркотического или токсического опьянения любой, даже самой незначительной степени.

В случае, если за совершением нотариального действия обратился представитель заинтересованного лица, нотариус должен

проверить его полномочия, руководствуясь знаниями о видах, основаниях возникновения представительства, документах, удостоверяющих полномочия представителя.

Определенные вопросы вызывает участие иностранных организаций в процессе совершения нотариального действия. В соответствии с российским законодательством юридическим лицом признается организация, которая имеет обособленное имущество и отвечает им по своим обязательствам, может от своего имени приобретать и осуществлять гражданские права и нести гражданские обязанности, быть истцом и ответчиком в суде (п. 1 ст. 48 ГК РФ). Иностранным юридическим лицом признается организация, учрежденная в иностранном государстве (принцип инкорпорации) в соответствии с законодательством данного иностранного государства и обладающая гражданской правоспособностью.

При обнаружении в правоотношении наличия иностранного элемента в форме иностранной организации, нотариусу следует сначала определить данную организацию как иностранную, а точнее определить её «национальность», используя коллизионную норму о личном законе, а потом решить, является ли данная организация юридическим лицом. Спор, возникающий из-за несовпадения признаков и определения «национальности» юридического лица решается на основании международных договоров.

По общему правилу, закрепленному в ст. 1202 ГК РФ, личным законом юридического лица считается право страны, где учреждено данное юридическое лицо, то есть личным законом иностранного юридического лица является право того государства, где юридическое лицо создано и утвержден его устав. Такой закон называется законом инкорпорации.

На основе личного закона юридического лица определяются, в частности:

- 1) статус организации в качестве юридического лица;
- 2) организационно-правовая форма юридического лица;
- 3) требования к наименованию юридического лица;
- 4) вопросы создания, реорганизации и ликвидации юридического лица, в том числе вопросы правопреемства;
- 5) содержание правоспособности юридического лица;

- 6) порядок приобретения юридическим лицом гражданских прав и принятия на себя гражданских обязанностей;
- 7) внутренние отношения, в том числе отношения юридического лица с его участниками;
- 8) способность юридического лица отвечать по своим обязательствам;
- 9) вопросы ответственности учредителей (участников) юридического лица по его обязательствам.

Для того, чтобы определить уставные цели и задачи иностранной организации, необходимо ознакомиться с уставом юридического лица, а также с регистрационными документами и записями, содержащимися в иностранном торговом реестре. Сопоставив сведения, содержащиеся в учредительных документах организации со сведениями из торгового реестра, можно определить аутентичность иностранного юридического лица. Анализируя содержание выписки из торгового реестра компетентного органа иностранного государства, нотариус имеет возможность проверить факт регистрации организации в иностранном государстве, адрес места нахождения, список акционеров или участников юридического лица, а также перечень лиц, уполномоченных на принятие организационно-распорядительных решений. В тех случаях, когда лицом, выполняющим функции исполнительного органа юридического лица, выступает управляющая компания (другое юридическое лицо), нотариусу целесообразно осуществить проверку правового статуса также и в отношении управляющей организации.

Основная идея российского права, регулирующего правоотношения с иностранными юридическими лицами, – это признание иностранных организаций в качестве полноправных участников гражданского оборота. Общей тенденцией правового регулирования является определение общих принципов их деятельности на территории Российской Федерации. Следовательно, они способны пользоваться на территории России теми же правами, что и российские организации. В то же время иностранные организации не могут иметь правосубъектность более обширную, чем это определяется их национальным правом.

В некоторых случаях законодательство ограничивает право-

способность иностранных лиц, запрещая или ограничивая их возможности по приобретению определенных объектов в собственность. Поэтому нотариусу важно обратить внимание на такие ограничения, установленные в федеральных законах, например, в соответствии со ст. 3 Федерального закона «Об обороте земель сельскохозяйственного назначения» от 24 июля 2002 г. № 101-ФЗ СЗ РФ. 2002. № 30. Ст. 3018 иностранные юридические лица, лица без гражданства, а также юридические лица, в уставном (складочном) капитале которых доля иностранных граждан, иностранных юридических лиц, лиц без гражданства составляет более чем 50 процентов, могут обладать земельными участками из земель сельскохозяйственного назначения только на праве аренды, следовательно, они не вправе приобретать земельные участки сельскохозяйственного назначения на праве собственности.

В связи с тем, что иностранные граждане и организации имеют равные по сравнению с российским гражданами и организациями права и возможности по обращению к нотариусу за оказанием нотариальных услуг, весьма часто возникают ситуации, когда подготовленный российским нотариусом документ подлежит применению за границей Российской Федерации. В связи с этим возникает вопрос о том, требуется ли специальное оформление нотариального акта для его применения за границей Российской Федерации?

Утвержденные приказом Министерства юстиции Российской Федерации от 10 апреля 2002 г. № 99 Формы реестров для регистрации нотариальных действий, нотариальных свидетельств и удостоверительных надписей на сделках и свидетельствуемых документах не содержат специальных форм удостоверительных надписей, совершаемых нотариусами при оформлении документов, предназначенных для действия за границей.¹ Ранее утвержденные Формы реестров для регистрации нотариальных действий, нотариальных свидетельств и удостоверительных надписей на сделках и свидетельствуемых документах (приказ Министерства

¹ Приказ Минюста РФ от 10 апреля 2002 г. № 99 «Об утверждении Форм реестров для регистрации нотариальных действий, нотариальных свидетельств и удостоверительных надписей на сделках и свидетельствуемых документах» // Российская газета. 2002. 24 апреля.

юстиции СССР от 29 декабря 1973 г.), которые содержали формы удостоверительных надписей на документах, предназначенных для действия за границей (формы № 70–79, 81), признаны недействующими на территории Российской Федерации приказом Министерства юстиции Российской Федерации от 1 апреля 2003 г. № 77 (п. 11 Приложения № 1).

По проблеме, связанной с удостоверительными надписями, совершаемыми нотариусами на документах, предназначенных для действия за границей, Федеральной нотариальной палатой проводились консультации с Министерством иностранных дел Российской Федерации, сообщившим, что международные договоры, стороной-участницей которых является Российская Федерация, не содержат требований о специальных формах удостоверительных надписей в случае оформления документов для действия за границей. Следовательно, в случае оформления документов, предназначенных для действия за границей, нотариусы применяют соответствующие формы удостоверительных надписей для конкретного нотариального действия, утвержденные приказом Министерства юстиции Российской Федерации от 10 апреля 2002 г. № 99.

§ 4. Взаимоотношения нотариуса с органами юстиции других государств

При развитии международного сотрудничества важное значение приобретают вопросы оказания государствами взаимной правовой помощи в рамках заключенных между ними договоров. В международной практике, при определении порядка сношений при решении вопросов об оказании правовой помощи по заключенным международным договорам, принято выделять следующие подходы:

- дипломатический порядок сношений (через дипломатические представительства или консульские учреждения)¹,
- через компетентные центральные органы – органы юстиции

¹ Приказ Минюста РФ от 10 апреля 2002 г. № 99 «Об утверждении Форм реестров для регистрации нотариальных действий, нотариальных свидетельств и удостоверительных надписей на сделках и свидетельствуемых документах» // Российская газета. 2002. 24 апреля.

договорившихся сторон (государств).¹

Немаловажное значение в оказании правовой помощи отводится и представителям нотариального сообщества. Правовая помощь по вопросам содействия в совершении нотариального действия оказывается в объеме, установленном международным договором или договоренностями, достигнутыми на основе международных принципов взаимности и вежливости, а также с учетом оговорок и заявлений Российской Федерации к международным договорам.

Российское право определило, что вопросы оказания правовой помощи нотариусами по делам с иностранным элементом осуществляются через органы юстиции. В соответствии со ст. 107 Основ, порядок взаимоотношений нотариуса с органами юстиции других государств определяется законодательством Российской Федерации и международными договорами Российской Федерации. Дополнительное регулирование данного вопроса содержится в Приказе Министерства юстиции России от 14 декабря 2005 г. № 242 «Об организации работы по исполнению международных обязательств Российской Федерации»², Приказе Минюста РФ от 24 декабря 2007 г. № 249 «Об утверждении методических рекомендаций об организации работы по исполнению международных обязательств Российской Федерации в сфере правовой помощи»³. Всегда при выявлении иностранного элемента в гражданском правоотношении необходимо установить наличие заключенного Российской Федерацией с соответствующим государством международного договора или конвенции об оказании правовой помощи.

Как правило, вопросы об оказании правовой помощи, в которых участвуют нотариус, затрагивают аспекты выполнения просьб о вручении документов, допросе свидетелей, проведении экспер-

¹ Ст. 4 Договора между СССР и Королевством Испании о правовой помощи по гражданским делам (подписан в г. Мадриде 26 октября 1990 г.) // СЗ РФ. 1998. № 9. Ст. 1049.

² Приказ Министерства юстиции России от 14 декабря 2005 г. № 242 «Об организации работы по исполнению международных обязательств Российской Федерации» // Бюллетень Минюста РФ. 2006. № 1.

³ Приказ Министерства юстиции России от 24 декабря 2007 г. № 249 «Об утверждении Методических рекомендаций об организации работы по исполнению международных обязательств Российской Федерации в сфере правовой помощи» // Бюллетень Минюста РФ. 2008. № 1.

тизы, составлении и пересылке документов. Наиболее часто вопросы оказания правовой помощи требуют своего решения при оформлении нотариусами наследственных прав.

В целях оказания правовой помощи, нотариус или лицо, временно исполняющее обязанности нотариуса, вправе обратиться с запросом о правовой помощи в форме поручения (просьбы) об оказании содействия в получении сведений, документов, информации и иных видов правовой помощи, предусмотренных международными договорами и необходимыми для совершения конкретного нотариального действия. Наиболее часто поручения (просьбы) оформляются по следующим вопросам нотариальной деятельности:

- о получении копий наследственных дел и материалов по ним;
- о пересылке документов, касающихся личных или имущественных прав и интересов граждан запрашиваемого государства;
- о предоставлении сведений о содержании иностранной нормы права и о практике её применения;
- об установлении адресов лиц, проживающих на территории иностранного государства;
- о принятии мер по охране наследственного имущества на территории другого государства или управления этим наследством;
- о вскрытии (оглашении) завещания.

В связи с тем, что направление поручения (просьбы) затрагивает вопросы, регулируемые нормами международного права, процедура его оформления должна отвечать требованиям международных договоров. Поручение подлежит оформлению на соответствующем бланке нотариуса или с проставлением в верхнем левом углу поручения (просьбы) личного штампа нотариуса. В верхнем правом углу поручения (просьбы) указывается наименование запрашиваемого органа юстиции иностранного государства. В тексте поручения (просьбы) указываются:

- фамилия, имя и отчество нотариуса или лица, временно исполняющего обязанности нотариуса, нотариальный округ, от которого исходит поручение;
- причина в связи с чем, необходимы сведения или документы;
- фамилия, имя и отчество наследодателя, дата его рождения и смерти;

- место регистрации или постоянного пребывания наследодателя либо фамилия, имя и отчество лица, в отношении которого запрашивается информация, место его регистрации или постоянного пребывания;
- другие сведения, необходимые для исполнения поручения (просьбы).

Поручение (просьба) изготавливается на личном бланке нотариуса в соответствии с Правилами нотариального делопроизводства, утвержденными Приказом Министерства юстиции РФ № 78 от 16 апреля 2014 г. (далее – Правила нотариального делопроизводства)¹, удостоверяется подписью нотариуса и заверяется оттиском печати с воспроизведением Государственного герба Российской Федерации. После составления поручения (просьбы) вместе с сопроводительным письмом, его надлежит направить в территориальный орган Министерства юстиции Российской Федерации для дальнейшего направления уполномоченному органу иностранного государства через Министерство иностранных дел Российской Федерации.

В случае необходимости запрашивания сведений у российских нотариусов по вопросам оформления наследственных прав иностранного гражданина, территориальный орган Министерства юстиции Российской Федерации, получив соответствующее поручение иностранного нотариуса, направляет его соответствующему нотариусу для исполнения в срок не позднее 30 дней со дня получения. После подготовки ответа на запрос иностранного государства нотариус должен подготовить два сопроводительных письма:

- одно – адресуется компетентному органу иностранного органа, обратившегося с поручением;
- другое – адресуется в территориальный орган Министерства юстиции Российской Федерации, через которое получено поручение иностранного государства.

Если у нотариуса отсутствуют запрашиваемые документы или сведения, то нотариус также готовит сопроводительные письма в двух экземплярах.

¹ Приказ Министерства юстиции России от 16 апреля 2014 г. № 78 «Об утверждении Правил нотариального делопроизводства» // Российская газета. 2014. 25 апреля.

В рамках выполнения поручения (просьбы) об оказании правовой помощи, поступившие от российских или иностранных компетентных органов, документы проверяются органом юстиции на наличие необходимых реквизитов (подписей должностных лиц, оттисков печатей уполномоченных органов и др.), иных сведений в соответствии с международными договорами, заявлениями и оговорками Российской Федерации, федеральным законодательством (перевода на официальные языки запрашиваемых государств, установленного количества экземпляров запросов, а также соответствия образцам, предусмотренным международными договорами). При этом важно помнить, что осуществление перевода направляемых и получаемых документов не входит в компетенцию центрального аппарата и управлений Минюста России по федеральным округам, подведомственных ему федеральных служб, не являющихся инициаторами запроса о правовой помощи.

§ 5. Нотариальные действия, совершаемые должностными лицами консульских учреждений РФ

В соответствии со ст. 6 Федерального закона от 5 июля 2010 г. № 154-ФЗ «Консульский устав Российской Федерации» (с изменениями и дополнениями)¹, консульское учреждение является государственным органом внешних сношений Российской Федерации, выполняющим в пределах консульского округа на территории государства пребывания консульские функции от имени Российской Федерации. Консульское учреждение входит в систему федерального органа исполнительной власти, ведающего вопросами иностранных дел (Министерство иностранных дел Российской Федерации). В государстве пребывания консульское учреждение подчинено главе дипломатического представительства Российской Федерации и действует под его общим руководством. Консульская деятельность осуществляется в двух формах:

- консульскими учреждениями Российской Федерации (кон-

¹ Федеральный закон от 5 июля 2010 г. № 154-ФЗ «Консульский устав Российской Федерации» // СЗ РФ. 2010. № 28. Ст. 3554.

