

РОЛЬ НОТАРИАТА В СОВРЕМЕННОМ ГРАЖДАНСКОМ ПРАВЕ

В статье рассматриваются вопросы реализации конституционных прав граждан путем совершения нотариусами предусмотренных законодательными актами нотариальных действий.

Ключевые слова: *нотариат, гражданское право, гражданский процесс, судопроизводство.*

A. V. Gerasimov, P. V. Nadtchaev

NOTARIAT ROLE IN MODERN CIVIL LAW

The issues of the citizen constitutional right realization by fulfillment by notaries of the notarial actions provided by acts are considered in the article.

Key words: *notariat, civil law, civil process, legal proceedings.*

Российский нотариат всегда представлял в обществе один из важнейших юридических институтов государственной деятельности. Каждый российский гражданин хотя бы один раз в жизни обращался к нотариусу, например, за доверенностью на автомобиль или на представительство в административных или судебных органах власти, за оформлением наследства, в связи с куплей-продажей движимого и недвижимого имущества или за нотариальным удостоверением юридически значимых документов.

Современный период развития общественных отношений и правовой системы в Российской Федерации характеризуется реформированием многих юридических институтов государства. Изменяется нормативная база, изменяются экономические, социальные и политические условия жизнедеятельности общества, ряд профессий, ранее невостребованных, возрождается. Развитие указанных отношений не оставило в стороне и нотариусов, несмотря на то, что этот правовой институт государства является наиболее консервативным в сравнении с другими юридическими институтами [1, с. 123]. В настоящее время российский нотариат на пути к существенным изменениям.

Конституция Российской Федерации гарантирует защиту прав и свобод человека; равенство прав и свобод независимо от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и должностного положения, места жительства, отношения к религии и т.п. Каждый вправе иметь имущество в собственности, владеть, пользоваться и распоряжаться им. Конституцией гарантируется право наследования. Каждый вправе защищать свои права, свободы и законные интересы всеми способами, не противоречащими закону. Каждому гарантируется право на получение квалифицированной юридической помощи.

Нотариат призван обеспечивать реализацию указанных конституционных прав граждан путем совершения нотариусами предусмотренных законодательными актами нотариальных действий от имени Российской Федерации [2, с. 110].

Статья 1 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате рассматривает нотариат как систему органов и как специальные действия. Следовательно, значение термина «нотариат» неоднозначно. Традиционная точка зрения исходит из того, что нотариат считается системой специальных органов. Другая точка зрения исходит из того, что нотариат представляет собой прежде всего систему специальных нотариальных действий. Данное определение оправдано тем, что научная литература рассматривает нотариальную деятельность как категорию. Чаще всего оно встречается в литературе, посвященной непосредственно нотариату [3].

Основы законодательства РФ о нотариате не включают в себя официальное понятие нотариата, но в них часто идет речь о нотариальной деятельности. В региональных законах, в отличие от федерального акта, предпринимаются попытки нормативно определить понятие нотариата.

Задачами нотариата являются охрана собственности, прав и законных интересов физических и юридических лиц, организаций и учреждений; укрепление законности и правопорядка; предупреждение правонарушений путём своевременного и соответствующего нормам законодательства Российской Федерации удо-

стоверения договоров и сделок, оформления наследственных прав, совершения исполнительных надписей и иных нотариальных действий [4, с. 142–145].

Суть деятельности нотариальных органов состоит прежде всего в том, чтобы обеспечить реальность приобретаемых прав и их закрепление в установленной юридической форме [5, с. 255].

В своей деятельности органы нотариата руководствуются действующим законодательством Российской Федерации и требуют его соблюдения от всех заинтересованных лиц, обращающихся с просьбой о совершении нотариальных действий.

С задачей по укреплению законности тесно связано предупреждение правонарушений. Нотариальные органы оказывают большое влияние на многие стороны хозяйственной деятельности участников экономических отношений, способствуют реализации гражданских прав и предупреждению их возможного нарушения. Так, при выдаче гражданину свидетельства о праве на наследство нотариусы строго следят за тем, чтобы не были нарушены права несовершеннолетних и нетрудоспособных наследников [6, с. 131]. Обнаруживая нарушения законности гражданами или должностными лицами, нотариусы сообщают об этом руководителям соответствующих учреждений и организаций либо прокурору.

Стоящие перед органами нотариата задачи по охране прав физических и юридических лиц имеют много общего с задачами суда, но осуществляются они иными методами и способами, присущими только нотариату, деятельность которого имеет предупредительный характер. В случае спора в суде нотариально удостоверенный договор облегчает заинтересованной стороне доказывание своих прав и обязанностей договаривающихся сторон, подлинность подписей, время заключения договора, официальное подтверждение нотариальным органом являются бесспорными и достаточными. Деятельность нотариата имеет своим предметом только бесспорные дела в отличие от судебной, предметом которой по преимуществу являются споры о материальном праве. Так, если по поводу имущества, оставшегося после умершего, возникает спор между наследниками, то он подлежит разрешению в суде, причём суд не связан свидетельством нотариального органа о наследственных правах сторон спора на наследственное имущество [5, с. 29].

