Содержания

Введение.....6

1 Развитие законодательства о нотариальной деятельности России.....9

1.1 История развития законодательства о нотариате.....9

1.2 Правовое регулирование нотариальной деятельности на современном этапе.....15

2 Специфика осуществления нотариальной деятельности в России.....21

2.1 Понятие и виды нотариальных действий.....21

2.2 Особенности совершения нотариальных действий.....26

Глава 3 Вопросы осуществления контроля за нотариальной деятельностью.32

3.1 Правовые основы осуществления контроля за нотариальной деятельностью.....32

3.2 Проблемы осуществления судебного контроля за совершением нотариальных действий.....37

Заключение.....42

Библиографический список.....45

Введение

Актуальность темы. В современном мире нотариальная деятельность занимает одно из важнейших мест в жизни общества. Указанное обусловлено тем, что нотариус уполномочен осуществлять многие регистрационные действия: удостоверять сделки с недвижимостью, составлять завещание, подтверждать подлинность подписи и т.д. Соответственно, необходимо понимать, каким образом осуществляется организация нотариата, каковы правовые основы деятельности нотариусов, какие органы государственной власти осуществляют контроль за их деятельностью.

Объектом исследования являются общественные отношения, связанные с деятельностью нотариата.

Предметом исследования являются конкретные нормативно-правовые акты, регламентирующие организационно-правовые основы деятельности нотариата.

Целью исследования является уяснение содержания организационно-правовых основ деятельности нотариата.

Для реализации данной цели следует разрешить такие задачи как:

1. Описать историю развития законодательства о нотариате;
2. Определить перечень нормативно-правовых актов, регламентирующих порядок осуществления нотариальной деятельности на современном этапе;
3. Сформулировать понятие и виды нотариальных действий;
4. Описать особенности совершения нотариальных действий;
5. Проанализировать правовые основы осуществления контроля за нотариальной деятельностью;
6. Выявить проблемы осуществления судебного контроля за совершением нотариальных действий.

Методологическую основу исследования образуют общие основания (принципы) научного познания права, методы и методологические подходы, традиционно относящиеся к аппарату юридической науки и получившие развитие в процессуально-цивилистических исследованиях. В их числе – принципы диалектики, в частности – принцип единства исторического и логического в научном познании, принцип логической определенности и исторической конкретности предмета исследования, его объективности и имманентного развития. В процессе исследования использовались системный, исторический, герменевтический и деятельностный подходы.

Применялись также метанаучные средства познания (гипотетико-дедуктивный, диалектический и функциональный методы, анализ, аналогия, экстраполяция) и частно-научные методы юридической науки (формально-догматический, экзегетический, юридико-компаративный).

По своим методологическим характеристикам настоящая работа является юридическим исследованием, соответствующим предметной области науки гражданского права.

Научно-информационная и теоретическая база исследования представлена трудами отечественных и зарубежных ученых – специалистов в области общей теории и методологии права, гражданского права, нотариального права. Автор ссылался на работы таких ученых как Акимов Г.Б., Беспалов Ю.Ф., Васильев А.В., Исаков В.Б., Калиниченко Т.Г., Леженникова И.М., Малинина Л.Ю., Погосян Е.В., Сучкова Н.В., Черемных Г.Г.

Нормативная основа исследования представлена актами международного права, положениями российского законодательства, нормативными правовыми субъектов РФ, областью предметного регулирования которых выступают отношения в сфере организационно-правовой деятельности нотариата.

Эмпирическую базу исследования составляют материалы судебной практики, а также правоприменительной практики органов административной юстиции в сфере организационно-правовой деятельности нотариата.

Структура настоящего исследования обусловлена его предметом, целью и совокупностью исследовательских задач. Настоящее исследование состоит из введения, трех глав, а также заключения и списка использованной литературы.

1 Развитие законодательства о нотариальной деятельности России

1.1 История развития законодательства о нотариате

Нотариат в России существовал с давних времен, при этом с течением времени правовые и организационные основы его деятельности усовершенствовались, в тоже время советский период развития нотариата был особым, поскольку был прерван естественный ход развития правовых институтов при свержении царской власти. В данный период наблюдался коренной переворот практически во всех сферах общественной жизни.

Первым этапом образования нотариата можно считать период феодальной раздробленности, то есть XII–XV в.в., в указанный период в актах удельных князей сохранились упоминания о данном институте.

Второй этап развития нотариата совпадает во времени с принятием Псковской судной грамоты и Судебников 1497 и 1553 гг., являющихся одними из величайших памятников русского права

Третий этап – введение в действие Соборного уложения 1649 г., которое упорядочило правовое регулирование нотариальной деятельности.

Четвертый этап был ознаменован принятием отдельного Положения о нотариате, принятого в 1866 году.

Пятый этап охватывает советский период развития нотариата и последний – завершает периодизацию – современный этап.

В рамках исследования данной темы следует остановиться на описании тех этапов, в которых были приняты отдельные законодательные акты о нотариате. В первую очередь, это Положение о нотариальной части (далее – Положение) от 14 апреля 1866 г[1].

[1] Великая реформа: к 150-летию Судебных Уставов: В 2 т. Т.1. Устав гражданского судопроизводства / Под ред. Е.А. Борисовой. М., 2014.- С. 134.

Указанный акт состоял из четырех разделов: об устройстве нотариальной части; о круге и порядке действия нотариусов; о круге и порядке действия старших нотариусов; 4) о нотариальных издержках[1].

В соответствии с Положением нотариат был отделен от судебной ветви власти, поскольку в данный период наблюдалось массовое разделение властей, судебная система в 1864 году также претерпевала реформы.

Главная роль нотариусов заключалась в утверждении крепостных актов старшим нотариусом, состоящим при нотариальных архивах окружных судов, а младшие нотариусы занимались составлением данных актов, они также имели собственные конторы в городах и уездах.

Таким образом, засвидетельствование актов осуществлялось отдельным лицом, воплощающим в себе представителей государства. В местах, где нотариусы отсутствовали, совершение некоторых актов было поручено мировым и городским судьям, однако данные лица не имели права засвидетельствовать акты о недвижимости.

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) нотариус осуществлял свою деятельность в качестве юридической деятельности частных лиц. Однако, правовой статус нотариуса был совмещен, поскольку с одной стороны, он являлся частным лицом, но на него могли быть наложены дисциплинарные взыскания в случае нарушения соответствующих должностных обязанностей.