сульствами), подразделяющиеся на следующие классы (генеральные консульства, консульства, вице-консульства, консульские агентства), и

- консульскими отделами дипломатических представительств Российской Федерации (консульский отдел посольства Российской Федерации).

В связи с тем, что консульства и консульские отделы посольств Российской Федерации выполняют идентичные функции, далее будет использован термин «консульское учреждение», объединяющий указанные выше формы осуществления консульской деятельности.

Консульские учреждения Российской Федерации созданы в целях защиты прав и интересов Российской Федерации, принятия Российской Федерацией мер к тому, чтобы граждане Российской Федерации и российские юридические лица пользовались за пределами Российской Федерации правами, установленными Конституцией Российской Федерации, общепризнанными принципами и нормами международного права, международными договорами, участниками которых являются Российская Федерация и государство пребывания, законодательством Российской Федерации и законодательством государства пребывания.

В целях обеспечения реализации целей создания консульских учреждений, законодательством установлены консульские функции, составляющие содержание полномочий консульских учреждений и консульских отделов дипломатических представительств Российской Федерации по защите прав и интересов Российской Федерации, граждан Российской Федерации и российских юридических лиц за пределами Российской Федерации.

Среди консульских функций следует выделить ряд полномочий, имеющих непосредственное отношение к изучаемой теме:

- осуществление учета граждан Российской Федерации, временно находящихся или постоянно проживающих на территории консульского округа;
- совершение должностными лицами консульских учреждений нотариальных действий;

- консульская легализация иностранных официальных документов, предназначенных для представления на территории Российской Федерации;
- истребование документов, касающихся прав и интересов граждан и юридических лиц.

Данный перечень не является исчерпывающим. Международными договорами Российской Федерации могут быть предусмотрены иные консульские функции.

В целях обеспечения прав, интересов и безопасности граждан Российской Федерации, временно находящихся или постоянно проживающих на территории консульского округа, консульское учреждение ведет их учет в порядке, установленном федеральным органом исполнительной власти, ведающим вопросами иностранных дел (ст. 17 Федерального закона от 5 июля 2010 г. № 154-ФЗ «Консульский устав Российской Федерации»). В тех случаях, когда к нотариусу Российской Федерации обращается гражданин России, постоянно проживающий за рубежом, необходимо проверять факт постановки данного лица на учет в консульском учреждении.

В соответствии со ст. 1 Основ, нотариальные действия от имени Российской Федерации на территории других государств совершают должностные лица консульских учреждений Российской Федерации, уполномоченные на совершение этих действий. Вопросом, представляющим наибольший интерес, является перечень нотариальных действий, совершаемых должностными лицами консульских учреждений. Но прежде следует понять, кто же является должностным лицом консульского учреждения.

Согласно ст. 13 Федерального закона от 5 июля 2010 г. № 154-ФЗ «Консульский устав Российской Федерации» (с изменениями и дополнениями), консульским должностным лицом является гражданин Российской Федерации, замещающий должность федеральной государственной гражданской службы в консульском учреждении или консульском отделе дипломатического представительства Российской Федерации и уполномоченный на выполнение консульских функций. В соответствии с распределением обязанностей в консульских учреждениях их руководители назначают из числа

названных консульских должностных лиц тех, кто будет уполномочен на совершение нотариальных действий. Не могут совершать нотариальные действия в консульствах советники посольств по различным вопросам, пресс-атташе, атташе по культуре, военные атташе, т. е. те, кто непосредственно не относится к должностным лицам консульства.

В соответствии со ст. 38 Основ должностные лица консульских учреждений Российской Федерации совершают следующие нотариальные действия:

1. Удостоверяют сделки кроме договоров об отчуждении недвижимого имущества, находящегося на территории Российской Федерации (в соответствии с Федеральным законом от 5 июля 2010 г. № 154-ФЗ консульское должностное лицо не удостоверяет также сделки, направленные на отчуждение либо залог доли или части доли в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью, созданного на территории РФ);
2. Принимают меры к охране наследственного имущества;
3. Свидетельствуют верность копий документов и выписок из них;
4. Свидетельствуют подлинность подписи на документах;
5. Свидетельствуют верность перевода документов с одного языка на другой;
6. Удостоверяют факт нахождения гражданина в живых;
7. Удостоверяют факт нахождения гражданина в определенном месте;
8. Удостоверяют тождественность гражданина с лицом, изображенным на фотографии;
9. Удостоверяют время предъявления документов;
10. Совершают морские протесты;
11. Удостоверяют сведения о лицах в случаях, предусмотренных законодательством Российской Федерации;
12. Удостоверяют тождественность собственноручной подписи инвалида по зрению с факсимильным воспроизведением его собственноручной подписи.

Данный перечень не является исчерпывающим и законодательными актами Российской Федерации могут быть предусмотре-

ны и иные нотариальные действия, совершаемые должностными лицами консульских учреждений Российской Федерации.

В ст. 26 Федерального закона от 5 июля 2010 г. № 154-ФЗ «Консульский устав Российской Федерации» (с изменениями и дополнениями) сохранен идентичный перечень нотариальных действий, однако содержание нотариального действия «удостоверение сделки» раскрыто более широко, в частности, указано, что в понятие «удостоверение сделки» входит удостоверение договоров, завещаний, доверенностей. В связи с тем, что в Российской Федерации в рамках Единой информационной системы нотариата Российской Федерации создан электронный реестр нотариальных действий, сведения об удостоверении или отмене завещания или доверенности должны быть направлены консульским учреждением Российской Федерации, в котором работает должностное лицо, удостоверившее завещание или доверенность, через федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий функции по выработке и реализации государственной политики и нормативно-правовому регулированию в сфере международных отношений Российской Федерации, в Федеральную нотариальную палату в форме электронного документа, подписанного квалифицированной электронной подписью, в порядке, утвержденном федеральным органом юстиции, в течение пяти рабочих дней со дня совершения нотариального действия для внесения таких сведений в реестр нотариальных действий Единой информационной системы нотариата. Федеральная нотариальная палата вносит такие сведения в реестр нотариальных действий Единой информационной системы нотариата в течение двух рабочих дней со дня их поступления.

Нотариальные действия совершаются в консульском учреждении в соответствии с законодательством Российской Федерации о нотариате. В отдельных случаях нотариальные действия могут быть совершены вне указанного учреждения. Нотариальное делопроизводство в консульском учреждении и текст нотариального акта составляются на государственном языке Российской Федерации. Если обратившееся за совершением нотариального действия лицо не знает языка, на котором ведется делопроизводство, тексты оформляемых документов должны быть переведены ему консулом,

совершающим нотариальное действие, или известным консулу переводчиком.

Консульское должностное лицо, совершающее нотариальные действия, обязано соблюдать тайну совершения нотариальных действий. В случае разглашения тайны совершения нотариального действия консульское должностное лицо, виновное в данном проступке, несет ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Нотариальные действия совершаются в день предъявления всех необходимых документов после уплаты консульских сборов и сборов в счет возмещения фактических расходов. Совершение нотариальных действий может быть отложено в случае необходимости истребования дополнительных сведений. Лицу, которому отказано в совершении нотариального действия, по его просьбе должны быть изложены в письменном виде причины отказа и разъяснен порядок его обжалования.

В отношении консульского должностного лица установлены такие же, как и в отношении нотариуса, ограничения: данное лицо не вправе совершать нотариальные действия на свое имя и от своего имени, на имя и от имени своего супруга, своих и его родственников (родителей, детей, внуков).

Порядок совершения нотариальных действий должностными лицами консульских учреждений устанавливается законодательными актами Российской Федерации, а именно, Основами законодательства Российской Федерации о нотариате. В своей деятельности должностные лица консульских учреждений руководствуются Конституцией Российской Федерации, Основами, иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также международными договорами, в которых участвуют Россия и государство пребывания, применяют нормы иностранного права.

§ 6. Легализация документа

Содержание и виды легализации

В целях совершения нотариального действия, документы, составленные за границей с участием должностных лиц компетент-

ных органов других государств или от них исходящие, принимаются нотариусом Российской Федерации при условии их легализации органом Министерства иностранных дел Российской Федерации (ст. 106 Основ). Без легализации такие документы принимаются нотариусом в тех случаях, когда это предусмотрено законодательством Российской Федерации и международными договорами Российской Федерации.

Легализация – это совокупность действий, направленных на придание документу юридической силы для его применения за границей государства-места исполнения документа, подтверждение того, что документ, исходящий от властей государства или составленный при их участии, соответствует законодательству данного государства. Содержание легализации заключается в подтверждении подлинности подписи должностного лица, подписавшего документ и печати уполномоченного государственного органа, которое выполняется в форме нескольких удостоверительных надписей, заверенных подписями уполномоченных лиц и печатями соответствующих учреждений.¹ По своей природе процедура легализации – это административная формальность, которая обязательна для всех иностранных публичных актов. Легализация имеет только декларативный эффект и подтверждает, что иностранный документ с момента его создания обладает качеством достоверности.

Принято выделять два способа легализации документа:

1. Проставление на документ штампа «Апостиль» – апостилирование документа и
2. «Консульская легализация».

Апостиль – это специальный знак (штамп), проставляющийся на официальных документах некоммерческого характера, исходящих от учреждений и организаций стран-участниц Гагской конвенции об отмене требований легализации иностранных официальных документов (Гагская конвенция, отменяющая требование легализации иностранных официальных документов от 5 октября 1961 г.). Согласно обычаем делового оборота данный международ-

¹ См.: А.Н. Чузунова. Консульская легализация документов на территории Российской Федерации. Консульская легализация иностранных документов, составленных с участием компетентных органов иностранных государств // Нотариальный вестник. 2014. № 7.

ный договор принято называть упрощенно – «Гаагская конвенция 1961 г.». При наличии на документе штампа «апостиль», проводить процедуру консульской легализации не нужно.

Гаагская конвенция 1961 г. является одним из самых известных документов международного характера, о котором вспоминают при выявлении иностранного элемента в правоотношениях. Данная конвенция открыта для присоединения всех заинтересованных стран. СССР присоединился к Конвенции 17 апреля 1991 г. Конвенция вступила в силу для Российской Федерации как правопреемницы СССР 31 мая 1992 г. Основное предназначение Гаагской конвенции – провозглашение Государствами-участниками конвенции взаимно выраженного желания отказаться от требования консульской легализации официальных документов, которые были совершены на территории одного из договаривающихся государств и должны быть представлены на территории другого договаривающегося государства без каких-либо ограничений.

Под официальными документами для целей Гаагской конвенции понимаются:

- документы, исходящие от органа или должностного лица, подчиняющихся юрисдикции государства, включая документы, исходящие от прокуратуры, секретаря суда или судебного исполнителя;
- административные документы;
- нотариальные акты;
- официальные пометки, такие, как отметки о регистрации; визы, подтверждающие определенную дату; заверения подписи на документе, не засвидетельствованном у нотариуса.

Апостиль удостоверяет подлинность подписи, качество, в котором выступает лицо, подписавшее документ, и подлинность печати и штампа, которыми он скреплен.

Вместе с тем положения Конвенции не распространяются на:

- а) документы, совершенные дипломатическими или консульскими агентами;
- б) административные документы, имеющие прямое отношение к коммерческой или таможенной операции.

Официальное название процедуры апостилирования – госу-

дарственная услуга по проставлению апостиля на официальных документах, подлежащих вывозу за границу. Следовательно, возможно выявить следующие признаки процедуры апостилирования:

- 1) апостиль проставляется специально уполномоченной государственной структурой (органом);
- 2) апостиль ставится на документах, носящих официальный характер;
- 3) легализуемый документ подлежит вывозу за границу для его применения за рубежом.

Каждое государство – участник Гагской конвенции назначает органы, компетентные на проставление апостиля (ст. 6 Гагской конвенции 1961 года). В Российской Федерации апостиль проставляют, в частности:

- территориальное Управление Министерства юстиции Российской Федерации – на документах, исходящих от подведомственных им органов и учреждений юстиции, а также на копиях документов, засвидетельствованных в нотариальном порядке в тех же субъектах Российской Федерации;
- органы ЗАГС администраций субъектов Российской Федерации – на свидетельствах о регистрации актов гражданского состояния, исходящих от упомянутых органов, а также подведомственных им органов ЗАГС;
- Управление делами Генеральной прокуратуры РФ – на документах, оформляемых по линии прокуратуры;
- архивные органы субъектов Российской Федерации – на документах, выдаваемых подведомственными им архивами;
- ГИАЦ МВД России для справок об отсутствии судимости;
- органы исполнительной власти субъектов РФ, осуществляющие полномочия Российской Федерации по подтверждению документов об образовании и (или) о квалификации, – на документах об образовании и (или) о квалификации;
- Министерство обороны РФ – на официальных архивных документах о военной службе (работе) в Вооруженных Силах РФ, Вооруженных Силах СССР и Объединенных Вооруженных Силах СНГ, выдаваемых в Российской Федерации.

Таким образом, компетенция указанных органов по проставлению апостиля имеет определенные ведомственные и территориальные границы. Должностные лица, уполномоченные на проставление апостиля, могут выполнять данную формальность только в отношении официальных документов, происходящих от организаций, учреждений и должностных лиц, находящихся в рамках их ведомственной и территориальной компетенции. Например, территориальный орган юстиции одного субъекта Российской Федерации не может проставлять апостиль на документе, оформленном нотариусом другого субъекта Российской Федерации¹.

Апостиль проставляется по просьбе любого предъявителя документа. Заполненный надлежащим образом штамп апостиля удостоверяет подлинность подписи, качество, в котором выступило лицо, подписавшее документ, и в надлежащем случае подлинность печати или штампа, которыми скреплен этот документ. При этом подпись, печать или штамп, проставляемые на апостиле, не требуют никакого заверения. Апостиль проставляется на свободном от текста месте самого документа либо на его обратной стороне или на отдельном листе, скрепляемом с документом.

Если проанализировать содержание Гаагской конвенции 1961 года, то становится очевидным, что она не распространяется также на документы, не являющиеся официальными (то есть не исходящие от государственных органов и не имеющие нотариального удостоверения). В практике делового оборота встречаются случаи, когда, например, контрагент по договору просит представить иностранный документ коммерческого характера, исходящий от иностранной организации с апостилем. Следует отметить, и это важно, что данный подход носит крайне формализованный характер, а требование об апостилировании документа не является обязательным. Документ коммерческого характера может быть апостилирован только, если подписи на нем будут засвидетельствованы нота-

¹ См.: Приказ Министерства юстиции Российской Федерации (Минюст России) от 3 июля 2012 г. № 130 «Об утверждении Административного регламента предоставления Министерством юстиции Российской Федерации государственной услуги по проставлению апостиля на официальных документах, подлежащих вывозу за границу» // Российская газета. 2012. 24 августа.