Исходя из задач, которые выполняют нотариальные органы, можно сделать вывод, что сущность нотариальной деятельности заключается в удостоверении и подтверждении определенных прав и фактов, в юридическом закреплении гражданских прав с целью предотвращения возможных нарушений или в качестве защиты уже нарушенных прав.

Функции нотариата представляют собой основные направления его деятельности, отражая особенности нотариата как уникального правового института, имеющего своей задачей защиту субъективных прав граждан и юридических лиц в частноправовой сфере и осуществляющего деятельность на принципе публичности [7]. Рассмотрение функций нотариата имеет большое значение для решения вопроса о том, имеют ли нотариальные функции специфику, вытекающую из отличий нотариата от государственных органов, а также негосударственных органов и организаций; насколько особенности нотариальных действий определяют необходимость их выполнения только нотариусами и исключительно в рамках нотариального производства.

Вопрос этот ставится нами неслучайно. Нередко наблюдаются случаи постепенного «перераспределения» отдельных полномочий из компетенции нотариата в пользу других органов. Передача полномочий может происходить на основании закона, например п. 4 ст. 185 Гражданского кодекса РФ, позволяющей удостоверить доверенности на получение представителем гражданина его вклада в банке, денежных средств с его денежного счета, адресованной ему соответствующим банком или организацией связи корреспонденции, не нотариусом.

Функции нотариата отражают основные направления деятельности его системы и сущность нотариата. Нотариальные функции в целом носят особый характер, вытекающий из публично-правового характера нотариальной деятельности и особенностей компетенции нотариуса, действующего в рамках бесспорной гражданской юрисдикции.

Выделяют несколько видов функций.

Социальные функции (определяют место нотариата в системе органов гражданской юрисдикции и правовой системе России):

1) предупредительно-профилактическая функция. Задача нотариата – предупредить будущий спор о праве. Нотариус при совершении нотариальных действий устанавливает личность и выявляет действительные намерения. В обязанность нотариуса входит надзор за законностью этих действий. Развитие нотариата позволяет снизить давление на судебную систему. Так, нотариат изначально снижает количество возможных

споров. Нотариальные акты, имея особую доказательственную силу, облегчают рассмотрение гражданско-правовых споров и процесс доказывания в суде. Нотариат уменьшает абсолютное количество дел в судах путем принятия на себя гражданско-правовых дел бесспорного характера, т.е. при отсутствии спорных моментов нотариус имеет право осуществлять такие нотариальные действия, как удостоверение соглашений о разделе имущества между супругами, наследниками, брачных контрактов; удостоверение фактов; удостоверение соглашений об обращении взыскания на заложенное недвижимое имущество; решение вопросов о продлении сроков для принятия наследства или включении в число наследников по закону лица, не имеющего возможности представить доказательства о родственных отношениях и т.д. При наличии спора в данных вопросах гражданская юрисдикция осуществляется уже судом;

2) правореализационная функция – показывает место нотариата в системе осуществления прав и исполнения обязанностей. Она отражается в следующих действиях: при обеспечении надлежащих правовых условий для правомерного поведения участников, в отношении которых совершается нотариальное действие; сам нотариус исполняет, использует и соблюдает требования правовых норм (материального и процессуального характера) в связи с предоставленными ему полномочиями. В ряде случаев нотариус осуществляет правоприменительную деятельность, когда ему предоставлено право разрешать юридические дела в отношении конкретных фактических ситуаций (например, совершение исполнительных надписей);

3) правоохранительная функция. Нотариат, обеспечивая законность и правомерность юридических действий участников, снижает уровень гражданских и уголовных правонарушений. Например, нотариат гарантирует законность заверенных им сделок в сфере недвижимости и тем самым понижает криминальный оборот имущества, недвижимости;

4) фискальная функция – отражает правовую необходимость для нотариата способствовать решению государственных задач. Так, органы нотариата способствуют решению такой государственной задачи, как привлечение всех обязанных лиц к уплате налогов путем уведомления налоговых органов об удостоверении договоров дарения и выдаче свидетельств о праве на наследство;

5) функция юридического обслуживания населения и оказания юридической помощи.