---

[1] 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.

Положение, различало два вида нотариальной деятельности[1]:

1) собственно нотариальную часть, находившуюся в компетенции младших нотариусов – совершение различных актов и засвидетельствований;

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

Нотариус был обязан выполнять следующий порядок действий при удостоверении сделок:

1) Установить личность обратившегося и проверить, способен ли он изъявлять свое желание (правоспособность и вменяемость);

2) Проверить наличие или отсутствие противозаконного характера документа, который предъявляется к удостоверению;

3) Привлечь к участию в засвидетельствовании двух совершеннолетних свидетелей.

Таким образом, данное Положение подробно регламентировало перечень действий, которые необходимо было засвидетельствовать у нотариуса, а также порядок их совершения. В последующем предпринимались попытки его совершенствования, однако ни один законопроект не был принят. Соответственно, данное положение действовало вплоть до 1917 года – до момента начала советского периода.

В период Октябрьской революции 1917 года были приняты первые декреты советской власти, к числу которых относился Декрет «О суде» от 24 ноября 1917 года[2], в соответствии с которым изменена судебная система. Положение о нотариальной части, хотя официально и не упраздненное, также

---

[1] Руководство к совершению актов, договоров и обязательств на основании нового Положения о нотариальной части и Правил, распубликованных Указом Правительству-ющего Сената 3 ноября 1867 г. с приложением образцов и форм/ Составитель Д. Коков-цов. СПб., 1868.

[2] Декрет СНК РСФСР от 24.11.1917 «О суде» // СУ РСФСР, 1917, N 4, ст. 50

не полежало применению[1]. В период проведения гражданской войны вопросы удостоверения сделок отошли на второй план, поскольку оборот недвижимости практически был сведен к минимуму[2]. К 1920 году удостоверением сделок занимались органы юстиции.

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, в рамках которых были представлены тезисы о нотариате, утверждающие, что в связи с необходимостью государственного контроля над гражданским оборотом, организация нотариата необходима.

Именно по указанным причинам 4 октября 1922 г. было принято Положение о государственном нотариате[3], которое предусматривало учреждение во всех городах государственных нотариальных контор, которые возглавляли нотариусы, назначаемые губернскими советами народных судей. Нотариусы занимались восстановлением актовых книг, совершали акты и засвидетельствовали договоров.

Указанный акт довольно быстро претерпел изменения, поскольку был принят Декрет СНК РСФСР от 24 августа 1923 года «О введении в действие

---

[1] 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 судо-производству. Т. 1. Пг., 1916. – С. 543.

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

[3] Декрет СНК РСФСР от 04.10.1922 "Положение о государственном нотариате" // СУ РСФСР, 1922, N 63, ст. 807

Положения о государственном нотариате Р.С.Ф.С.Р. издания 1923 года»[1], в рамках которого нотариус был признан государственным служащим, финансирование его деятельности осуществлялось за счет государства.

На нотариуса накладывались ограничения в осуществлении иных видов деятельности за исключением деятельности в качестве преподавателя или адвоката.

При этом нотариус нес полную материальную ответственность за совершение данных действий, институт страхования нотариусов не был введен в действие.

Следующий знаковый документ советского периода - Закон СССР от 19.07.1973 № 4537-VIII «О государственном нотариате»[2], в соответствии с которым нотариальные действия осуществлялись государственными нотариусами, а в случае отсутствия нотариусов, действия осуществляли исполнительные комитеты Советов народных депутатов.

Руководство деятельностью нотариусов осуществилось Советами министров СССР и соответствующими Советами народных депутатов, а также Министерствами юстиции СССР и республик.

К нотариусу предъявлялось обязательное требование о наличии высшего юридического образования, а также устанавливался запрет на занятие иной деятельностью.

Делопроизводство нотариусов велось на том же языке, что и судебное делопроизводство в данной территории.

Названным законом закрепилось 19 видов нотариальных действий, включая удостоверение сделок, выдача свидетельств о наследстве, подтверждение копий документов и верность перевода документов,

---

[1] Декрет СНК РСФСР от 24.08.1923 «О введении в действие Положения о государственном нотариате Р.С.Ф.С.Р. издания 1923 года» // СУ РСФСР, 1923, N 75, ст. 726.

[2] Закон СССР от 19.07.1973 N 4537-VIII (ред. от 16.02.1979) "О государственном нотариате" // Ведомости ВС СССР, 1973, N 30, ст. 393.

удостоверение факта нахождения гражданина в живых, нахождения гражданина в определенном месте, тождественность гражданина с лицом, изображенным на фотографической карточке, осуществляли хранение документов и прочее.

Также было закреплено, что нотариальные действия совершаются в день предъявления необходимых документов.

Отдельными статьями регламентировался порядок установления личности и проверка дееспособности и подлинности подписей лиц, обратившихся за совершением нотариальных действий, основания для ограничения в праве совершения нотариальных действий. Также были перечислены меры, принимаемые государственными нотариусами при обнаружении нарушения закона, основания отказа в совершении нотариальных действий и порядок их обжалования.

Именно названным актом заканчивается развитие нотариальной деятельности в советский период, поскольку дальнейшее реформирование деятельности нотариуса происходило на современном этапе.

Таким образом, история развития законодательства о нотариате говорит о том, что отдельные законодательные акты о данном виде деятельности принимались в конце XIX века, и уже с данного периода примерно оформился перечень полномочий нотариуса, к нему предъявлялись особые требования, он рассматривался как должностное лицо. Советский революционный период «затормозил» в определенной части развитие нотариальной деятельности, поскольку в период гражданской войны снизился гражданский оборот, однако, несмотря на потрясения, происходящие в политической жизни общества, законодательство вновь пришло к усовершенствованию, что говорит о том, что нотариат занимает существенное место в системе общественных отношений, без существования данного института невозможно нормальное функционирование социальной и экономической деятельности.

1.2 Правовое регулирование нотариальной деятельности на современном этапе

В настоящее время система нотариата носит публичный характер, поскольку большая часть его деятельности связана с установлением государственно-правовых требований и ограничений в его деятельности[1].

Фактически нотариус оказывает юридическое обслуживание граждан или организаций[2], совершая ряд определенных действий, связанных, например, с удостоверением сделок.

Именно публично-правовой характер деятельности в данном случае необходим для недопущения злоупотреблений со стороны частных лиц. С другой стороны, публично-правовой характер обязывает граждан при совершении ряда действий, имеющих юридическое значение, обращаться к нотариусу, как к лицу, уполномоченному на это в силу закона.