риусом, т. е. тогда, когда иностранному документу коммерческого характера будет придана нотариальная форма.

Гагская конвенция 1961 г. не препятствует применению других международных соглашений, которые устанавливают еще более либеральный режим – признание документов на основе взаимности. Проставление апостиля не требуется, «если законы, правила или обычаи, действующие в государстве, в котором представлен документ, либо договоренность между двумя или несколькими договаривающимися государствами отменяют или упрощают данную процедуру или освобождают документ от легализации» (ст. 3 Гагской конвенции 1961 г.). Так, соблюдение данной формальности не требуется, если Российская Федерация и государство, где представляется российский официальный документ, являются участниками двустороннего договора о правовой помощи или многостороннего соглашения, в частности Минской конвенции 1993 г., освобождающего их от каких-либо удостоверительных процедур.

Консульская легализация¹, предусмотренная абз. 1 ст. 106 Основ, — это один из способов легализации документов при осуществлении внешнеэкономической деятельности. Порядок осуществления консульской легализации определен Административным регламентом Министерства иностранных дел Российской Федерации по предоставлению государственной услуги по консульской легализации документов².

В качестве консульской легализации иностранных официальных документов следует рассматривать государственную услугу, предусматривающую удостоверение подлинности подписи, полномочий лица, подписавшего документ, подлинность печати или штампа, которыми скреплен представленный на легализацию документ, и соответствия данного документа законодательству государства пребывания. В отличие от апостиля консульская легализа-

¹ См.: Чугунова А.Н. Консульская легализация иностранных документов, составлены с участием компетентных органов иностранных государств // Нотариальный вестник. 2014. № 7. С. 54 – 64.

² Приказ Министерства иностранных дел Российской Федерации от 18 июня 2012 г. № 9470 «Об утверждении Административного регламента Министерства иностранных дел Российской Федерации по предоставлению государственной услуги по консульской легализации документов» // Российская газета. 2013. 14 января.

ция применяется при документообороте с участием организаций из государств, которые не являются участниками Гаагской конвенции об отмене требований легализации иностранных официальных документов 1961 г. По сравнению с апостилом процедура консульской легализации является более сложной, в том числе из-за двустороннего характера процедуры (двойной легализации), проводимой уполномоченными структурами обоих государств, вовлеченных в процесс легализации конкретного документа.

Заявителем в целях проведения консульской легализации могут выступать как физические, так и юридические лица. Государственная услуга по консульской легализации документов на территории Российской Федерации предоставляется Министерством иностранных дел Российской Федерации (Консульским департаментом министерства), а на территории иностранных государств – консульскими учреждениями. При этом Министерство иностранных дел Российской Федерации (Консульский департамент министерства) осуществляет консульскую легализацию документов, составленных на территории Российской Федерации, а консульские учреждения осуществляют консульскую легализацию иностранных официальных документов, составленных на территории страны пребывания.

Консульское должностное лицо легализует составленные с участием должностных лиц компетентных органов государства пребывания или от них исходящие официальные документы, которые предназначены для представления на территории Российской Федерации, если иное не предусмотрено международными договорами, участниками которых являются Российская Федерация и государство пребывания. При этом консульской легализации не подлежат иностранные официальные документы, которые противоречат законодательству Российской Федерации или содержание которых может нанести вред интересам Российской Федерации.

Результатом предоставления государственной услуги по консульской легализации документов является выдача заявителю в течение 5 рабочих дней (со дня регистрации заявления) документа, содержащего легализационную надпись (далее – легализованный документ) или отказ в проставлении на документе легализацион-

ной надписи с возвратом документа и разъяснением причин отказа (п. 13 Административного регламента).

Легализация российских документов для использования за границей обычно осуществляется следующим образом:

- 1) нотариус свидетельствует верность копии документа и верность его перевода на иностранный язык;
- 2) Министерство юстиции РФ свидетельствует подлинность подписи и печати нотариуса;
- 3) Консульский департамент МИД РФ подтверждает подлинность печати Минюста России и подписи должностного лица;
- 4) консул иностранного государства, где будут использоваться документы, подтверждает на основании имеющихся у него образцов подлинность подписи и печати уполномоченного сотрудника Консульского департамента МИД РФ.

В соответствии с п. 23 Административного регламента, в приеме российских официальных документов для консульской легализации отказывается, если документы:

- предназначены для использования в странах – участницах Гаагской конвенции от 5 октября 1961 г., отменяющей требования легализации иностранных официальных документов;
- не предназначены для вывоза за границу в соответствии с Законом СССР от 24 июня 1991 г. № 2261-1 «О порядке вывоза, пересылки и истребования личных документов советских и иностранных граждан и лиц без гражданства из СССР за границу»¹ (данный нормативный правовой акт не утратил силу и продолжает действовать);
- не подлежат легализации в соответствии с международными договорами Российской Федерации, участниками которых является Российская Федерация и государство, в котором будет представляться документ;
- противоречат законодательству Российской Федерации или могут по своему содержанию нанести вред интересам Рос-

¹ Закон СССР от 24 июня 1991 г. № 2261-1 «О порядке вывоза, пересылки и истребования личных документов советских и иностранных граждан и лиц без гражданства из СССР за границу» // Ведомости СНД и ВС СССР. 1991. № 27. Ст. 784.

сии или содержат сведения, порочащие честь и достоинство граждан;

- на представленных документах подпись должностного лица и оттиск печати не соответствуют имеющимся в Министерстве иностранных дел РФ образцам (или отсутствуют среди имеющихся в Министерстве образцов);
- не содержат реквизитов, наличие которых является обязательным (номер, дата, подпись, печать);
- не содержат удостоверительной надписи Министерства юстиции Российской Федерации (на документах, удостоверенных, выданных или засвидетельствованных нотариусами Российской Федерации);
- содержат подчистки либо приписки, зачеркнутые слова и иные неоговоренные исправления, исполнены карандашом;
- не являются четкими и ясными, а подписи должностных лиц и оттиски печати, содержащиеся на документах, – отчетливыми;
- не прошиты, не пронумерованы и не скреплены печатью (в тех случаях, когда их объем превышает один лист).

При этом, если справки, выдаваемые дипломатическими представительствами и консульскими учреждениями иностранных государств, аккредитованными на территории Российской Федерации, для представления в компетентные органы Российской Федерации отвечают одному из следующих признаков:

- противоречат законодательству Российской Федерации или содержат информацию, которая может нанести вред интересам Российской Федерации;
- не содержат реквизитов, наличие которых является обязательным (номер, дата, подпись, штамп, печать), или на представленных документах подпись должностного лица и оттиск печати не соответствуют имеющимся в Министерстве иностранных дел РФ образцам;
- содержат подчистки либо приписки, зачеркнутые слова и иные не оговоренные исправления, исполнены карандашом;
- не являются четкими и ясными, а подписи должностных лиц и оттиски печати, содержащиеся на документах, – от-

четливыми, то в приеме таких документов на консульскую легализацию также отказывается.

В приеме иностранных официальных документов, составленных с участием должностных лиц компетентных органов государства пребывания для представления в компетентные органы Российской Федерации, консульскими учреждениями отказывается, если документы:

- противоречат законодательству Российской Федерации или когда содержание документов может нанести вред интересам Российской Федерации; не подлежат легализации в соответствии с международными договорами, участниками которых являются Российская Федерация и государство пребывания;
- не соответствуют требованиям законодательства государства пребывания, предусмотренного для легализации официальных документов;
- не содержат реквизитов, наличие которых является обязательным (номер, дата, подпись, штамп, печать), или на представленных документах подпись должностного лица и оттиск печати не соответствуют имеющимся в консульских учреждениях образцам;
- содержат подчистки либо приписки, зачеркнутые слова и иные не оговоренные исправления, исполнены карандашом;
- не являются четкими и ясными, а подписи должностных лиц и оттиски печати, содержащиеся на документах, – нечетливыми.

На практике процедура консульской легализации выглядит следующим образом. После принятия документов для легализации должностное лицо Консульского департамента МИД РФ или консульское должностное лицо, ответственное за предоставление государственной услуги, рассматривает представленный заявителем для консульской легализации документ на предмет отсутствия оснований к отказу в предоставлении государственной услуги, производит проверку соответствия содержащихся на официальном документе подписи должностного лица и оттиска печати компе-

тентного органа имеющимся у него образцам подписи и оттиска печати, наличия у подписавшего документ лица соответствующих полномочий, а также проверяет отсутствие подчисток, приписок, неоговоренных исправлений в тексте документа, обращает особое внимание на четкость изображения оттиска печати и отсутствие искажений деталей оттиска.

Для предоставления консульской легализации в отношении российских официальных документов Консульский департамент располагает образцами оттисков печатей и подписей должностных лиц, уполномоченных заверять официальные документы. Для предоставления государственной услуги в отношении справок, выдаваемых дипломатическими представительствами и консульскими учреждениями иностранных государств, аккредитованными на территории Российской Федерации, департамент располагает образцами подписей их должностных лиц и оттисками печатей данных учреждений. Для предоставления государственной услуги в отношении иностранных официальных документов консульское учреждение располагает образцами подписей должностных лиц и оттиска печати компетентного органа государства пребывания, ведающего вопросами легализации документов. Образцы подписей и оттиска печати российских консульских учреждений и их должностных лиц также направляются в компетентный орган государства пребывания, ведающего вопросами легализации документов государства пребывания (по мере ротации должностных лиц).

В случае отсутствия оснований для отказа в предоставлении государственной услуги по консульской легализации должностное лицо Консульского департамента МИД РФ или консульское должностное лицо, ответственное за предоставление государственной услуги, соответственно, совершает на представленном официальном документе (в том числе выданном при участии официальных властей и легализованном в уполномоченном на это государственном органе страны пребывания) легализационную надпись.

Для совершения этого действия Консульским департаментом МИД РФ используется штамп, содержащий надпись *«Консульский департамент Министерства иностранных дел Российской*

Федерации удостоверяет подлинность предстоящей подписи и печати», а консульским должностным лицом – штамп, содержащий надпись «Консульский отдел Посольства Российской Федерации в _____ удостоверяет подлинность предстоящей подписи и печати» или «Генеральное консульство Российской Федерации в _____ удостоверяет подлинность предстоящей подписи и печати».

Оттиск штампа проставляется на свободном от текста месте официального документа либо на его оборотной стороне и скрепляется печатью с воспроизведением Государственного герба Российской Федерации. Должностное лицо Консульского департамента МИД РФ или консульское должностное лицо, ответственное за предоставление государственной услуги, заполняет проставленный им оттиск штампа. В оттиске штампа указывается регистрационный номер, дата легализации документа, фамилия и инициалы должностного лица, подписавшего документ.

В случае выявления оснований к отказу в предоставлении консульской легализации принимается решение об отказе в предоставлении государственной услуги, о чем сообщается заявителю, документ возвращается без легализации.

После легализации в Консульском департаменте МИД РФ документы легализуются в консульстве государства, где они будут использоваться. При этом иностранный консул подтверждает на основании имеющихся у него образцов подлинность подписи и печати уполномоченного сотрудника Консульского департамента МИД РФ. Безусловно, это основной этап консульской легализации, именно с ним связывается признание за рубежом действительности нотариальных и иных официальных документов, происходящих из Российской Федерации.

Акт консульской легализации имеет три основных последствия:

- 1) установление и засвидетельствование компетентным российским должностным лицом подлинности подписей иностранных должностных лиц на документе или акте;
- 2) легализуя документ, российское уполномоченное должностное лицо устанавливает и свидетельствует его соответствие законам соответствующего иностранного государства;

- 3) осуществляя консульскую легализацию, уполномоченное лицо обеспечивает законность, интересы Российской Федерации и её граждан.

В соответствии с международной практикой не требуется легализация паспортов и заменяющих их документов, документов, имеющих прямое отношение к коммерческим или таможенным операциям, например счетов, таможенных деклараций, соглашений о поставке товаров и предоставлении услуг, выполнении различных работ и т. п.

Во многих случаях на иностранном документе, прошедшем консульскую легализацию, можно найти множество удостоверительных надписей, выполненных уполномоченными лицами иностранного государства (секретаря суда, представителя муниципального органа власти и т. д.), подписи других иностранных должностных лиц (судьи, губернатора штата или префекта провинции, министра иностранных дел). Однако при рассмотрении российским нотариусом вопроса о принятии иностранного документа следует принимать во внимание только легализационную надпись, выполненную российским консульским должностным лицом.

Принимая легализованный иностранный документ, нотариус должен проверить его с учетом положений ст.ст. 45 и 48 Основ. Только после проверки соблюдения всех требований, установленных к документам, представляемым для совершения нотариального действия, и определения того, что обстоятельства, являющиеся основанием для отказа в совершении нотариального действия, отсутствуют, нотариус вправе принимать иностранный документ в работу и использовать информацию, содержащуюся в нём.

Глава 15

Новейшие технологии в нотариальной деятельности

Методические рекомендации

При изучении данной темы необходимо понять цели создания Федеральной нотариальной палатой единой информационной системы нотариата Российской Федерации, уяснить содержание единой информационной системы нотариата, определить круг лиц, имеющих право доступа к сведениям, состав электронных реестров и иной справочно-аналитической информации, входящей в единую информационную систему нотариата.

Далее следует изучить порядок и сроки внесения сведений в единую информационную систему нотариата, а также порядок предоставления сведений, содержащихся в системе. При усвоении данного вопроса особое внимание следует обращать на объем информации, которую необходимо включить в единую информационную систему нотариата.

Лучшему уяснению материала будет способствовать изучение правовых актов федерального органа юстиции, определяющих состав сведений, порядок ведения электронных реестров, устанавливающих требования к формам отчетности и свидетельствам, выдаваемым нотариусами, а также Правил нотариального делопроизводства.

Отдельное внимание следует уделить вопросам использования электронной подписи при совершении нотариальных действий, содержания отдельных нотариальных действий, связанных с использованием информационных технологий.

Вопросы

1. Единая информационная система нотариата: понятие, цели создания, задачи. 2. Содержание единой информационной системы нотариата. 3. Внесение сведений в единую информационную систему нотариата. 4. Предоставление сведений, содержащихся в единой информационной системе нотариата. 5. Понятие и содержание отдельных нотариальных действий, связанных с использованием информационных технологий.