Содержательные функции (характеризуют нотариальную деятельность):

1) правоустановительная функция – заключается в необходимости установления в нотариальном производстве больших групп юридических фактов, чаще всего связанных между собой в фактические составы различной степени сложности. Такая обязанность проверки наличия необходимого фактического состава и истребования необходимых документов лежит на самом нотариусе;

2) удостоверительная функция – наделение нотариуса полномочием осуществлять от имени государства отдельные удостоверительные действия, подтверждать юридические факты, придавая этому особый статус;

3) охранительная функция – заключается в возложении на систему нотариата охраны прав участников нотариального производства, в том числе путем содействия в осуществлении их прав и исполнении обязанностей. Данная функция осуществляется нотариусами при совершении практически любого нотариального действия;

4) юрисдикционная функция – вытекает из роли нотариата как органа гражданской юрисдикции. Удостоверение фактов, копий документов и другие нотариальные действия в отношении граждан и организаций совершаются таким образом, чтобы при этом не были затронуты (ущемлены) права третьих лиц, государственные и общественные интересы. При этом нотариус осуществляет одновременно все формы юрисдикционной деятельности, он занимается одновременно оперативно-исполнительной и правоустановительной деятельностью, а также в ряде случаев правоприменительной деятельностью по принудительному осуществлению гражданских прав. Особенностью юрисдикционной деятельности нотариусов является не последующее разрешение уже возникших правовых конфликтов в сфере гражданского оборота, а в основном деятельность по их предупреждению. Только в отдельных случаях, например при совершении исполнительных надписей, нотариусы способствуют разрешению относительно спорных ситуаций гражданского оборота.

Разграничение нотариальных функций позволяет отразить место нотариата в современном обществе как особого правового института (социальные функции нотариата) и показать специфику его деятельности в отношении участников нотариального производства (содержательные функции нотариата) [7]. Так, специфика нотариальных функций, осуществляемых в рамках нотариального производства, определяет невозможность передачи их полномочий другим органам и лицам.

Работа нотариуса в настоящее время экономически не сбалансирована из-за отсутствия выверенных, объективно рассчитанных тарифов за нотариальные действия. Действующие тарифы не учитывают ни сложности, ни временных затрат, ни меры гражданской ответственности нотариуса. К тому же отсутствие узаконенных тарифов за техническую работу повлекло завышения сумм в качестве компенсации за отсутствие сложных нотариальных действий, за которые установлена более или менее приличная пошлина. И как следствие – большое количество жалоб. Способы же реагирования на подобные проявления практически отсутствуют из-за слабого правового регулирования нотариата. В Основах законодательства о нотариате отсутствует дисциплинарная ответственность, нет чёткого разграничения полномочий между нотариальными палатами и органами юстиции, существует размытость функций государственного контроля и многое другое, что позволяет сделать вывод, что Основы перестали соответствовать духу времени и требованиям общественно-экономических отношений, формирующихся в обществе.

Исходя из опыта последних лет, целесообразно ввести на всей территории Российской Федерации единую организационную правовую форму нотариата – частную [1, с.57]. Также в целях защиты интересов граждан необходимо регламентировать порядок работы нотариусов и приёма ими населения; предусмотреть необходимость увеличения суммы обязательного страхования риска профессиональной ответственности нотариусов; ввести коллективное страхование риска профессиональной деятельности нотариусов нотариальными палатами на принципах накопительного страхования и обязательного страхования.

В современной России появляется необходимость в новых нотариальных действиях, а также возложении на нотариуса обязанности по комплексному оказанию юридической помощи (консультированию, сбору необходимых документов, передаче документов на регистрацию прав и юридических лиц, медиации, присутствию на заседаниях органов управления юридических лиц по вопросам избрания (назначения) органов управления, распоряжения имуществом, более широкому использованию депозитов нотариусов и т.д.) [6, с. 134]. Современный нотариат может быть использован государством в качестве надёжного правового гаранта в сфере имущественных отношений граждан, облегчить работу судам через процедуры внесудебного урегулирования споров, через широкое применение исполнительной надписи нотариуса, через доказательственную силу нотариального акта и т.д. [8, с. 77]. Для этого нужно расширить перечень нотариальных актов, имеющих силу исполнительных документов, и отнести к ним, в частности, исполнительные надписи в сфере договорных гражданско-правовых обязательств, нотариально удостоверенных вексельных протестов и т.п.

Не урегулирован в настоящее время и вопрос по порядку хранения и обслуживания нотариальных архивов, несмотря на высокую востребованность населением хранящихся в них документов, а также их значительные объёмы. Пора создать в Российской Федерации Реестр нотариально удостоверенных завещаний и распоряжений.

Для надлежащего обеспечения современных требований гражданского оборота, создания достоверных реестров назрела необходимость во внедрении передовых информационных технологий и создании системного обмена информацией с Федеральной налоговой службой, Федеральной службой государственной регистрации, кадастра и картографии, другими органами государственной власти.

Сохранение и развитие института нотариата в современном мире объясняется его выгодностью и полезностью для общества и государства. Помимо публичного статуса нотариуса, нотариального действия и нотариального акта, есть много других важных составляющих, делающих институт нотариата полезным.