Необходимо понимать, что нотариус, совершая юридически значимые действия, не имеет своей целью извлечение прибыли, поскольку его задача, от имени государства совершить данные действия, именно это положение отличает деятельность нотариуса от всех иных видов юридической помощи. Так, например, и нотариус и юрисконсульт имеют право оказать квалифицированную юридическую помощь, например, при составлении завещания, возможно, даже характер данной помощи будет одинаков, однако нотариус в силу государственно-властного предписания имеет право непосредственно удостоверить завещание, в то время как юрисконсульт не обладает данными полномочиями.

В этом контексте отличие заключается в результате услуги – консультация или непосредственное составление завещания.

---

[1] Калиниченко Т.Г. Нотариальное право и процесс в Российской Федерации. М.: Норма, 2010. С. 11.

[2] Козуб Т.Р. Взаимодействие органов государственной власти и нотариата в Российской Федерации: Дис. ... канд. юрид. наук. М., 1996. С. 39.

Соответственно, можно выявить существенные черты публично-правового характера деятельности нотариуса:

1) К нотариусу предъявляются определенные требования для получения соответствующего статуса, которые включают определенные ограничения, в том числе, в отношении занятия иной деятельностью, юрисконсульт может оказывать услуги и при отсутствии специальных полномочий;

2) Осуществление полномочий нотариуса накладывает требования по установлению к нему определенного уровня ответственности в силу закона, некачественное оказание юридической помощи в свою очередь можно лишь обжаловать в судебном порядке при наличии определенных доказательств. Например, в судебной практике Свердловской области одним из оснований лишения нотариуса лицензии явилось то обстоятельство, что нотариус одновременно в один день работал со своими помощниками, в нотариальной конторе имелось несколько печатей[1].

3) Нотариус обязан быть членом нотариальной конторы, юрисконсульт имеет право осуществлять свою деятельность самостоятельно;

4) Правоотношения нотариуса и обратившихся лиц основаны на законе, соответственно, нотариус не вправе выбирать субъекта возникающих правоотношений, юрисконсульт осуществляет взаимодействие с гражданами и организациями на основании договорных правоотношений;

Акты официального толкования также подчеркивают публично-правовой характер деятельности нотариусов, например, в одном из решений Конституционного Суда РФ было отмечено, что деятельность нотариусов, которые на профессиональной основе обеспечивают защиту прав и законных интересов граждан и юридических лиц, является особой юридической

[1] Юшкова Е.Ю. Судебная практика по вопросам нотариальной деятельности. 2-е изд. М., 2004. С. 167 - 175.

деятельностью, которая осуществляется от имени государства, что предопределяет специальный публично-правовой статус нотариусов.[1]

Именно тот аспект, что нотариус в силу закона удостоверяет определённые акты и действия, которые не требуют дальнейшего подтверждения и обуславливает специфику его правого статуса.

Основным нормативно-правовым актом, регламентирующим деятельность нотариуса, являются Основы законодательства Российской Федерации о нотариате[2], в главке 1 данного акта учреждены организационные основы деятельности нотариата, содержащие в себе 15 статьей, определяющие основные требования к нотариусу, порядок сдачи им квалификационного экзамена, порядок образования нотариальных контор, основы делопроизводства в нотариальной деятельности и прочее.

Немаловажным аспектом в данной части является соблюдение правил этики нотариуса. Необходимо понимать, что данный акт носит не декларативный характер, а реально обязывает нотариуса соблюдать соответствующие правила поведения и нормы этики, Так, в Кодексе профессиональной этики нотариусов в Российской Федерации установлены 32 нарушения, являющиеся основанием для привлечения нотариуса к дисциплинарной ответственности[3].

Субъектом, привлекающим нотариуса к ответственности, является Комиссия по профессиональной этике нотариусов, созданная в нотариальной палате, членом которой он является. Именно указанный механизм

---

[1] Определение Конституционного Суда РФ от 25.09.2014 N 2206-О "Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданки Стерховой Марины Ивановны на нарушение ее конституционных прав отдельными положениями основ законодательства Российской Федерации о нотариате и частью второй статьи 61 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации" // СПС «Консультант Плюс»

[2] Основы законодательства Российской Федерации о нотариате (в ред. от 03.08.2018) // Российская газета, N 49, 13.03.1993.

[3] Кодекс профессиональной этики нотариусов в Российской Федерации (утв. Минюстом России 19.01.2016) // СПС «Консультант Плюс»

привлечения к ответственности является наиболее эффективным, хотя в периоды разработки названного Кодекса, обсуждался вопрос о возможности возложения данных полномочий на Министерство юстиции.

В научной литературе отмечено, что юридическая сила данного акта весьма спорна, поскольку он при отсутствии законодательного регулирования должен быть утвержден либо указом Президента Российской Федерации, либо постановлением Правительства. Вместо этого Кодекс утвержден заместителем министра юстиции РФ, причем через 20 дней после вступления его в силу[1].

Также особое место в системе нотариата занимает нотариус, занимающийся частной практикой, который не является ни работником, ни предпринимателем, совершает нотариальную деятельность свободно в соответствии с законом. Финансирование его деятельности осуществляется за счет средств, полученных им за совершение нотариальных действий и оказание услуг правового и технического характера, и иных финансовых поступлений, не противоречащих законодательству (ч. 1 ст. 23 Основ).

Нотариус, который занимается частной практикой, не заинтересован осуществлять нотариальную деятельность на территории, где населенные пункты малочисленны и отдалены друг от друга, так как его финансовое благосостояние зависит от того, сколько нотариальных действий и услуг правового и технического характера он совершит и окажет.

Поэтому в 2014 году в Основы введена ст. 11.2 о поддержке нотариата в малонаселенных и труднодоступных местностях, например, Республика Тыва, Хабаровский край, Чукотский автономный округ)[2].

---

[1] Черемных Г.Г. Кодекс профессиональной этики нотариусов в Российской Федерации, как и дисциплинарная ответственность нотариусов, нуждается в законодательном переосмыслении // Нотариус. 2018. N 3. С. 24.

[2] Малинина Л.Ю. Отдельные вопросы правового положения нотариуса в Российской Федерации // Нотариус. 2018. N 1. С. 3.