§ 1. Единая информационная система нотариата: понятие, цели создания, задачи

Ход истории показал, что оперативное распространение информации может быть обеспечено электронными средствами связи, которые в силу своих функциональных возможностей могут

быть использованы в тех или иных правоотношениях. В настоящее время одной из основных тенденций развития общественных отношений является стремление их участников к широкому использованию информационных технологий для обмена информацией и к переходу на электронный документооборот.

В силу своего правового статуса нотариус выступает гарантом прав и законных интересов граждан и организаций, в связи с чем он является неотъемлемым участником многих гражданско-правовых отношений. Главная цель для нотариата – обеспечение юридической безопасности гражданского оборота с применением самых разных правовых и технических средств, включая использование современных технологий. Возможность использования информационных технологий в нотариальной деятельности позволила создать дополнительные правовые гарантии при оформлении наследства, совершении сделок с недвижимостью, обеспечении правовых интересов залогодателей и залогодержателей движимого имущества.

Первым серьезным шагом на пути к информатизации нотариальной деятельности стало подключение в 2010 г. всех нотариусов России к Единой информационной системе нотариата России (далее – ЕИС), содержащей в то время только справочно-аналитическую информацию, и последовавшее за этим постепенное обеспечение всех нотариусов Российской Федерации усиленными квалифицированными электронными подписями.

Впервые об электронной подписи заговорили еще в 60–70-х годах, хотя ни объективных предпосылок и технических условий, ни организационных структур для полноценного удостоверения личности автора электронного документа в то время не существовало. Сейчас электронная подпись – это информация в электронной форме, которая присоединена к другой информации в электронной форме (электронному документу), позволяющей подтвердить, что подпись, стоящая на том или ином электронном документе, поставлена именно его автором, а не другим лицом.

Согласно ст. 5 Федерального закона от 6 апреля 2011 г. № 63-ФЗ «Об электронной подписи» (с изменениями и дополнениями)¹, ви-

¹ Федеральный закон от 6 апреля 2011 г. № 63-ФЗ «Об электронной подписи» // СЗ РФ. 2011. № 15. Ст. 2036.

дами электронных подписей, являются:

- 1) простая электронная подпись и
- 2) усиленная электронная подпись, при этом различаются:
 - А) усиленная неквалифицированная электронная подпись (неквалифицированная электронная подпись) и
 - Б) усиленная квалифицированная электронная подпись (квалифицированная электронная подпись).

Простой электронной подписью является электронная подпись, которая посредством использования кодов, паролей или иных средств подтверждает факт формирования электронной подписи определенным лицом. Усиленной неквалифицированной электронной подписью является электронная подпись, которая:

- 1) получена в результате криптографического преобразования информации с использованием ключа электронной подписи;
- 2) позволяет определить лицо, подписавшее электронный документ;
- 3) позволяет обнаружить факт внесения изменений в электронный документ после момента его подписания;
- 4) создается с использованием средств электронной подписи.

Усиленной квалифицированной электронной подписью является электронная подпись, которая соответствует всем признакам неквалифицированной электронной подписи и следующими дополнительными признаками:

- 1) ключ проверки электронной подписи указан в квалифицированном сертификате;
- 2) для создания и проверки электронной подписи используются средства электронной подписи, получившие подтверждение соответствия требованиям, установленным в соответствии с ФЗ от 6 апреля 2011 г. № 63-ФЗ «Об электронной подписи».

При анализе текстов правовых актов следует отметить, что российское законодательство восприняло широко распространенную в мире концепцию электронной подписи как технического средства, позволяющего с высокой степенью надежности определить неизменность содержания и автора документа, однако, является факт использования разных терминов для обозначение

характеристик электронной подписи, которую надлежит использовать нотариусу при совершении нотариальных действий. В частности, в одних нормативных актах указывается на необходимость использования нотариусом при совершении нотариального действия усиленной квалифицированной электронной подписи (ст. 16 Федерального закона от 21 июля 1997 г. № 122-ФЗ «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним» (с изменениями и дополнениями), в других – на использование, просто квалифицированной электронной подписи (ст.ст. 103.8, 103.9 Основ). Следует отметить, что указанные понятия обозначают одни и те же характеристики электронной подписи. Во всех случаях при совершении нотариального действия нотариус использует только усиленную квалифицированную электронную подпись, отвечающую признакам, указанным в ст.5 Федерального закона от 6 апреля 2011 г. № 63-ФЗ «Об электронной подписи».

В соответствии со ст. 34.1 Основ законодательства о нотариате Единой информационной системой нотариата признается автоматизированная информационная система, принадлежащая на праве собственности Федеральной нотариальной палате и предназначенная для комплексной автоматизации процессов сбора, обработки сведений о нотариальной деятельности и обеспечения всех видов информационного взаимодействия (обмена).

Целями ЕИС в плане её функционирования и развития являются:

- предоставление физическим и юридическим лицам информационных, юридически значимых сервисов, а также информации о нотариальной деятельности;
- выполнение публичных полномочий и функций Федеральной нотариальной палаты (ФНП) и нотариальных палат субъектов Российской Федерации;
- обеспечение технической возможности межведомственного и межгосударственного информационного взаимодействия и электронного документооборота;
- развитие системы статистического наблюдения и анализа эффективности нотариальной деятельности;
- информационное обеспечение нотариальной деятельности в соответствии с Основами законодательства о нотариате;

- совершенствование порядка, способов и механизмов получения, формирования, хранения, обработки, предоставления и использования информации;
- обеспечение достоверности и целостности нотариальных электронных документов, а также сведений, находящихся в ЕИС, включая записи о совершённых нотариальных действиях;
- повышение эффективности нотариальной деятельности.

Создавая ЕИС, Федеральная нотариальная палата ставила перед собой такие задачи как:

- реализация принципа «единого окна» при обращении физических и юридических лиц к нотариусам для совершения нотариальных действий с использованием юридически значимого информационного обмена;
- функционирование единого электронного реестра нотариальных действий и ведение электронного архива нотариально удостоверенных и других документов;
- взаимодействие ЕИС с государственными и другими информационными системами;
- интеграция информационных ресурсов нотариата Российской Федерации с международными информационными системами для решения вопросов трансграничного информационного обмена с нотариатами других стран;
- ведение общей актуальной и достоверной базы данных путем интеграции информационных ресурсов нотариусов и нотариальных палат в ЕИС;
- усовершенствование и развитие информационной инфраструктуры нотариата.

Следует помнить, что в ЕИС подлежат включению сведения, электронные документы о совершении нотариальных действий, а также иные сведения, предусмотренные законодательством Российской Федерации о нотариате, состав которых определяется нормативными актами, регулирующими нотариальную деятельность.

Оператором ЕИС является Федеральная нотариальная палата. Техническое сопровождение, поддержку пользователей, модернизацию и развитие ЕИС может осуществлять как Федеральная нота-

риальная палата, так и организация, уполномоченная на то решением Федеральной нотариальной палаты.

Участниками информационного взаимодействия в ЕИС, иными словами, субъектами ввода данных в соответствии с Положением «О Единой Информационной Системе нотариата Российской Федерации» (ЕИС) (с изменениями, утверждёнными решениями Правления ФНП от 28–29 января 2010 г., 11 марта 2010 г., 23 июня 2010 г., 29–30 марта 2012 г., 16 мая 2012 г., 10 июля 2012 г.) (утв. в новой редакции Правлением Федеральной нотариальной палаты (протокол от 10 июля 2012 г. № 09/12), являются:

- нотариусы Российской Федерации;
- нотариальные палаты субъектов Российской Федерации;
- Федеральная нотариальная палата.

По решению Правления Федеральной нотариальной палаты участниками информационного взаимодействия могут быть и иные лица, при этом решение Правления об участии иных лиц в информационном обмене посредством ЕИС должно указывать на объем прав и обязанностей в связи с получением и размещением информации в ЕИС. В частности, такими участниками является Фонд развития правовой культуры и государственные нотариусы Российской Федерации.

В связи с тем, что право на удостоверение или отмену завещания или доверенности предоставлено не только нотариусам, но и главе местной администрации, специально уполномоченному должностному лицу местного самоуправления и должностному лицу консульского учреждения, то сведения о совершенных данными лицами нотариальных действиях должны быть также внесены в ЕИС. При этом сведения об удостоверении или отмене завещания или доверенности, которые оформлены главой местной администрации или специально уполномоченным должностным лицом местного самоуправления, вносятся в реестр нотариальных действий ЕИС уполномоченным на то работником (работниками) нотариальных палат субъектов Российской Федерации; а сведения об удостоверении или отмене завещания или доверенности, которые оформлены должностным лицом консульского учреждения, вносятся в реестр нотариальных действий ЕИС уполномоченным

работником Федеральной нотариальной палаты в течение двух рабочих дней со дня их поступления.

Для получения сведений из ЕИС необходимо в первую очередь иметь доступ к использованию информационно-телекоммуникационной сети Интернет. Ввод и получение информации из ЕИС осуществляется на основе ежедневного и круглосуточно взаимодействия между всеми участниками информационного обмена в соответствии с регламентом на основе принципа разграничения прав доступа. При этом обеспечивается:

- защита персональных данных и иной защищаемой законом информации, содержащейся в реестрах ЕИС;
- предоставление актуальной информации из реестров ЕИС;
- учёт запросов в ЕИС на получение информации и лиц, обратившихся за такой информацией, в случаях получения защищаемой информации.

В настоящее время в работе нотариусов и нотариальных палат используется информационная система «еНот» (единый нотариат), созданная в 2005 г. по инициативе Комиссии по использованию информационных технологий Федеральной нотариальной палаты. В период с 2005 г. по 2014 г. с появлением новых сервисов, связанных с получением сведений из Федеральной налоговой службы, Росреестра, ОАО «Сбербанк России», Центрального каталога кредитных историй, Центрального Банка России, Федеральной миграционной службы, в ЕИС были внесены изменения.

Серверная часть ЕИС размещена в центре обработки данных, находящемся в городе Москве, принадлежащем на праве собственности Фонду «Центр инноваций и информационных технологий». Клиентские части ЕИС предоставлены нотариусам и нотариальным палатам на безвозмездной основе. Клиентская часть ЕИС состоит из клиентского модуля ЕИС, локальной базы данных, размещённой на персональном компьютере нотариуса или работника нотариальной палаты.

Единая информационная система нотариата функционирует совместно со смежными информационными системами, такими как:

1. Система межведомственного электронного взаимодействия (взаимодействие с Росреестром, Федеральной миграци-

онной службой), которая обеспечивает электронное информационное взаимодействие ЕИС с информационными системами федеральных органов государственной власти, органов государственной власти субъектов Российской Федерации, органов власти местного самоуправления и других организаций, являющихся участниками системы межведомственного электронного взаимодействия, путём реализации соответствующего веб-сервиса. Безопасность информационного обмена обеспечивается за счёт использования сертифицированного программно-аппаратного комплекса, создающего защищённые соединения между участниками системы межведомственного электронного взаимодействия;

2. Информационная система Центрального каталога кредитных историй Центрального Банка Российской Федерации, которая обеспечивает получение информации из Центрального каталога кредитных историй Центрального Банка Российской Федерации в электронном виде по запросу, формируемому пользователем ЕИС;
3. Информационная система Сбербанка России, которая обеспечивает получение нотариусом информации о вкладах (счетах), завещательных распоряжениях, составленных наследодателем в отделениях Сбербанка России и другую информацию из Сбербанка России в электронном виде по запросу, формируемому нотариусами в Единой информационной системе нотариата Российской Федерации;
4. Информационная система Федеральной налоговой службы Российской Федерации, которая обеспечивает получение выписок из базы данных Единого государственного реестра юридических лиц Федеральной налоговой службы Российской Федерации в электронном виде по запросу, формируемому нотариусами и нотариальными палатами, а также получение Федеральной налоговой службой Российской Федерации сведений о выдаче свидетельств о праве на наследство и договоров дарения имущества, образцов печатей и подписей нотариусов и лиц, их замещающих, из базы

данных ЕИС в электронном виде по запросу, формируемому Федеральной налоговой службой Российской Федерации.

В январе 2015 г. Правление Федеральной нотариальной палаты утвердило Концепцию развития Единой информационной системы нотариата Российской Федерации, которой были определены основные этапы построения системы, промежуточные и конечные результаты. Концепция содержит основные критерии и требования к работе ЕИС с учётом ранее накопленного опыта работы нотариусов и нотариальных палат. При разработке концепции обобщены, проанализированы и учтены проблемы и недочёты разработки и функционирования информационной системы «еНот» в период с 2005 г. по 2014 г., а также предложения, поступившие от нотариусов и нотариальных палат.

В рамках разработки Концепции 2015 г. Федеральной нотариальной палатой Российской Федерации установлены основные требования к ЕИС и цели, которые ЕИС должна обеспечивать. Среди них:

- информационная безопасность и защита персональных данных в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, в том числе с использованием электронной подписи и электронных средств идентификации;
- регламентированный доступ участников информационного взаимодействия;
- возможность обмена данными и электронными документами, имеющими юридическую силу;
- регистрация нотариальных действий в реестре нотариальных действий ЕИС;
- доступ нотариусов по запросу к Реестру нотариальных действий ЕИС и к соответствующим ресурсам ЕИС;
- бесперебойная работа, обслуживание и использование электронного архива нотариальных документов, программного обеспечения, являющегося составной частью ЕИС, позволяющего выполнять требования законодательства РФ по созданию и обработке нотариальных документов;
- бесперебойный доступ к ЕИС для информационного взаимодействия с программным обеспечением, устанавливаемым

мым на компьютере должностного лица местной администрации, консульского учреждения, или предоставление им соответствующего веб-сервиса (раздела сайта, портала и т. п.), позволяющего выполнять требования законодательства Российской Федерации, возложенные на местные администрации;

- реализация возможностей, позволяющих представлять и получать сведения в электронном виде от Федеральной службы судебных приставов; от федеральных органов исполнительной власти посредством сервисов, опубликованных в СМЭВ;
- реализация возможностей, позволяющих проводить сдачу в электронном виде квалификационного экзамена на право занятия нотариальной деятельностью; удостоверить равнозначность электронного документа документу на бумажном носителе; равнозначность документа на бумажном носителе электронному документу; представлять на государственную регистрацию прав на недвижимое имущество и сделок с ним электронные документы;
- доступ нотариусов по запросу к Реестру нотариальных действий ЕИС.