Современная модель нотариата – это модель активного нотариата, которая не ограничивается возложением на нотариусов лишь удостоверительных функций. В рамках активной модели перед нотариусом ставится задача оказать комплексную помощь всем заинтересованным участникам гражданского оборота на равных условиях, у него есть полномочия по сбору всех необходимых для совершения нотариального действия документов, по проверке достоверности всего фактического состава путем активных действий. Тем самым граждане и организации освобождаются от необходимости обращения к органам власти различным посредникам для сбора документов. На основе модели активного нотариата строится и проект нового российского закона «О нотариате и нотариальной деятельности», в котором нотариус является не просто промежуточным звеном в документообороте при совершении сделки, а «душой» гражданского оборота, поскольку именно на нем лежит обязанность по сбору необходимых документов, проверке фактических обстоятельств и созданию нотариального акта, обладающего особой доказательственной силой [9; 2, с. 110]. Такой порядок вещей является более рациональным, поскольку при нем исключение нотариуса из процесса совершения сделки невозможно ввиду того, что он является, по сути дела, ее творцом, выявляя волю сто-

рон. Поэтому законопроект наделяет нотариуса не только правом запроса, но и правом проверки и непосредственного сбора необходимых документов для совершения нотариальных действий. Кроме того, законопроект соединяет потенциал нотариата с возможностями современных информационных технологий, что должно привести к возрастанию степени юридической безопасности для общества. В рамках Федеральной нотариальной палаты уже функционирует система «Электронный нотариус», позволяющая создавать общие банки данных, проверять в режиме *online* достоверность нотариальных документов, наличие завещаний, устанавливать факт отмены доверенности и многое другое. Все это, безусловно, поможет российским гражданам и организациям более эффективно защищать свои имущественные и наследственные права.

Таким образом, активная модель нотариата, помимо прочего, будет способствовать снижению уровня коррупции в системе государственного управления. При этом такая деятельность станет для нотариуса не гражданско-правовым посредничеством, а будет основана на его публично-правовых полномочиях, делающих совершение юридических действий более удобным для граждан. Законопроект направлен не только на использование потенциала российского нотариата, но и на разрешение ряда препятствующих развитию проблем, возникших за 19 лет его существования. В частности, речь идет об урегулировании доступа к профессии нотариуса и лишении этого статуса, о вопросах ответственности, нотариальных тарифах, обеспечении доступа к помощи нотариуса в малонаселенных и отдаленных регионах страны, более глубоком и детальном регулировании правил нотариального производства и правовом регулировании порядка совершения новых видов нотариальных действий, а также решении ряда других назревших вопросов, выявленных самим нотариальным сообществом и государством.

В результате можно сделать вывод, что нотариат современной России должен выступать в роли полноценного многофункционального института гражданского общества, призванного обеспечивать охрану и защиту прав, свобод и законных интересов граждан Российской Федерации, ее субъектов и муниципальных образований. Принципиально новый уровень нотариата позволит эффективно использовать все его потенциальные возможности, что окажет плодотворное влияние на развитие Российской Федерации как правового государства.

Литература

1. Ярков В.В. Эволюция роли нотариуса в современном мире: взаимоотношения с обществом и государством // Закон. – 2012. – С. 123.
2. Герасимов А.В. Органы государственной безопасности в механизме правового государства (теоретико-правовой аспект): дис. ... канд. юрид. наук. – Краснодар, 2004. – С. 110.
3. Основы законодательства РФ о нотариате, утвержденные ВС РФ 11.02.1993г №4462-1. Ст. №1 // Российская газета. – 1993. – № 49.
4. Данилов Д.Б. Специфика процесса доказывания по делам об административных правонарушениях за незаконное использование товарного знака // Вестник Саратов. гос. юрид. академии. – 2011. – № 6. – С. 142–145.
5. Волкова Н.А., Щербачева Л.В. Нотариат: учеб. пособие. – М.: ЮНИТИ-ДАНА; Закон и право, 2011. – С. 255.
6. Туманова Л.В., Амаглобели Н.Д. Гражданский процесс: учеб. – М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2012. – С. 134.
7. Информационно-аналитический отдел ФНП. Аналитическая записка к статистическому отчету «О деятельности нотариальных палат субъектов Российской Федерации и нотариусов, занимающихся частной практикой в 2009 году» // Нотариальный вестник. – 2010. – № 6.
8. Сазонова М.И. Надо обеспечить прозрачность и эффективность нотариальной деятельности // Нотариальный вестник. – 2010. – № 1. – С. 77.
9. Проект Федерального закона «О нотариате и нотариальной деятельности в Российской Федерации» в версии Министерства юстиции Российской Федерации от 04.09.2013.