Видится, что нотариус должен исполнять полномочия только в рамках государственных образований, создание нотариусов, занимающихся частной практикой, говорит о том, что государство не соблюдает должный уровень поддержки государственных нотариусов.

В связи с произошедшими изменениями в системе образования стоит также усовершенствовать норму об уровне образования нотариуса – специалитет или магистратура, поскольку уровень образования как бакалавриат не позволяет в полной мере познать все дисциплины, охватывающие юридическую деятельность.

Также возможно уменьшение срока работы по юридической специальности, необходимого для назначения нотариусом, с 5 до 3 лет работы, который бы исчислялся с момента окончания образовательной организации, поскольку указанный срок является вполне достаточным для овладением соответствующих навыков работы.

Нотариус совершает целый комплекс юридически значимых действий, например. Осуществляет подготовку проектов нотариальных актов, удостоверяет сделки, совершает консультации по предмету своей деятельности, проверяет возможность осуществления нотариальных действий.

При наличии определенных ошибок в совершении нотариальных действий последствия для гражданина, обратившегося к нотариусу, могут быть необратимыми, например, если неправомерно составлено завещание, именно в данных случаях особенно важен профессионализм и уровень юридической грамотности нотариуса.

Именно поэтому, деятельность нотариуса не имеет в настоящее время лишь организационный технико-юридический характер, а образует отрасль нотариального права, характеризующуюся собственными предметом и методом регулирования.

Таким образом, деятельность нотариуса в современном понимании имеет публично-правовой характер, который проявляется в установлении к профессии нотариуса определенных законодательных требований, установлении в отношении него ответственности за нарушение закона о совершении нотариальных действий, а также нотариус осуществляет свою деятельность не на основании договорных отношений с участниками гражданского оборота, а в силу прямого указания в законе, что не позволяет ему по личным основаниям не вступать в соответствующий круг общественных отношений.

2 Специфика осуществления нотариальной деятельности в России

2.1 Понятие и виды нотариальных действий

В отличии от осуществления любого вида юридической помощи, нотариус осуществляет определенный набор нотариальных действий ,которое понимается, с одной стороны. Как процесс осуществления последовательно ряда юридических фактов, с другой стороны- как совершение одного юридически значимого факта, например, удостоверение акта. Таким образом, нотариальное действие может рассматриваться как в статике, так и в динамике.

При рассмотрении нотариального действия в динамике, следует определить, какое именно действие необходимо совершить, какие действия следует выполнить непосредственно до начала совершения действия, например. Проверить дееспособность, проверить наличие необходимых документов .соотнести все необходимые условия по времени, разработать проект определенного документа, сверить с заявителем, изготовить итоговый вариант акта – когда нотариальное действие становится статистическим актом.

В свою очередь, следует отметить, что названный двойственный подход существует и в законодательстве, например, VIII глава Основ законодательства о нотариате рассматривает нотариальные действия в динамике, поскольку указан процесс осуществления нотариального действия, а в свою очередь, ст. 35 СК РФ рассматривает нотариальное согласие супруга на совершение сделки как акт статического характера.

Для совершения нотариального действия необходим сложный фактический состав, который обобщает и систематизирует надстроечный

характер действия[1], результатом которого является составление нотариусом правоприменительного акта, завершающего нотариальное производство.

Названный акт обладает определенными признаками: форма акта установлена законодательно, акт совершается от имени Российской Федерации и удостоверяется уполномоченным на то лицом- нотариусом, является достоверным и не требует доказательств в иных органах государственной власти, подлежит регистрации в соответствующем реестре нотариусов, действует на территории России.

Рассмотрим подробно названные признаки:

Соответствие данного акта требованием законодательства означает, что нотариальный акт выполняется на определенном бланке, имеет реквизиты: дата, место совершения, характеризуется структурой: перечисляется субъектный состав, существо акта, перечень полномочий или прав и обязанностей, которые налагает данный акт, указывается стоимость совершения нотариального действия, содержит реквизиты подписей от имени которого совершен акт и реквизит лица, удостоверяющего совершение юридически значимого действия.

Достоверность акта установлена в Гражданском процессуальном законодательстве, например, в соответствии со ст. 61 ГПК РФ, обстоятельства, подтвержденные нотариусом, не требуют доказательств в суде[2].

Порядок и форма регистрации установлена подзаконным нормативно-правовым актом – Приказом Министерства Юстиции России[3].

---

[1] Исаков В.Б. Юридические факты в советском праве. М.: Юрид. лит., 1984. С. 42

[2] Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 N 138-ФЗ (ред. от 27.12.2018) // Российская газета, N 220, 20.11.2002.

[3] Приказ Минюста России от 27.12.2016 N 313 (ред. от 21.12.2017) "Об утверждении форм реестров регистрации нотариальных действий, нотариальных свидетельств, удостоверительных надписей на сделках и свидетельствуемых документах и порядка их оформления" (вместе с "Формами реестров регистрации нотариальных действий, нотариальных свидетельств, удостоверительных надписей на сделках и свидетельствуемых документах", "Порядком оформления форм реестров регистрации нотариальных

Нотариальный акт может иметь силу исполнительного листа, например, нотариально удостоверенное соглашение об уплате алиментов[1] или в соответствии с ФЗ «Об исполнительном производстве» исполнительными документами, являются нотариально удостоверенные соглашения об уплате алиментов[2].

Также выделяются виды нотариальных актов в зависимости от видов нотариальных действий: сделки, выписки, свидетельства.

Следовательно, нотариальный акт представляется как результат нотариальной деятельности, совершаемый в установленной законом форме, составляемый уполномоченным на то лицом, обладающий определенной системой реквизитов документа, рассматривающийся как статистически установленный факт, выполняющий определенный критерий достоверности, не требующий доказательств в иных органах государственной власти[3].

Таким образом, исходя из анализа нотариального акта, можно выделить особенности нотариального действия, как понятия более широкого порядка.

1. Нотариальные действия совершаются уполномоченным лицом-нотариусом, к которому обратился заявитель;

2. Нотариальное действие должно быть предусмотрено в законе, например, указано в Основах законодательства о нотариате (ст.35-38). При этом следует отметить. Что данный перечень является закрытым, поскольку совершение не предусмотренных законом нотариальных действий выходит за предметы компетенции нотариуса. В литературе имеется

действий, нотариальных свидетельств, удостоверительных надписей на сделках и свидетельствуемых документах", утв. решением Правления ФНП от 17.11.2016 N 11/16) (Зарегистрировано в Минюсте России 29.12.2016 N 45046) // СПС «Консультант Плюс»

[1] Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 N 223-ФЗ (ред. от 03.08.2018) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2019) // Российская газета, N 17, 27.01.1996.