Постоянный вектор ФНП на совершенствование алгоритмов работы и содержания разделов ЕИС позволит осуществить переход на электронное делопроизводство в нотариальной деятельности. Обязательным требованием для функционирования ЕИС в тех рамках, которые установлены законодательством Российской Федерации, является обеспечение принципа отказоустойчивости и неуничтожимости данных на основе резервного копирования (дублирования) информации.

В рамках функционирования ЕИС скрыт потенциал использования важных сервисных функций, а именно:

- автоматизированное формирование и экспорт выписок из электронного реестра нотариальных действий с целью передачи её запрашиваемому лицу в электронном виде;
- предоставление пользователям ЕИС сервиса проверки электронной подписи и штампов времени;

- обмен нотариусами информацией (файлами копий документов, электронными образами документов), в том числе в рамках официальных запросов с использованием усиленной квалифицированной электронной подписи;
- обмен нотариусами, нотариальными палатами и федеральными и региональными органами исполнительной власти сообщениями, документами с использованием усиленной квалифицированной электронной подписи;
- возможность расширения функционала ЕИС на основе подключения модулей программного обеспечения сторонних разработчиков и электронных устройств (например, проверка паспортов и автоматизированный ввод информации, ввод штрих кодов, ввод подписи физического лица с планшета и т. п.);
- автоматическая синхронизация баз данных ЕИС с локальными базами данных нотариуса и нотариальной палаты (в части централизованно хранимой информации).

§ 2. Содержание единой информационной системы нотариата

Новеллой законодательства о нотариате и прорывом в использовании информационных технологий при совершении нотариальных действий явилось создание в рамках ЕИС следующих реестров, ведущихся в электронной форме:

- 1) нотариальных действий;
- 2) наследственных дел;
- 3) уведомлений о залоге имущества, не относящегося к недвижимым вещам (далее – реестр уведомлений о залоге движимого имущества).

Помимо электронных реестров ЕИС включает в себя иные сведения (в том числе сведения справочно-аналитического характера), которые касаются деятельности нотариусов:

- 1) сведения о нотариальных палатах субъектов Российской Федерации:
 - полное наименование нотариальной палаты, ее место на-

хождения, номер телефона, адрес электронной почты, адрес официального сайта в информационно-телекоммуникационной сети Интернет;

- список нотариальных округов субъекта Российской Федерации;
- фамилия, имя, отчество (при наличии) президента и вице-президентов (при наличии) нотариальной палаты субъекта Российской Федерации.

2) сведения о нотариусах, занимающихся частной практикой:

- фамилия, имя, отчество (при наличии). В случае изменения указываются также прежние фамилия, имя, отчество (при их изменении);
- реквизиты документа, подтверждающего право лица на осуществление нотариальной деятельности (лицензия, запись из реестра нотариусов о сдаче квалификационного экзамена);
- реквизиты приказа о назначении лица на должность нотариуса, занимающегося частной практикой;
- идентификационный номер налогоплательщика;
- страховой номер индивидуального лицевого счета (при наличии);
- адрес и номер телефона (номера телефонов) нотариальной конторы, адрес (адреса) электронной почты;
- информация о лицах, замещающих временно отсутствующего нотариуса (фамилия, имя, отчество (при наличии), реквизиты приказа о наделении полномочиями лица, замещающего временно отсутствующего нотариуса, фамилия, имя, отчество (при наличии) временно замещаемого нотариуса);
- образцы оттисков печатей и подписей нотариусов, образцы подписей лиц, наделенных полномочиями по замещению временно отсутствующего нотариуса.

3) сведения о нотариальных архивах:

- название нотариального архива, его место нахождения, номер телефона, адрес электронной почты (при наличии);
- сведения о нотариусах (фамилия, имя, отчество (при наличии), передавших свои архивы в нотариальный архив);
- информация о передаче архивов упраздненных государ-

ственных нотариальных контор и нотариусов, занимающихся частной практикой, сложивших свои полномочия (реквизиты документа о передаче архива, наименование государственной нотариальной конторы или фамилия, имя, отчество (при наличии) нотариуса, занимающегося частной практикой, передавших архив).

4) сведения о бланках для совершения нотариальных действий:

- полученных нотариальной палатой субъекта Российской Федерации от изготовителя;
- выданных нотариальной палатой субъекта Российской Федерации нотариусам, с указанием фамилии, имени, отчества (при наличии) нотариуса, получившего бланки;
- использованных нотариусами для оформления нотариальных актов;
- возвращенных нотариусами в нотариальную палату субъекта Российской Федерации в качестве неиспользованных, испорченных, с техническим браком, с одинаковыми серийными и порядковыми номерами;
- недополученных, утраченных и похищенных.

5) сведения о наделении нотариусов полномочиями по оформлению наследственных прав.

6) статистические сведения о нотариате в Российской Федерации.

7) сведения об отменённых доверенностях;

8) сведения о завещаниях (розыск нотариуса, удостоверившего завещание);

9) сведения об арестах и запрещениях;

10) сведения о недействительных документах (бланки паспортов РФ и пр.);

11) сведения о наследственных делах (информация об открытых наследственных делах, в том числе публичное сообщение о розыске наследников в сети Интернет);

12) статистический отчёт (заполнения статистических отчётов и передача их в нотариальную палату, а также обработку и анализ полученных данных в нотариальной палате);

13) ограничения по лицам (недееспособные лица, несовершенно-

нолетние лица, список «Антитеррор» Росфинмониторинга);

14) выписки из ЕГРЮЛ (получение выписок из базы данных ЕГРЮЛ ФНС РФ в электронном виде);

15) запросы в ЦККИ (получение информации из центрального каталога кредитных историй ЦБ РФ в электронном виде),

16) запросы в банк (ОАО «Сбербанк России»);

17) запрос в Росреестр;

18) запросы в ФМС;

19) передача сведений в ФНС (в соответствии со ст. 85 НК РФ);

20) реестр наследственных дел ЕИС, который состоит из записей о каждом открытом наследственном деле, в соответствии с Требованиями к содержанию реестров ЕИС.

Одной из предпосылок создания ЕИС было желание создать информационный ресурс, позволяющий обеспечить розыск завещаний. После внесения изменений в законодательство, которые позволили включать сведения об удостоверении завещаний в ЕИС, определив, что внесение данной информации не является нарушением тайны нотариального действия (ст. 34.1 Основ) и тайны завещания (ст. 1123 ГК РФ), в рамках ЕИС стал функционировать раздел «Розыск завещаний».

Как известно, завещание – это односторонняя сделка по распоряжению имуществом на случай смерти, т. е. она создает права и обязанности после открытия наследства (смерти наследодателя). Завещатель вправе по своему усмотрению завещать имущество любым лицам, любым образом определить доли наследников в наследстве, лишить наследства одного, нескольких или всех наследников по закону, не указывая причин такого лишения. Свобода завещания ограничивается правилами об обязательной доле в наследстве. При этом завещатель не обязан сообщать кому-либо о содержании, совершении, об изменении или отмене завещания. Следовательно, может возникнуть ситуация, когда даже сам наследник по завещанию может не знать о наличии завещания на его имя, что может повлечь нарушение его имущественных прав. Нотариус, имеющий доступ к сведениям в ЕИС не вправе до открытия наследства разглашать сведения, касающиеся содержания завещания, его совершения, изменения или отмены. Благодаря сведени-

ям, содержащимся в указанном разделе ЕИС, любой гражданин при представлении своего паспорта и оригинала свидетельства о смерти наследодателя имеет возможность с помощью нотариуса получить информацию о наличии разыскиваемого завещания при условии, если информация об удостоверенном завещании ранее была внесена в ЕИС.

Существенным достижением нотариата Российской Федерации в сфере использования информационных технологий является постепенный переход на работу по оформлению прав в отношении наследственного имущества граждан на основе принципа «Наследство без границ». Это предоставляет возможность жителям каждого из нотариальных округов открывать наследственные дела у любого нотариуса нотариального округа (по последнему месту жительства наследодателя или нахождения наследуемого имущества), вне зависимости от распределения дел «по буквам» или «по адресам». Одним из наиболее распространенных объектов наследования в настоящее время являются денежные средства наследодателя, хранящиеся на его счетах в различных банках. Сервис ЕИС «Запрос в банк» направлен на содействие в розыске банковских вкладов, открытых наследодателем в любых отделениях ОАО «Сбербанк России».

30 августа 2011 г. Федеральная нотариальная палата и ОАО «Сбербанк России» подписали соглашение о взаимном электронном документообороте. Договор предусматривает обмен сведениями и запросами в электронной форме с использованием современных средств коммуникации и удостоверения, в частности, квалифицированной электронной подписи нотариуса. Заключение данного соглашения позволило нотариусам в интересах обратившихся наследников самостоятельно направлять запросы в ОАО «Сбербанк России» о розыске вкладов физических лиц, установлении наличия завещательных распоряжений, проверке остатков на счетах и депозитах граждан по всем подразделениям территориальных банков ОАО «Сбербанк России». Ранее, для того, чтобы получить информацию о наличии у наследодателя денежных средств на счетах в банке, нотариус составлял на бумажном носителе запрос, с которым наследник направлялся в банк, а затем нужно

было дожидаться ответа. Особенно длительным этот процесс был, если у наследодателя имелись вклады в нескольких банках в разных регионах России. В настоящее время гражданам не требуется самостоятельно подавать документы о розыске вкладов в Сбербанке, нотариус сам направляет запрос и получает ответ в электронной форме, что немаловажно для повышения качества обслуживания граждан, и существенным образом облегчает труд наследников по подготовке и сбору необходимых документов, сокращает их временные потери.

Сервисы ЕИС предоставляют нотариусам возможность получать сведения из Единого государственного реестра прав на недвижимое имущество и сделок с ним (далее – ЕГРП) на безвозмездной основе, посредством направления нотариусом электронного запроса об истребовании сведений из ЕГРП. Информация, содержащаяся в ЕГРП, предоставляется в виде выписки или в ином виде, определенном Минэкономразвития России.

С 1 октября 2011 г. Федеральная служба государственной регистрации, кадастра и картографии при предоставлении государственных услуг гражданам и организациям перешла к осуществлению межведомственного информационного взаимодействия с другими федеральными органами исполнительной власти и органами государственных внебюджетных фондов, их территориальными органами и подведомственными им организациями, участвующими в предоставлении государственных услуг без участия заявителя. Нотариат Российской Федерации является участником системы межведомственного электронного взаимодействия (СМЭВ), что позволяет каждому нотариусу запрашивать и получать сведения, содержащиеся в ЕГРП, самостоятельно. Благодаря такой возможности для граждан и организаций создаются дополнительные гарантии защиты их прав и законных интересов, связанных с правами на недвижимое имущество и сделок с ним.

Не каждый заявитель вправе получить информацию, содержащуюся в ЕГРП в полном объеме, поскольку часть информации государственного реестра имеет статус сведений ограниченного доступа. Нотариус, исполняя возложенные на него государством публично-правовые функции, вправе получать указанную информа-

цию, в том числе и информацию ограниченного доступа.

В целях обеспечения возможности совершения нотариальных действий, в том числе нотариального удостоверения сделок, совершения исполнительных надписей, выдачи свидетельств о праве на наследство и свидетельств о праве собственности, используя электронную площадку (www.rosreestr.ru), нотариус может получить:

- сведения о правах на объекты недвижимого имущества;
- сведения о содержании правоустанавливающих документов и их копии;
- сведения о признании правообладателя недееспособным или ограниченно дееспособным;
- обобщенные сведения о правах наследодателя на имеющиеся у него объекты недвижимости.

Законом установлено правило, по которому в случае направления запроса в электронной форме запрашиваемые сведения должны быть предоставлены в кратчайшие сроки.

§ 3. Внесение сведений в единую информационную систему нотариата

Законодательством о нотариате предусмотрено, что сведения в ЕИС вносятся нотариусами, а в случаях, установленных Основами, – нотариальными палатами субъектов Российской Федерации.

Нотариусы обязаны вносить в ЕИС следующие сведения, в том числе в форме электронных документов:

1) о совершении нотариальных действий при их регистрации в реестре нотариальных действий единой информационной системы нотариата;

2) об открытии наследства при поступлении заявлений, являющихся основанием для заведения наследственного дела;

3) об уведомлениях о залоге движимого имущества при их регистрации в реестре уведомлений о залоге движимого имущества¹;

4) иные сведения в соответствии с частью второй статьи 34.2 Основ, если их внесение не возложено на нотариальные палаты (сведения о нотариальных действиях, совершенных должност-

¹ См. подробнее главу 10.2 настоящего учебника.

ными лицами консульских учреждений и органов местного самоуправления).

Ведение реестров включает в себя совокупность действий, направленных на внесение в электронные реестры сведений, хранение реестров, обеспечение конфиденциальности сведений, включенных в реестры (в случаях, установленных законодательством Российской Федерации), предоставление сведений из этих реестров.

Порядок ведения и перечень сведений, подлежащих внесению в ЕИС, установлен приказами Министерства юстиции Российской Федерации, в том числе приказом «Об утверждении Порядка ведения реестров единой информационной системы нотариата» (Приказ Министерства юстиции Российской Федерации (Минюст России) от 17 июня 2014 г. № 129 г. Москва)¹, приказом, утверждающим Требования к содержанию реестров ЕИС (Приказ Министерства юстиции Российской Федерации от 17 июня 2014 г. № 128 г. Москва «Об утверждении Требований к содержанию реестров единой информационной системы нотариата»)² и Состав сведений справочно-аналитического характера (Приказ Министерства юстиции Российской Федерации от 17 июня 2014 г. № 135 г. Москва «Об утверждении Состава сведений справочно-аналитического характера, содержащихся в единой информационной системе нотариата и касающихся деятельности нотариусов»)³.

Требования к содержанию реестров ЕИС касаются, в соответствии со ст. 34.2 Основ, не всех трех обозначенных выше реестров, а только двух из них: реестра нотариальных действий и реестра наследственных дел. Содержание реестра уведомлений о залоге движимого имущества полностью регламентировано гл. XXI Основ.

Правом внесения сведений в реестры ЕИС обладает нотариус, а также лицо, временно исполняющее обязанности нотариуса, работник нотариальной палаты субъекта Российской Федерации или работник Федеральной нотариальной палаты.

¹ Российская газета. 2014. 20 июня.

² Российская газета. 2014. 20 июня.

³ Приказ Министерства юстиции РФ от 17 июня 2014 г. № 135 «Об утверждении Состава сведений справочно-аналитического характера, содержащихся в единой информационной системе нотариата и касающихся деятельности нотариусов» // Российская газета. 2014. 20 июня.

В целях обеспечения гарантий прав и законных интересов участников нотариального процесса, Основами установлены сокращенные сроки для внесения сведений в ЕИС. Например, сведения о совершении нотариальных действий при их регистрации в реестре нотариальных действий ЕИС вносятся нотариусом в единую информационную систему нотариата незамедлительно; сведения об открытии наследства вносятся нотариусом в реестр наследственных дел ЕИС не позднее следующего рабочего дня после поступления соответствующих заявлений; сроки и порядок внесения сведений в реестр уведомлений о залоге движимого имущества устанавливаются гл. XXI Основ. При этом следует иметь в виду, что наличие постоянного доступа нотариуса к информационно-телекоммуникационной сети Интернет является обязательным условием исполнения нотариусом своих профессиональных обязанностей. В случае прекращения доступа к сети Интернет (отключение электричества, действия техногенного характера) вопрос о внесении сведений в ЕИС должен быть решен нотариусом в максимально короткие сроки после прекращения обстоятельств, препятствовавших ему внести необходимые сведения в ЕИС ранее.

Формирование и ведение реестра нотариальных действий ЕИС. Реестр нотариальных действий ЕИС предназначен для ведения унифицированной в пределах Российской Федерации системы записей о совершенных нотариальных действиях и их централизованного хранения. Указанный реестр состоит из записей о каждом совершенном нотариальном действии, в объеме сведений, установленных Требованиями к содержанию реестров ЕИС (Приказ Министерства юстиции Российской Федерации (Минюст России) от 17 июня 2014 г. № 128 г. Москва «Об утверждении Требований к содержанию реестров единой информационной системы нотариата»). Каждая запись в реестре содержит следующую информацию:

- 1) номер регистрации нотариального действия в реестре для регистрации нотариальных действий на бумажном носителе;
- 2) дата регистрации нотариального действия в реестре для регистрации нотариальных действий на бумажном носителе;
- 3) номер, дата и время регистрации нотариального действия в

- реестре нотариальных действий ЕИС; номер, дата и время регистрации в ЕИС изменения ранее зарегистрированного нотариально оформленного документа или изменения записи в реестре нотариальных действий (в случаях, предусмотренных пп. 12 п. 3 Требований);
- 4) сведения о лице (лицах), обратившемся (обратившихся) за совершением нотариального действия:
- а) о физическом лице (включая: лицо, от имени или по поручению которого совершено нотариальное действие; лицо, принимающее участие в совершении нотариального действия в качестве свидетеля, переводчика, исполнителя завещания); фамилия, имя, отчество (при наличии) гражданина; дата рождения (число, месяц, год арабскими цифрами); место жительства; реквизиты документа, удостоверяющего личность гражданина (наименование документа, серия (при наличии) и номер, дата выдачи, наименование органа, выдавшего документ); страховой номер индивидуального лицевого счета (при наличии). В отношении иностранного гражданина или лица без гражданства эти сведения должны быть продублированы буквами латинского алфавита (за исключением случаев, если в документах, удостоверяющих личность, не используются буквы латинского алфавита в написании сведений об имени);
- б) о юридическом лице, от имени или по поручению которого совершено нотариальное действие: полное наименование в соответствии с учредительными документами; место нахождения и реквизиты государственной регистрации юридического лица (номер, дата регистрации и орган, осуществивший государственную регистрацию); основной государственный регистрационный номер юридического лица и идентификационный номер налогоплательщика – для российского юридического лица; регистрационный номер юридического лица в стране его регистрации (при наличии) – для иностранного юридического лица или международной организации, имеющей права юридического лица;
- в) о представителе физического или юридического лица (в том

числе родителей, усыновителей, опекунов, лиц, действующих по доверенности), помимо сведений, перечисленных в подпунктах «а» и «б» настоящего пункта, указываются: реквизиты документа, подтверждающего полномочия такого лица (наименование, дата выдачи, кем выдан, сведения об удостоверении документа, если он удостоверен); статус и (или) должность этого лица при их наличии; реквизиты документа, подтверждающего данный статус или должность (наименование документа, серия (при наличии) и номер, дата выдачи и наименование органа, выдавшего документ);

- г) о лицах, принимающих участие в совершении нотариального действия в качестве лица, подписывающего документ вместо лица, которое не может расписаться собственноручно, наряду со сведениями, перечисленными в подпункте «а» настоящего пункта, указывается причина, по которой лицо, обратившееся за совершением нотариальных действий, не может расписаться собственноручно;
- д) отметка о получении нотариально оформленного документа лицами, от имени или по поручению которых совершено это действие.

Если за совершением одного нотариального действия обратилось несколько лиц, то сведения, перечисленные в подпунктах «а» и «б» настоящего пункта, указываются в отношении каждого из этих лиц. Если одно лицо обратилось за совершением нескольких нотариальных действий, сведения указываются при регистрации каждого нотариального действия;

- 5) вид нотариального действия с указанием наименования нотариально оформленного документа;
- 6) содержание нотариального действия с учетом следующих особенностей:
 - а) при регистрации в ЕИС нотариальных действий, если экземпляр нотариально оформленного документа остается у нотариуса, указывается краткое описание нотариального действия, в том числе: наименование нотариально оформленного документа; вид сделки и предмет сделки – для регистрации сделок. Нотариус вправе более подробно изложить содержание нота-

риально оформленного документа;

- б) при регистрации в ЕИС нотариальных действий, если экземпляр нотариально оформленного документа не остается у нотариуса, указывается описание нотариального действия, достаточное для выдачи (в случае необходимости) выписки из реестра для регистрации нотариальных действий, в том числе: краткое содержание документа, кем выдан документ и дата его выдачи; количество копий документа, количество страниц в документе – в случае регистрации такого нотариального действия как свидетельствовании верности копии документа. Нотариус вправе более подробно изложить содержание нотариально оформленного документа;
- 7) серия и номер бланка (бланков), используемого (используемых) для совершения нотариального действия (если такой бланк использован при совершении нотариального действия);
- 8) сведения о лице, совершившем нотариальное действие:
 - а) о нотариусе: должность, фамилия, имя, отчество (при наличии); наименование нотариального округа; наименование нотариальной палаты (для нотариусов, занимающихся частной практикой) или наименование государственной нотариальной конторы;
 - б) о временно исполняющем обязанности нотариуса: статус, фамилия, имя, отчество, а также сведения, указанные в подпункте «а» настоящего пункта, в отношении нотариуса, обязанности которого исполняются;
 - в) о главе местной администрации или специально уполномоченном должностном лице местного самоуправления: фамилия, имя, отчество (при наличии), должность такого лица, наименование местной администрации или органа местного самоуправления, наименование субъекта Российской Федерации;
 - г) о должностном лице консульского учреждения Российской Федерации: фамилия, имя, отчество (при наличии), должность такого лица, наименование консульского учреждения, наименование страны нахождения консульского учреждения;
- 9) сведения о лице, внесшем в реестр нотариальных действий ЕИС сведения о нотариальном действии, совершенном лицом,

не являющимся нотариусом:

- а) о сотруднике нотариальной палаты субъекта Российской Федерации, внесшем в реестр нотариальных действий ЕИС сведения о нотариальном действии, совершенном главой местной администрации или специально уполномоченным должностным лицом местного самоуправления: фамилия, имя, отчество (при наличии) и должность такого сотрудника;
- б) о сотруднике Федеральной нотариальной палаты, внесшем в реестр нотариальных действий ЕИС сведения о нотариальном действии, совершенном должностным лицом консульского учреждения: фамилия, имя, отчество (при наличии) и должность такого сотрудника;
- 10) сведения об оплате за совершение нотариального действия:
 - а) сумма (цифрами) государственной пошлины (нотариального тарифа), взысканной за совершение нотариального действия;
 - б) денежная сумма (цифрами), полученная нотариусом за оказание услуг правового и технического характера;
 - в) сумма (цифрами) государственной пошлины (нотариального тарифа) за совершение нотариального действия, не взысканная в связи с предоставлением льготы при обращении за совершением нотариального действия в соответствии со ст. 333.38 Налогового кодекса Российской Федерации, и основание освобождения от уплаты государственной пошлины (нотариального тарифа);
 - г) сумма (цифрами) государственной пошлины (нотариального тарифа), возвращенная полностью или частично на основаниях и в порядке, предусмотренных ст.ст. 333.25 и 333.40 Налогового кодекса Российской Федерации, и реквизиты документа (серия, номер, дата выдачи и наименование органа, выдавшего документ), на основании которого возвращается государственная пошлина (нотариальный тариф);
- 11) электронный образ нотариально оформленного документа (в случаях, предусмотренных Порядком ведения реестров единой информационной системы нотариата);
- 12) сведения об изменении, внесенном в нотариально оформленный документ и (или) в запись реестра нотариальных дей-

ствий (в случае, когда такие изменения не требуют совершения нового нотариального действия): причины (основания) внесения изменения и характер изменения;

- 13) сведения о ранее удостоверенной сделке, с которой связано совершение регистрируемого нотариального действия по изменению, расторжению или отмене этой сделки (при наличии у нотариуса сведений о ранее удостоверенной сделке), в том числе: дата и реестровый номер удостоверенной сделки; сведения о нотариусе, удостоверившем сделку;
- 14) особые отметки (например: факт совершения нотариального действия вне помещения нотариальной конторы; факт удостоверения сделки с участием ограниченно дееспособного лица, несовершеннолетнего, лица, подписывающего документ вместо лица, которое не может расписаться собственноручно; факт совершения нотариального действия по льготному тарифу; в случаях, предусмотренных федеральным законом, – сведения о распоряжении нотариуса, подтверждающем полномочия работника нотариуса при совершении нотариального действия).

Внесение сведений в реестр нотариальных действий ЕИС осуществляется нотариусом после регистрации соответствующего нотариального действия в реестре нотариальных действий. Основанием для внесения сведений в реестр нотариальных действий ЕИС работником нотариальной палаты субъекта Российской Федерации и работником Федеральной нотариальной палаты является представление сведений о совершенных нотариальных действиях соответственно главой местной администрации или специально уполномоченным должностным лицом местного самоуправления и должностным лицом консульского учреждения.

После внесения сведений в реестр нотариальных действий ЕИС нотариус (или временно исполняющий обязанности нотариуса), работник нотариальной палаты субъекта Российской Федерации или работник Федеральной нотариальной палаты должны подписать сформированную запись своей усиленной квалифицированной электронной подписью.

В случаях, установленных Приказом Министерства юстиции

Российской Федерации от 17 июня 2014 г. № 129 «Об утверждении Порядка ведения реестров единой информационной системы нотариата», нотариус обязан присоединять к записи в реестр электронный образ (скан-образ) нотариально оформленного документа.

Случаи, когда в обязательном порядке требуется представление электронного образа документа строго определены вышеуказанным приказом Министерства юстиции Российской Федерации, а именно, представление электронного образа нотариального документа требуется при совершении таких нотариальных действий, как удостоверение и отмена завещания или доверенности. При этом допускается присоединение электронных образов иных нотариально удостоверенных сделок. Требование п. 35 Приказа № 129 в отношении обязательного присоединения скан-образов завещаний и распоряжений об отмене завещаний вступило в силу и применяется с 1 июля 2014 г. за исключением положений п. 35 Порядка об обязанности нотариусов присоединять электронный образ нотариально оформленного документа при внесении в реестр нотариальных действий ЕИС сведений об удостоверении и отмене доверенностей, которые вступили в силу с 1 июля 2015 г.

Основными функциями электронного реестра нотариальных действий ЕИС являются:

- учёт совершённых нотариальных действий, их изменения и отмены;
- присвоение единого реестрового номера нотариального действия в ЕИС.

Несмотря на создание электронных реестров, приоритет сохранен за бумажным носителем информации или за регистрационной записью нотариального действия в реестре нотариуса. В соответствии с п. 22 Приказа Министерства юстиции Российской Федерации (Минюст России) от 17 июня 2014 г. № 129 г. Москва «Об утверждении Порядка ведения реестров единой информационной системы нотариата», при несоответствии сведений, содержащихся в реестре нотариальных действий, сведениям реестра для регистрации нотариальных действий, ведущегося на бумажных носителях, приоритет имеют сведения реестра, ведущегося на бумажных носителях.

Формирование и ведение реестра наследственных дел ЕИС. Основанием для включения сведений в реестр наследственных дел ЕИС является получение нотариусом на личном приёме или по почте документа, являющегося основанием для заведения наследственного дела и регистрации его в книге учета наследственных дел.

Таким документом в соответствии с п. 117 Правил нотариального делопроизводства¹ является заявление о принятии наследства, о выдаче свидетельства о праве на наследство, об отказе от наследства, о принятии мер к охране наследственного имущества, об управлении наследственным имуществом, о вынесении постановления о выплате денежных средств на достойные похороны наследодателя, о выдаче свидетельства о праве собственности пережившего супруга на долю в общем имуществе супругов, о согласии быть исполнителем завещания, о выдаче свидетельства, удостоверяющего полномочия исполнителя завещания.

Документ, послуживший основанием для начала производства по наследственному делу, подлежит регистрации в книге учета наследственных дел в день его поступления. При этом до внесения записи о новом наследственном деле в книгу учета наследственных дел нотариус обязан проверить факт наличия регистрации наследственного дела к имуществу умершего по базе данных электронного реестра наследственных дел ЕИС. Только после получения ответа о наличии нулевого результата поиска (отсутствие зарегистрированных сведений о наследственном деле) допустимо производить запись о новом наследственном деле в книге учета наследственных дел.

При внесении нотариусом сведений в реестр наследственных дел ЕИС средствами ЕИС проводится автоматическая проверка наличия полных или частичных совпадений основных сведений по наследственному делу со сведениями, ранее внесенными в реестр наследственных дел ЕИС. В случае обнаружения совпадения вносимых сведений со сведениями по ранее открытым наследственным делам, содержащимися в реестре наследственных дел ЕИС, нотариус получает из ЕИС извещение о наличии указанных совпадений

¹ Приказ Министерства юстиции Российской Федерации (Минюст России) от 16 апреля 2014 г. № 78 г. Москва // Российская газета. 2014. 25 апреля.