[2] Федеральный закон от 02.10.2007 N 229-ФЗ (ред. от 03.08.2018) "Об исполнительном производстве" (с изм. и доп., вступ. в силу с 03.09.2018) // Собрание законодательства РФ, 08.10.2007, N 41, ст. 4849.

[3] Беспалов Ю.Ф. Нотариальный акт: понятие, признаки и классификация // Нотариус. 2018. N 5. С. 3.

соответствующий пример: практика совершения нотариусами действий показывает, что нотариус не заверяет документы (данное понятие используется в обычной жизни непрофессионалов), а он в свою очередь свидетельствуют подписи заявителя. Такое употребление термина полностью соответствует сущности действия и его правовым основаниям[1].

3. Нотариальные действия совершаются от имени Российской Федерации, что говорит еще раз о публично-правовых основаниях деятельности нотариуса. В документе имеется символика России: изображение герба, использование гербовой печати.

4. Осуществление нотариальных действий связано с реализацией определенной процедуры, которая обоснована тем, чтобы нотариус при совершении нотариального действия не допустил ошибки, например, проверка дееспособности заявителя напрямую влияет на его волеизъявление, насколько оно объективно при совершении нотариального действия.

5. За совершение нотариального действия уплачивается государственная пошлина или нотариальный тариф, равный размеру государственной пошлины, размер устанавливается не нотариусом в произвольной форме, а устанавливается государством. Кроме того, возможно получение нотариусом денежных средств за услуги правового или технического характера.

Таким образом, нотариус имеет право совершать все нотариальные действия, предусмотренные законом, за исключением случаев, когда совершение нотариальных действий предусмотрено международными договорами. Также нотариус вправе совершать нотариальные действия в отношении любых физических и юридических лиц, когда это необходимо, зачастую, нотариальной формы граждане или лица требуют не только в

[1] Самигулина А.В. Правовые проблемы российского нотариата // Вестник арбитражной практики. 2018. N 1. С. 50.

отношении, например, сделок, установленных законом, но и не требующих нотариальной формы.

В данном случае отказ по данному основанию недействительный. Главное условие – чтобы сделка не противоречила действующему законодательству.

Разъяснительная деятельность нотариуса также является одной из организационных сфер, поскольку дача юридической консультации обеспечивает недопущение совершения ошибок при подаче гражданином или организацией соответствующих документов нотариусу и совершении нотариальных действий.

Особое требование должно предъявляться к содержанию документа, который составляет нотариус, он должен быть четкий, ясный, не содержать сложных или двойственных формулировок, наименования должны быть перечислены полностью, без сокращений, название органов государственной власти указаны в соответствии с официальным их наименованием, фамилии, имена и отчества граждан, адрес их места жительства должны быть написаны полностью.

Листы документов, заверяемых нотариусом, обязательно пронумеровываются, прошиваются и скрепляются печатью.

Одной из важнейших функций нотариата является охранительная функция, которая дает возможность реализовывать государству конституционную обязанность по обеспечению и защите прав граждан.[1]

Таким образом, нотариальные действия рассматриваются как в динамике, которые предусматривают законом совершение определенного набора юридических фактов и в статике .которые предполагают издание соответствующего нотариального акта, который рассматривается как результат нотариальной деятельности, совершаемый в установленной

[1] Погосян Е.В. Особый характер нотариальных функций/ Е.В, Погосян // Нотариус. - 2013.- N 1. - С. 13.

законом форме, составляемый уполномоченным на то лицом, обладающий определенной системой реквизитов документа, рассматривающийся как статистически установленный факт, выполняющий определенный критерий достоверности, не требующий доказательств в иных органах государственной власти.

2.2 Особенности совершения нотариальных действий

В соответствии со ст.33 Основ законодательства о нотариате перечислены 33 вида нотариальных действий, при этом законодатель не дифференцирует, ни группирует и не классифицирует их по определенным направлениям.

С целью раскрытия темы исследования целесообразным представляется перечислить отдельные, наиболее сложные аспекты реализации отдельных видов нотариальных действий, которые в практике нотариуса встречаются наиболее часто и при их реализации возникают определенные сложности.

В первую очередь, необходимо определить тот перечень нотариальных действий, которые реализуются в рамках семейных правоотношений. В данном случае интересным представляется защита интересов ребенка при совершении нотариальных действий в данном виде правоотношений.

С указанной целью нотариус совершает: удостоверение сделок, например, по передаче в общую долевую собственность квартиры, на приобретение которой был использован материнский капитал; выдача на имя несовершеннолетнего свидетельства о праве на наследство; заключение алиментного соглашения или соглашение об определении места жительства ребенка, которое составляется родителями; обязательства по приобретению за счет кредитных средств и использующих денежные средства материнского капитала на погашение кредитных обязательств.

Кроме того законодательством предусмотрена обязанность нотариуса осуществлять защиту прав ребенка, который еще не родился. В указанном случае нотариус приостанавливает выдачу свидетельства о праве на наследство при наличии зачатого, но еще не родившегося наследника, так как ребенок, родившийся после смерти наследодателя, включается в круг наследников.[1] Кроме того, нотариус в соответствии с законодательством определяет круг наследников, имеющих право на обязательную долю с учетом несовершеннолетних детей наследодателя.

В связи с получением материнского капитала на лиц, его получивших, возлагается обязанность составить нотариальное письменное обязательство по использованию денежных средств материнского капитала[2].

Этот нотариальный документ является гарантией защиты жилищных прав несовершеннолетнего в будущем, в том числе и при удостоверении договора по передаче в общую долевую собственность членов семьи квартиры, на приобретение которой был использован материнский капитал. В данном случае нотариус защищает права ребенка совместно с Пенсионным фондом Российской Федерации.

Нотариус как равноправный субъект участвует в защите прав несовершеннолетних в области семейных и жилищных правоотношений.[3]

Применительно к семейно-правовым отношениям можно продемонстрировать предназначение нотариата на следующем примере. В соответствии с ч.3 ст.35 СК РФ, необходимо наличие нотариально удостоверенного согласия другого супруга на совершение сделки с

---

[1]Зайцева Т.И., Крашенинников П.В. Наследственное право. Комментарий законодательства и практика его применения. М.: Статут, 2003. - С. 542.