(с указанием совпавших сведений) и перечень наследственных дел, по которым было обнаружено совпадение сведений (с указанием сведений о нотариусе, ведущем наследственное дело, и номере наследственного дела). При этом частичным совпадением основных сведений по наследственному делу со сведениями, ранее внесенными в реестр наследственных дел, признается совпадение любых трех из следующих четырех параметров: фамилии, имени, отчества (при наличии) наследодателя, даты его рождения, даты его смерти, даты и регистрационного номера записи акта о смерти. При обнаружении ряда совпадений основных сведений по наследственному делу со сведениями, ранее внесенными в реестр наследственных дел, нотариус принимает одно из решений: о начале производства по наследственному делу либо об отсутствии оснований для начала производства по наследственному делу, начатому другим нотариусом.

После проведения проверки сведений электронного реестра наследственных дел документ, послуживший основанием для начала производства по наследственному делу, помещается в наследственное дело, а наследственному делу присваивается индивидуальный номер.

Сведения о начале производства по наследственному делу вносятся нотариусом в реестр наследственных дел ЕИС не позднее следующего рабочего дня после поступления документов, указанных выше. Следствием регистрации наследственного дела является направление нотариусу с помощью программных средств ЕИС подтверждения факта внесения сведений по наследственному делу в реестр наследственных дел ЕИС (присвоение уникального регистрационного номера).

Для того, чтобы внести сведения в реестр наследственных дел ЕИС, нотариус должен подписать их усиленной квалифицированной электронной подписью. После внесения в реестр наследственных дел сведений, по которым обнаружены совпадения, программными средствами ЕИС каждому нотариусу, ранее внесшему совпавшие сведения в реестр наследственных дел, направляется извещение о факте их внесения.

В результате проведенных действий в реестр наследственных дел ЕИС должны быть включены сведения, подтверждающие факт

регистрации в ЕИС нотариусом наследственного дела к имуществу конкретного наследодателя:

- 1) номер наследственного дела и дата начала производства по наследственному делу согласно книге учета наследственных дел;
- 2) сведения о нотариусе, открывшем наследственное дело: фамилия, имя, отчество (при наличии), наименование нотариального округа, наименование нотариальной палаты (для нотариусов, занимающихся частной практикой) или наименование государственной нотариальной конторы;
- 3) сведения о наследодателе: фамилия, имя, отчество (при наличии), а также при наличии: дата рождения, место рождения, дата смерти, дата и регистрационный номер записи акта о смерти и наименование органа, который произвел эту запись; место открытия наследства (последнее место жительства наследодателя либо место нахождения наследственного имущества (его основной части) согласно правилам ст. 1115 Гражданского кодекса Российской Федерации СЗ РФ, 2001 г., № 49, ст. 4552;
- 4) номер, дата и время регистрации наследственного дела в электронном реестре наследственных дел единой информационной системы нотариата;
- 5) сведения об окончании производства по наследственному делу с указанием даты и причины такого окончания (например: выдача свидетельства о праве на наследство, вынесение нотариусом постановления об отказе в выдаче свидетельства о праве на наследство);
- 6) сведения о передаче наследственного дела по принадлежности другому нотариусу: дата и способ передачи; количество листов наследственного дела; в отношении нотариуса, передавшего наследственное дело, и нотариуса, которому направлено наследственное дело – фамилия, имя, отчество (при наличии); наименование нотариального округа; наименование нотариальной палаты (для нотариусов, занимающихся частной практикой) или наименование государственной нотариальной конторы; наименование территориального органа Министерства юстиции Российской Федерации, которому направлено наследственное дело (в случае, если нотариус, в чью

компетенцию входит ведение конкретного наследственного дела, не известен);

- 7) сведения о наследодателе, фактически принявшем наследство, но не успевшем оформить свои наследственные права, после смерти которого наследственное дело не заводилось, и наследственные права на имущество которого оформляются в рамках другого открытого наследственного дела: фамилия, имя, отчество (при наличии), дата рождения, место рождения, дата смерти, дата и регистрационный номер записи акта о смерти и наименование органа, который произвел эту запись, адрес места жительства наследодателя на момент смерти;
- 8) сведения об изменении, внесенном в запись реестра наследственных дел: причины (основания) внесения изменения и характер изменения;
- 9) особые отметки (например, сведения о направлении копии наследственного дела другому нотариусу; о признании в судебном порядке лица умершим; о получении наследственного дела по принадлежности от другого нотариуса или от территориального органа Министерства юстиции Российской Федерации; о возобновлении производства по наследственному делу).

С учетом изложенного можно утверждать, что основными функциями электронного реестра наследственных дел ЕИС являются:

- учёт открытых наследственных дел;
- присвоение единого номера наследственному делу в ЕИС;
- автоматическая проверка наличия полных или частичных совпадений основных сведений по наследственному делу со сведениями, ранее внесёнными в реестр наследственных дел ЕИС, и недопустимость открытия нескольких наследственных дел по одному и тому же наследодателю;
- передача наследственных дел другим нотариусам.

Формирование и ведение реестра уведомлений о залоге движимого имущества. Ранее, до введения Федеральным законом от 21 декабря 2013 г. № 379-ФЗ регистрации уведомлений о залоге движимого имущества, широкое распространение имели ситуации, когда находящееся в залоге движимое имущество продавалось лицом, не исполнившим обязательства по возврату кредита (должник-залогодателем). В этой связи кредитные организации (банки)

испытывали серьезные затруднения при обращении взыскания на заложенное движимое имущество (как правило, автомобили, реже драгоценности, товары в обороте), а в итоге ответственным лицом становился добросовестный приобретатель – покупатель находящегося в залоге движимого имущества.

Длительное отсутствие правового механизма сопровождения и контроля за оборотом заложенного движимого имущества, соответствующих современных информационных технологий вызывало многочисленные злоупотребления и нарушения прав не только банков-кредиторов, но и добросовестных приобретателей, привлекаемых к ответственности вместо бывших недобросовестных собственников в связи с приобретением заложенного движимого имущества. Это подрывало репутацию залога как эффективного способа обеспечения кредитно-денежных обязательств, не способствовало развитию цивилизованного рынка движимого имущества, прежде всего, автотранспорта.

Обращение сторон будущих договорных отношений к реестру регистрации уведомлений о залоге движимого имущества практически исключает риск вовлечения в оборот движимого имущества, обремененного залогом. Названной процедурой обеспечивается возможность полноценной проверки имущества на предмет его обременения залогом. Немалую роль играет и публичность реестра уведомлений о залоге, являющегося составной частью ЕИС.

Внесение в реестр информации носит уведомительный добровольный характер, осуществляется посредством обращения к любому нотариусу либо к Федеральной нотариальной палате, чтобы получить выписку из реестра ЕИС о наличии (отсутствии) обременения движимого имущества в виде залога.

В свою очередь, у залогодателя, а главное, – у залогодержателя отсутствует обязанность в силу закона регистрировать уведомление о залоге движимого имущества, что порождает риск вовлечения в будущую сделку имущества, обремененного правами третьих лиц.

Нотариус вносит в реестр уведомлений сведения, содержащиеся в уведомлении о залоге движимого имущества (в том числе в уведомлении о возникновении залога, уведомлении об изменении залога, уведомлении об исключении сведений о залоге), подготов-

ленном в соответствии с утвержденными формами уведомлений о залоге движимого имущества.

После регистрации уведомления в реестре уведомлений нотариус осуществляет регистрацию нотариального действия по регистрации уведомления о залоге движимого имущества в реестре для регистрации нотариальных действий и указывает в нем наряду с номером регистрации нотариального действия номер регистрации уведомления в реестре уведомлений.

В подтверждение регистрации уведомления о залоге заявителю выдается свидетельство о регистрации уведомления о залоге (в форме электронного документа либо в виде документа на бумажном носителе).

Основными функциями электронного реестра уведомлений о залоге являются:

- учёт уведомлений о возникновении залога движимого имущества, об изменении залога движимого имущества и об исключении сведений о залоге движимого имущества;
- присвоение регистрационного номера в реестре уведомлений ЕИС;
- формирование Свидетельств о регистрации уведомлений, в том числе в электронном виде;
- формирование выписок из реестра уведомлений, в том числе в электронном виде¹.

§ 4. Предоставление сведений, содержащихся в единой информационной системе нотариата

Основным предназначением любой информации (общедоступной или же имеющей ограниченный доступ) является возможность ознакомления с её содержанием. В соответствии с Основами, Федеральная нотариальная палата обязана обеспечивать ежедневный и круглосуточный свободный и прямой доступ неограниченного круга лиц без взимания платы к следующим сведениям, содержащимся в ЕИС:

1) сведения об отмене доверенности, в том числе сведения о лице, удостоверившем доверенность, дата удостоверения доверен-

¹ См. подробнее главу 10.2 настоящего учебника.

ности, ее регистрационный номер в реестре нотариальных действий единой информационной системы нотариата, дата и время внесения сведений об отмене доверенности в этот реестр нотариальных действий;

2) сведения реестра уведомлений о залоге движимого имущества:

а) регистрационный номер уведомления о залоге движимого имущества;

б) наименование, дата заключения и номер договора залога или иной сделки, на основании которой или вследствие совершения которой возникает залог (при наличии в реестре таких сведений);

в) описание предмета залога, в том числе цифровое, буквенное обозначения предмета залога или их комбинация (при наличии в реестре таких сведений);

г) информация о залогодатель и залогодержателе:

для физического лица – фамилия, имя и (если имеется) отчество буквами русского алфавита и (при наличии в реестре таких сведений) буквами латинского алфавита, а также дата рождения, субъект Российской Федерации, в котором проживает лицо (для лица, проживающего на территории Российской Федерации), серия и номер паспорта или данные иного документа, удостоверяющего личность;

для юридического лица – полное наименование буквами русского алфавита и (при наличии в реестре таких сведений) буквами латинского алфавита, идентификационный номер налогоплательщика, а также для юридического лица, зарегистрированного в соответствии с законодательством Российской Федерации, государственный регистрационный номер в едином государственном реестре юридических лиц, для иного юридического лица – страна регистрации (за исключением международных организаций, имеющих права юридических лиц) и (при наличии) регистрационный номер.

Используя возможности ЕИС, нотариусы могут проверить сведения о предоставленных для совершения нотариального действия документах, исходящих от других нотариусов, путем проверки бланка единого образца, сверки подписи и печати нотариуса; проверки факта отмены доверенности по разделу «Отменённые доверенности», могут направлять запросы о получении в электронном

виде выписки из реестра ФНС (ЕГРЮЛ) и Росреестра (ЕГРП), а также запросы в ОАО «Сбербанк России» о розыске вкладов в рамках ведения наследственного дела.

Сведения, содержащиеся в реестре нотариальных действий ЕИС и необходимые для совершения нотариального действия или проверки действительности нотариально оформленного документа, предоставляются нотариусам по их запросам, направленным через ЕИС, незамедлительно в автоматизированном режиме. При этом важно помнить, что сведения, содержащиеся в ЕИС, за исключением сведений, содержащихся в реестре нотариальных действий ЕИС, а также сведений, которые содержатся в реестре уведомлений о залоге движимого имущества и не предоставляются в свободном доступе, могут быть предоставлены Федеральной нотариальной палатой третьим лицам, в том числе по договору с третьими лицами.

§ 5. Понятие и содержание отдельных нотариальных действий, связанных с использованием информационных технологий

Удостоверение равнозначности электронного документа документу на бумажном носителе. Удостоверение равнозначности документа на бумажном носителе электронному документу. Дата 01 июля 2014 года является эпохальной в развитии нотариата и практики использования информационных технологий при совершении нотариальных действий. В Основы законодательства Российской Федерации о нотариате были введены новые нотариальные действия:

- 1) удостоверение равнозначности электронного документа документу на бумажном носителе;
- 2) удостоверение равнозначности документа на бумажном носителе электронному документу.

Для граждан предоставлена возможность с помощью нотариуса преобразовать бумажный документ в электронный и наоборот — электронный документ в бумажный, с сохранением его юридической силы (тождественность).

Данные нотариальные действия являются малоизученными, но в их содержании скрыт большой потенциал использования. В

ряде случаев, подтверждение равнозначности электронного документа документу на бумажном носителе (и наоборот) может являться единственным способом реализации желаемого. Например, гражданину необходимо оформить согласие на выезд несовершеннолетнего ребенка за границу, но нет возможности предоставить требующееся в этом случае свидетельство о рождении ребенка – документ находится в другой географической точке РФ (в пределах России это могут быть тысячи километров). Сейчас необходимый документ можно получить в кратчайший срок, для этого гражданин, имеющий на руках свидетельство о рождении, обращается к нотариусу, который совершает нотариальное действие по удостоверению равнозначности. Полученный в результате электронный аналог свидетельства о рождении может быть использован при оформлении согласия на выезд ребенка за границу.

Удостоверение равнозначности электронного документа документу на бумажном носителе означает подтверждение тождественности содержания изготовленного нотариусом электронного документа содержанию документа, представленного нотариусу на бумажном носителе. Изготовленный нотариусом электронный документ имеет ту же юридическую силу, что и документ на бумажном носителе, равнозначность которому удостоверена нотариусом (ст. 103.8 Основ).

Изготовление электронного документа для удостоверения его равнозначности документу на бумажном носителе осуществляется нотариусом путем изготовления электронного образа (сканированием) документа на бумажном носителе и подписания его квалифицированной электронной подписью нотариуса.

Чтобы удостоверить тождественность электронного документа бумажному, необходимо отсканировать бумажный документ со специальными параметрами, установленными Приказом Министерства юстиции РФ от 4 июля 2014 г. № 152¹. Согласно этому Приказу электронный образ формируется в виде одного многостраничного файла изображения в формате TIFF (Tagged Image File Format). Документ должен сканироваться с разрешением не менее

¹ Приказ Министерства юстиции Российской Федерации (Минюст России) от 4 июля 2014 г. № 152 г. Москва «Об утверждении Требований к формату электронного документа, изготавливаемого для удостоверения его равнозначности документу на бумажном носителе» // Российская газета. 2014. 15 июля.

300 dpi (точек на дюйм), в оттенках серого, глубина цвета не менее 8 бит на пиксель со сжатием LZW (Lempel-Ziv-Welch).