[2] Постановление Правительства Российской Федерации "О Правилах направления средств (части средств) материнского (семейного) капитала на улучшение жилищных условий" от 12 декабря 2007 г. N 862 (в ред. от 4 декабря 2009 г.) // Собрание законодательства Российской Федерации. 2007. N 51. Ст. 63 - 74.

[3] Леженникова И.М. Участие нотариуса в защите прав и интересов несовершеннолетних в сфере семейных и жилищных правоотношений / И.М. Леженникова // Нотариус. - 2010. - N 5. - С. 38.

недвижимым имуществом. Если в нотариально удостоверенном согласии супруга указаны какие-либо условия сделки, нотариус при удостоверении сделки проверяет, соблюдены ли эти условия[1].

Если лицо не состоит в зарегистрированном браке, нотариусу представляется письменное заявление об этом данного лица.

При удостоверении сделок с участием несовершеннолетних, недееспособных или не полностью дееспособных нотариус проверяет наличие согласия их законных представителей и (или) органа опеки и попечительства на совершение сделки, когда это требуется в соответствии с законом.

При расторжении договора об отчуждении имущества нотариус в случае хранения у него правоустанавливающего документа на имущество возвращает его собственнику этого имущества. При этом у нотариуса остается копия правоустанавливающего документа.

Один из подлинных экземпляров соглашения о расторжении договора об отчуждении имущества приобщается к договору об отчуждении имущества, находящемуся у нотариуса[2].

При этом нотариус делает отметку об удостоверении соглашения о расторжении договора на всех экземплярах договора об отчуждении имущества и в реестре.

В случае получения решения суда о признании договора об отчуждении имущества недействительным нотариус делает об этом отметку в реестре и на экземпляре договора, находящемся в делах нотариуса.

В настоящее время существует проблема увеличения количества незарегистрированных браков, то есть сожительства. В рамках данной

---

[1] Васильев А.В. Нотариальные действия. М.: "Феникс", 2008. С. 99.

[2] Приказ Минюста РФ "Об утверждении Методических рекомендаций по совершению отдельных видов нотариальных действий нотариусами Российской Федерации" от 15 марта 2000 г. N 91 // Бюллетень Министерства Юстиции Российской Федерации, N 4, 2000 г.

проблемы, возможно именно нотариальное соглашение может обезопасить граждан, живущих совместно от последующих проблем с правовым режимом имущества, которое было приобретено в период их совместного проживания.

Кроме того следует отметить, что нотариус может не только составлять юридически значимые документы, но и совершать определенные юридически значимые действия, наиболее распространенными и з которых является принятия нотариусом денег и ценных бумаг в депозит.

Такая ситуация необходима. Если лицо, например, по судебному решению, должно получить денежные средства, но скрывается от их получения. В данном случае, внесение денежных средств на депозит нотариусу, влечет исполнение обязательств[1].

Лицу, внесшему в депозит деньги и ценные бумаги, нотариус, в подтверждение их внесения, выдает справку, оформленную на его личном бланке, заверенную подписью и оттиском печати с воспроизведением Государственного герба РФ[2].

Если нотариус принимает в депозит безналичные денежные средства, он также выдает должнику распоряжение о принятии денежных средств на публичный депозитный счет для представления в банк.

Нотариус, принявший в депозит наличные деньги, должен внести их на свой публичный депозитный счет не позднее следующего рабочего дня.

О внесении в депозит денег и ценных бумаг нотариус направляет кредитору заказным письмом извещение. Выдача либо перечисление

---

[1] Сучкова Н.В. О депозите нотариуса // Комментарий судебной практики / отв. ред. К.Б. Ярошенко. М.: Институт законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве РФ, КОНТРАКТ, 2017. Вып. 22. С. 84

[2] Приказ Минюста России от 16.04.2014 N 78 (ред. от 17.04.2018) "Об утверждении Правил нотариального делопроизводства" (вместе с "Правилами нотариального делопроизводства", утв. решением Правления ФНП от 17.12.2012, приказом Минюста России от 16.04.2014 N 78) (Зарегистрировано в Минюсте России 23.04.2014 N 32095) // Российская газета, N 95, 25.04.2014.

должнику или кредитору денежных средств, находящихся на публичном депозитном счете нотариуса, производится банком по распоряжению нотариуса.

За принятие нотариусом в депозит денежных сумм или ценных бумаг уплачивается нотариальный тариф в размере 0,5% принятой денежной суммы или рыночной стоимости ценных бумаг, но не менее 1 000 руб. Также может потребоваться оплатить услуги правового и технического характера.

Кроме того, существует особый порядок при выдаче доверенности на преставление интересов в органах государственной власти. Доверенность, выданная в целях осуществления государственного кадастрового учета, а также с целью государственной регистрации прав и получения соответствующих документов, требует нотариального удостоверения.

При этом действующее законодательство не содержит требований об обязательном нотариальном удостоверении доверенностей, выданных в целях получения информации из Единого государственного реестра на недвижимое имущество.

По своему желанию возможно удостоверить такую доверенность нотариально. Как правило, правоприменительная практика требует предоставления именно доверенности, оформленной у нотариуса. Указанное осуществляется для того, чтобы минимизировать жалобы .связанные с предоставлением информации неправомочным лицам.

Для удостоверения доверенности необходимо обратиться к нотариусу с документом, удостоверяющим вашу личность[1].

За удостоверение доверенности потребуется уплатить госпошлину или нотариальный тариф. Оказанные нотариусом услуги правового и технического характера, включающие в себя правовой анализ документов (их

[1] Письмо ФНП от 22.07.2016 № 2668/03-16-3 «О Методических рекомендациях по удостоверению доверенностей» (вместе с "Методическими рекомендациями по удостоверению доверенностей", утв. решением Правления ФНП от 18.07.2016, протокол N 07/16) // СПС «Консультант плюс»

проектов), изготовление документов (их копий, скан-образов), также подлежат оплате.

Таким образом, в нотариальной практике при совершении нотариальных действий имеются определенные особенности, которые нотариус должен учитывать. В настоящее время перечень нотариальных действий законодателем не дифференцирован, указанное, как представляется обусловлено тем, что осуществление нотариальных действий имеет свою специфику в определенных видах материально-процессуальных правоотношений, например, при защите прав ребенка в семейных правоотношениях, при удостоверении доверенностей на представление интересов в органах государственной власти и прочее.

Кроме того, нотариус не только составляет нотариальные акты, но и совершает фактические юридически значимые действия, без существования которых возникал бы ряд трудностей.

Например, принятие денежных средств на депозит нотариуса, данный механизм необходим для лиц, стремящихся выполнить обязательства, но у которых в силу ряда причин отсутствует возможность передать денежные средства непосредственно лицу, которому их необходимо предоставить. Вышеназванные обстоятельства свидетельствуют о необходимости детальной проработки отдельных вопросов, связанных с реализацией нотариальных действий в практической деятельности нотариуса.

Глава 3 Вопросы осуществления контроля за нотариальной деятельностью

3.1 Правовые основы осуществления контроля за нотариальной деятельностью

В соответствии с Основами законодательства о нотариате контроль за деятельностью нотариусов осуществляется в соответствии с главой VII данного акта.

На основании анализа данной главы можно установить, что контроль осуществляется тремя уполномоченными субъектами:

1) Нотариальными палатами;
2) Уполномоченными органами государственной власти;
3) Судом.

Каждый из указанных субъектов обладает собственной компетенцией по осуществлению контроля за деятельностью нотариусов.

В соответствии со ст.33 Основ законодательства о нотариате судебный контроль производится при выявлении нарушений при осуществлении нотариальных действий, а также в случае отказа в их совершении.

Органы исполнительной власти - орган юстиции вправе осуществлять проверку деятельности нотариуса по вопросам:

1) соблюдения требований законодательства;
2) организации нотариальных действий;
3) исполнения правил ведения делопроизводства нотариусом;

Нотариальные палаты контролируют правомерность и полноту исполнения обязанностей нотариуса только в отношении нотариусов, занимающихся частной практикой.

Стоит заметить, что указанные нормы не регламентированы подробно, при этом отдельных нормативно-правовых актов в отношении определенных оснований контроля не имеется в настоящее время, например, проверка правильности делопроизводства нотариусом регламентирована

законодательным актом[1], а порядок контроля за выполнением нотариусом профессиональных обязанностей, не установлен.

Проблема также заключается в том, что в настоящее время законодательные акты на раскрывают понятие «профессиональные обязанности нотариуса», под ними могут пониматься либо совершение нотариальных действий, либо могут включаться услуги организационного или технического характера.

Также данное понятие может в себя включать порядок приема граждан, порядок страхования ответственности нотариуса, порядок оформления документов с работниками нотариуса, взаимоотношение нотариуса с налоговыми органами, ведение архива нотариуса, исполнение обязанностей члена нотариальной палаты и многое другое.

С другой стороны, может ли проверка, по основанию выполнения нотариусом профессиональных обязанностей включать проверку по основанию соответствия совершения нотариальных действий в соответствии с требованиями законодательства.

Вполне очевидною что указанные два основания сформулированы в Основах законодательства о нотариате весьма емко и могут пересекаться. Очевидно, что законодатель не учел особенности и конкретный порядок проведения проверок, который может возникнуть в действительности.

Кроме того, при осуществлении любого вида проверки должны быть указаны: порядок организации проверки, периодичность проведения, основания, в связи с которыми они производятся, например, плановые и внеплановые проверки.

Более того, контроль за деятельностью нотариусов, занимающихся частной практикой. Осуществляется только со стороны нотариальных палат,

[1] Приказ Минюста России от 16.04.2014 N 78 (ред. от 17.04.2018) «Об утверждении Правил нотариального делопроизводства» // Российская газета, N 95, 25.04.2014.

а не со стороны органов государственной власти. В связи с этим возникает вопрос об уровнях организации контроля. Фактически любой нотариус осуществляет одинаковые нотариальные действия, руководствуется одними и теми же законодательными актами при их совершении, но контролирующий субъект различается. В данной части возникает проблема единообразного осуществления контроля, выработка единых подходов к реализации контрольной деятельности.

Более того, правила проведения контрольных проверок в отношении нотариусов, занимающихся частной практикой, утверждается не подзаконными нормативно-правовыми актами, а локальными актами нотариальных палат, при этом юридическая сила названных актов имеет рекомендательный, а не обязательный характер и не подвергается совершенствованию на протяжении долгого времени[1].

Стоит отметить, что локальные нормативно-правовые акты формируют общие сведения об организации проверки, но четкого механизма не содержат. Например, формулируются такие задачи проверок как: соблюдение законодательства, установление причин нарушений, соблюдение обязанностей нотариуса как члена нотариальной палаты, обобщение результатов, аккумулирование опыта положительных аспектов деятельности.

Также выделяются виды проверок: плановые (комплексные), внеплановые и повторные.

Основания и сроки их проведения не указаны в Методических рекомендациях, что влечет к правовой неопределенности инициирования непосредственно самих проверок.

Стадии организационных мероприятий четко не обозначены, перечислены только первые две: формирование группы, которая

[1] Методические рекомендации по проведению проверки исполнения нотариусом, занимающимся частной практикой, профессиональных обязанностей (утв. Решением Правления ФНП от 17.06.2005, Протокол N 04/05) // Нотариальный вестник, N 9, 2005

осуществляет проверку и оповещение проверяемого лица. Видится, что весь механизм осуществления организационных мероприятий также требует детальной регламентации.

Предмет проверки определен путем перечисления открытого перечня оснований, ряд оснований регламентирован подробно, например:

1) проверка условий труда в нотариальной конторе;

2) соответствие печати нотариуса на предмет информации, содержащейся в печати;

3) проверка статистической и бухгалтерской отчетности;

4) проверка совершения нотариальных действий требованиям закона;

5) проверка нотариального делопроизводства и порядка ведения архива;

6) проверка соблюдения тайны нотариальных действий;

7) проверка соответствующих реестров нотариальных действий;

8) проверка журнала жалоб, поступивших на нотариуса и ряд иных вопросов.

Таким образом, при отсутствии должного правового регулирования в области контроля за нотариальной деятельностью, нотариальная палата путем практической деятельности самостоятельно выработала комплекс правил, в соответствии с которыми осуществляется проверка деятельности нотариуса, при котором проверка охватывает весь перечень действий, который осуществляет нотариус.

Указанные обстоятельства могут повлечь не только привлечение нотариуса к дисциплинарной ответственности, но и к прекращению его деятельности, данное глобальное последствие для нотариуса влечет к

правовой незащищенности названных субъектов, поскольку невозможно предугадать масштаб проверки, подготовиться к ее проведению[1].