В формируемый файл, скан-образ документа, включается удостоверительная надпись в электронном виде по форме № 78 (Приказ Минюста РФ от 10 апреля 2002 г. № 99 «Об утверждении Форм реестров для регистрации нотариальных действий, нотариальных свидетельств и удостоверительных надписей на сделках и свидетельствуемых документах»). После данной операции, электронный образ документа, содержащий удостоверительную надпись, подписывается квалифицированной электронной подписью нотариуса. В результате нотариального действия образуются два файла: графическое изображение документа с удостоверительной надписью и файл с квалифицированной электронной подписью. Указанные файлы передаются заявителю на любом электронном носителе для дальнейшего применения в гражданско-правовом обороте.

При этом законодатель предусмотрел и обратную ситуацию, когда может потребоваться удостоверение равнозначности документа на бумажном носителе электронному документу. Содержание данного нотариального действия заключается в подтверждении тождественности содержания представленного нотариусу электронного документа содержанию изготовленного нотариусом документа на бумажном носителе. Изготовленный нотариусом документ на бумажном носителе имеет ту же юридическую силу, что и электронный документ, равнозначность которому удостоверена нотариусом (ст. 103.9 Основ). Однако важно знать, что представленный нотариусу электронный документ должен быть подписан квалифицированной электронной подписью, проверенной и подтвержденной по факту её принадлежности заявителю в соответствии с Федеральным законом от 6 апреля 2011 г. № 63-ФЗ «Об электронной подписи».

При получении электронного документа, подписанного квалифицированной электронной подписью, нотариус проверяет ее принадлежность лицу, от которого исходит документ. Это делается либо специальным программным обеспечением, либо через специальные интернет-сайты. После проверки электронной подписи при подтверждении её подлинности нотариус распечатывает электронный документ и проставляет на нем удостоверительную надпись по

форме № 79 (Приказ Минюста РФ от 10 апреля 2002 г. № 99 «Об утверждении Форм реестров для регистрации нотариальных действий, нотариальных свидетельств и удостоверительных надписей на сделках и свидетельствуемых документах»)¹, ставит свою подпись и печать.

Совершая нотариальные действия по удостоверению равнозначности бумажных и электронных документов, нотариусы могут способствовать ускорению развития гражданско-правовых отношений. Введение указанной возможности по удостоверению электронных и производных от них документов нотариусами открывает новые перспективы для применения электронных документов, облегчая обмен информацией, как между государственными учреждениями, так и между физическими и юридическими лицами.

Подача электронных документов на государственную регистрацию юридических лиц и индивидуальных предпринимателей. Использование информационных технологий при работе с налоговой службой не ограничивается в рамках ЕИС только лишь получением выписок из Единого государственного реестра юридических лиц (далее – ЕГРЮЛ). В соответствии с законодательством Российской Федерации сведения о создании, реорганизации и ликвидации юридических лиц, при внесении изменений в их учредительные документы, о приобретении физическими лицами статуса индивидуального предпринимателя, прекращении физическими лицами деятельности в качестве индивидуальных предпринимателей, иные сведения о юридических лицах и об индивидуальных предпринимателях подлежат внесению в Единый государственный реестр юридических лиц и Единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей. Федеральной налоговой службой разработан сервис «Подача документов на государственную регистрацию в электронном виде» (www.nalog.ru). Теперь у нотариуса есть возможность осуществления нотариального действия, предусмотренного ст. 86 Основ «Передача документов физических и юридических лиц другим физическим и юридическим лицам», с использованием технических средств, в том числе информационно-телекоммуникационных сетей, включая ресурсы

¹ Приказ Минюста РФ от 10 апреля 2002 г. № 99 «Об утверждении Форм реестров для регистрации нотариальных действий, нотариальных свидетельств и удостоверительных надписей на сделках и свидетельствуемых документах» // Российская газета. 2002. 24 апреля.

сервиса ФНС РФ. Начиная с 31 мая 2012 г., данный сервис действует на территории всех субъектов Российской Федерации.

Начиная с 01 января 2016 г., нотариус, засвидетельствовавший подлинность подписи на заявлении, уведомлении или сообщении о государственной регистрации юридического лица, индивидуального предпринимателя (далее — заявление), по просьбе лица, обратившегося за совершением соответствующего нотариального действия, сможет не только представить в форме электронных документов заявление и иные необходимые документы в орган, осуществляющий государственную регистрацию юридических лиц и индивидуальных предпринимателей в соответствии с Федеральным законом от 8 августа 2001 г. № 129-ФЗ „О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей“, но и получить документы, выданные органом, осуществляющим государственную регистрацию юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, в форме электронных документов, а также выдать их лицу, обратившемуся за совершением соответствующего нотариального действия, по его просьбе в форме электронных документов или в форме документов на бумажных носителях на основании удостоверения равнозначности документов на бумажных носителях электронным документам (ст. 86.3 Основ).

Передача или подача заявлений в орган, осуществляющий государственную регистрацию прав на недвижимое имущество и сделок с ним (подача электронных документов на государственную регистрацию). После того как собраны документы, необходимые для совершения конкретного нотариального действия, в том числе полученные в электронной форме, нотариус в зависимости от того, что нужно обратившимся к нему лицам, удостоверяет сделку, выдает свидетельство (о собственности, о праве на наследство) или совершает иное нотариальное действие.

В тех случаях, когда нотариальное действие связано с оформлением прав на недвижимое имущество и сделок с ним, важно помнить, что законодательством Российской Федерации предусмотрена обязательная государственная регистрация соответствующего юридического факта.

По просьбе лиц, обратившихся за совершением нотариального действия, нотариус, удостоверивший сделку, выдавший свидетель-

ство или совершивший исполнительную надпись об оставлении залогодержателем заложенного имущества за собой, на основании которых подлежит государственной регистрации право на недвижимое имущество или сделка с ним, представляет заявление о государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним с приложением иных необходимых для совершения регистрационных действий документов в орган, осуществляющий регистрацию прав на недвижимое имущество и сделок с ним (регистрационный орган), в том числе в форме электронных документов (ст. 86.2 Основ), заверенных усиленной квалифицированной электронной подписью нотариуса.

Такое заявление подается нотариусом с использованием информационно-телекоммуникационных сетей общего пользования, в том числе сети «Интернет», в форме электронного документа путем заполнения утвержденной формы такого заявления, размещенной на едином портале государственных и муниципальных услуг или официальном сайте органа, осуществляющего государственную регистрацию прав, в сети «Интернет», и подписывается только усиленной квалифицированной электронной подписью нотариуса.

Территориальное Управление Росреестра осуществляет государственную регистрацию прав на основании нотариально удостоверенных документов в сокращенные сроки.

В соответствии с п. 3 ст. 13 Федерального закона от 21 июля 1997 г. № 122-ФЗ «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним» (с изменениями и дополнениями) государственная регистрация прав на основании нотариально удостоверенных документов проводится не позднее чем в течение трех рабочих дней, следующих за днем приема заявления и документов, необходимых для государственной регистрации.

При этом законом предусмотрено, что если документы на государственную регистрацию представлены в форме электронных документов, электронных образов документов и поданного нотариусом в электронной форме заявления о государственной регистрации прав, то государственная регистрация проводится не позднее чем в течение одного рабочего дня, следующего за днем приема документов, необходимых для государственной регистрации прав, и указанного заявления.

Рекомендуемая литература

1. Аргунов В.Н. Каким быть нотариату в России? // Вестн. Моск. ун-та. Сер. 11. Право. 1994. № 2.
2. Вергасова Р.И. Нотариат в России: Учебное пособие. 5-е издание. М., 2013.
3. Гонгало Б.М., Зайцева Т.И., Крашенинников П.В., Юшкова Е.Ю., Ярков В.В. Настольная книга нотариуса: В 2 т. 2-е изд., испр. и доп. М., 2004.
4. Горбункова И.М. Особенности правоохранительной деятельности российского нотариата в сфере наследственных правоотношений. М., 2007.
5. Гражданский процесс: Хрестоматия / Под ред. М.К. Треушникова. М., 2015.
6. Грядов А.В. Доказательственная сила нотариального акта в праве России и Франции (сравнительно-правовое исследование). М., 2012.
7. Долгов М.А. Нотариат в Российском государстве: история и современность. М., 2005.
8. Жак-Люк Обер. Гражданско-правовая ответственность нотариусов. М., 2007.
9. Жуйков В.М. Нотариат как институт превентивного правосудия: общие цели, принципы и полномочия // Российская юстиция. 1998. № 6–7.
10. Зайцева Т.И., Медведев И.Г. Нотариальная практика. Ответы на вопросы. Выпуск 3. М., 2011.
11. Зайцева Т.И. Нотариальная практика. Ответы на вопросы. Выпуск 4. М., 2014.
12. Законодательная летопись. Сведения о ходе работ по введению в действие Судебной реформы: а) Судопроизводство охранительное; б) Положение о нотариальной части // Журнал министерства юстиции. 1866. № 5.
13. Зинин А.М., Иванов Н.А. Проверка подлинности документов и идентификация личности по фотографии в нотариальной практике: Учебно-практическое пособие. М., 2008.
14. Карев Я.А. Электронные документы и сообщения в коммерческом обороте: правовое регулирование. М., 2006.

15. Калининченко Т.Г. Нотариальное право и процесс в Российской Федерации. М., 2010.
16. Козинцев А.Я., Ралько В.В. Советское государство и нотариат. 1920-1950-е годы: Монография. М., 2008.
17. Комментарий к Основам Законодательства Российской Федерации о нотариате / Под ред. М.К. Треушникова. М., 2002.
18. Лесницкая Л.Ф. Некоторые вопросы нотариата в судебной практике // Комментарий судебной практики. Вып. 15. / Под ред. К.Б. Ярошенко. М., 2010.
19. Ляпидевский Н. История нотариата. М., 1875.
20. Мацкович А. Настоящее, прошедшее и будущее русского нотариата. М., 1908.
21. Медведев И.Г. Международное частное право и нотариальная деятельность. М., 2005.
22. Москаленко И.В. Нотариат: модель юрисдикции. Превентивный правоохранительный механизм реализации гражданского (частного) права. М., 2007.
23. Мурадян Э.М. Нотариальные и судебные процедуры. М., 2006.
24. Нотариальное право в России: Учебник для студентов юридических вузов и факультетов / Под ред. В.В. Яркова. М., 2003.
25. Нотариат и нотариальная деятельность: Учебное пособие для курсов повышения квалификации нотариусов / Под ред. В.В. Яркова, Н.Ю. Рассказовой. М., 2009.
26. Нотариат за рубежом: позитивный опыт / Отв. ред. И.Г. Медведев. СПб., 2006.
27. Объяснительная записка к проекту новой редакции Положения о нотариальной части: В 2 ч. СПб., 1904.
28. Олейнова А.Г. История становления законодательства о нотариате в России. М., 2004.
29. Пиепу, Ж.-Ф., Ягр. Ж. Профессиональное нотариальное право. М., 2001.
30. Плохотенко А.К. Курс нотариата. С образцами, формами и законоположениями. Второе издание. М., 1915.
31. Правовые основы нотариальной деятельности: Учебное пособие / Под ред. В.Н. Аргунова. М., 1994.

32. Развитие небюджетного нотариата в России: квалифицированная помощь и защита прав граждан и юридических лиц. Ред. Б.И. Лившиц. М., 2000.
33. Ралько В.В. Сущность и содержание правовой деятельности нотариата в современных правовых системах и семьях // Бюллетень нотариальной практики. 2009. № 6.
34. Репин В.С. Комментарий к Основам законодательства РФ о нотариате. М., 1999.
35. Российский нотариат: реалии, концепция, законодательство // Российская юстиция. 1997. № 11.
36. Романовская О.В., Романовский Г.Б. Нотариат в Российской Федерации. Проблемы развития. СПб., 2004.
37. Сборник материалов и статей к 10-летию Центра нотариальных исследований. М., 2012.
38. Сергеева К.А. Обеспечение доказательств в законодательстве о нотариате // Арбитражный и гражданский процесс. 2012. № 3,4.
39. Тарбагаева Е.Б. Организация и деятельность нотариата в Российской Федерации: Учебное пособие. СПб., 2006.
40. Фемелиди А.М. Русский нотариат. История нотариата и действующее нотариальное Положение 14 апреля 1866 г.: Пособие к изучению русского нотариального права. СПб., 1902.
41. Черемных Г.Г., Черемных И.Г. Нотариальное право Российской Федерации. М., 2004.
42. Черемных И. Г. Теоретические основы независимого нотариата в России. М., 2006.
43. Чугунова А.Н. Консульская легализация иностранных документов, составлены с участием компетентных органов иностранных государств // Нотариальный вестник. 2014. № 7.
44. Шарафетдинов Н.Ф. Нотариальный феномен в позитивистском, либертарном и юснатуралистическом типах правопонимания. От феноменологической теории к эссенциальной мета-теории. М., 2006.
45. Юдельсон К.С. Избранное. М., 2005.

УЧЕБНОЕ ИЗДАНИЕ
EDUCATIONAL EDITION

Правовые основы нотариальной деятельности в Российской Федерации

Учебник

Под редакцией *Е.А. Борисовой*

THE LEGAL BASIS OF NOTARIAL ACTIVITIES IN THE RUSSIAN FEDERATION

Textbook

Edited by *E. Borisova*

**ИЗДАТЕЛЬСТВО «ЮСТИЦИНФОРМ»
юридическая, экономическая и иная деловая литература;
журналы «Право и экономика», «Вестник арбитражной практики»
«YUSTITSINFORM» PUBLISHING HOUSE**

Главный редактор
В.А. Вайпан
Chief editor
V.A. Vaypan
Генеральный директор
В.В. Прошин
General Director
V.V. Proshin

Санитарно-эпидемиологическое заключение
№ 77.99.60.953.Д.010271.09.08 от 25.09.2008 г.
Sanitary-epidemiology authorization
No. 77.99.60.953.D.010271.09.08 of 25 September 2008
Подписано в печать 25.07.2015.
Формат 60х90/16. Бумага офсетная.
Печ. л. 30,2. Тираж 2000 шт.
Printed 27 July 2015
Format 60х90/16. Offset paper.
30,2 printer's sheets. Print run: 2000 copies

**ООО «Юстицинформ»
LLC «Yustitsinform»**

119607, г. Москва, ул. Лобачевского, 94, оф. 7
119607, Russia, Moscow, Lobachevsky street, 94
Тел. (Tel.): (495) 232-12-42
<http://www.jusinf.ru> E-mail: info@jusinf.ru