Вполне естественно, что правление нотариальной палаты, рассмотрев установленный проверкой факт нарушения законодательства при совершении нотариального действия и наложив на нотариуса дисциплинарное взыскание, должно, соответственно, отменить (признать недействительным) само нотариальное действие.

Однако этого не вправе сделать даже суд в рамках искового производства, что доказывает бессмысленность включения в объем контрольных полномочий нотариальной палаты проверки нотариальных актов на соответствие их законодательству. В противном случае надо признать, что нотариальные палаты обладают большим объемом полномочий, чем суды, что невозможно по определению.

Кроме того, налицо фактическая подмена судебного контроля контролем корпоративным.

Конечно, проверяющие в процессе контроля вправе знакомиться с содержанием нотариальных актов, анализировать их. Однако представляется, что такой анализ необходим в целях выработки необходимых практических и методических рекомендаций, формирования единой нотариальной практики, но не может служить основанием для привлечения проверяемого нотариуса к дисциплинарной ответственности.

Таким образом, в настоящее время в законодательстве отсутствуют конкретные нормы, регламентирующие порядок и основания осуществления корпоративного контроля, в научной литературе недостаточно полно сформулированы соотношения понятий судебного и корпоративного контроля за осуществлением нотариальной деятельности. Ныне существующие нормативно-правовые акты явно не вписываются в нормы,

---

[1] Акимов Г.Б. Актуальные вопросы организации контроля исполнения нотариусами профессиональных обязанностей // Нотариус. 2017. N 2. С. 3 - 7.

которыми должны регламентироваться основания и порядок проведения проверки, что требует совершенствования законодательства в данной части.

В противном случае, основания привлечения к ответственности нотариусов будут устанавливаться не федеральными законами, чего требует современная правовая система, а нормы локальных актов, что приведет к нарушению прав нотариусов.

3.2 Проблемы осуществления судебного контроля за совершением нотариальных действий

Судебный контроль за совершением нотариальных действий наблюдается весьма часто в практике нотариусов, например, статистические данные указывают на большое количество показателя обжалования нотариальных действий в судебных органах: в 2013 году - 550 жалоб на совершенные нотариальные действия и 1 430 жалоб на отказ в совершении нотариальных действий[1]. В аналогичном документе за 2015 г. почему-то вообще отсутствует информация о количестве поступивших в суды жалоб на совершенные нотариальные действия.

Как было указано выше, отказ в нотариальном действии или неправильное его совершение обжалуются в судебном порядке. В силу ст. 49 Основ законодательства РФ о нотариате 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).

Порядок рассмотрения судами подобных дел регулируется гл. 37 ГПК РФ, регламентирующей рассмотрение заявлений о совершенных нотариальных действиях или об отказе в их совершении. В соответствии со

[1] Кардаш А. Нотариат и крупные бизнес-сделки с недвижимостью: новеллы законодательства // Жилищное право. 2016. N 9. С. 17.

ст. 310 ГПК РФ лицо может обратиться в суд с заявлением при неправильно совершенном нотариальном действии или отказе в совершении нотариального действия.

Данное заявление подается по месту нахождения нотариуса или по месту нахождения должностного лица, уполномоченного на совершение нотариальных действий, в течение 10 дней со дня, когда заявителю стало известно о совершенном нотариальном действии или об отказе в совершении нотариального действия. Согласно ст. 312 ГПК РФ решение суда, которым удовлетворено заявление о совершенном нотариальном действии или об отказе в его совершении, отменяет совершенное нотариальное действие или обязывает совершить такое действие.

Законным считается отказ в совершении нотариальных действий, произведенный на основании ст. 48 Основ законодательства РФ о нотариате, если: совершение действия противоречит закону; подлежит совершению другим нотариусом; обратился недееспособный гражданин либо представитель, не имеющий необходимых полномочий; сделка, совершаемая от имени юридического лица, противоречит целям, указанным в его уставе или положении; сделка не соответствует требованиям закона; документы, представленные для совершения нотариального действия, не соответствуют требованиям законодательства; 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.

Нотариус по просьбе лица, которому отказано в совершении нотариального действия, должен изложить причины отказа в письменной форме и разъяснить порядок его обжалования. В таких случаях нотариус не позднее чем в 10-дневный срок со дня обращения за совершением

нотариального действия выносит постановление об отказе в совершении нотариального действия.

Говоря об обжаловании нотариальных действий или отказов в их совершении, следует обратить внимание на то, что согласно вышеуказанным статистическим данным в 2013 и 2015 гг. было совершено более чем 60 млн нотариальных действий (в каждом году). Примерный математический подсчет показывает, что обжалуется примерно 0,0025% действий, т.е. из каждых 40 тыс. совершенных нотариальных действий обжалуется лишь одно. Причины такого явления могут быть:

- позитивными, т.е. действительно высокое качество работы нотариусов, удовлетворенность ими граждан и организаций;

- негативными, т.е. намеренное неиспользование гражданами и организациями процедур обжалования ввиду их неэффективности.

Обзор некоторой юридической литературы по данному вопросу вынуждает склониться ко второй причине. Так, в литературе указывается, что "привлечь нотариуса к имущественной ответственности за ошибки и мошеннические действия при совершении нотариальных действий чрезвычайно сложно.

Многочисленность случаев безответственного отношения нотариусов к своим обязанностям, к ответственности, которую на них возложил законодатель, вкупе с решениями судов по спорам граждан с нотариусами показывает, что нотариусы не склонны опасаться своей имущественной ответственности их вину и нарушение закона при совершении нотариального действия мало кто из истцов может доказать"[1].

Другим фактором, из-за которого граждане и организации не обращаются с жалобами на действия, бездействие и отказы нотариусов, может являться несоразмерность временных и материальных затрат по

[1] Белицкая А.В. Необходимость института государственного контроля над органами нотариата в РФ: теоретический аспект // Нотариус. 2015. N 5. С. 33.

сравнению со стоимостью или значимостью самого нотариального действия. На этот фактор обращают внимание практики[1]. Этот тезис также подтверждается огромным массивом различных ненаучных источников в сети Интернет, а именно огромным множеством выдаваемых поисковыми системами сайтов, страниц форумов, чатов, социальных сетей и т.п., а также видеоматериалов по запросу на словосочетания "беспредел нотариусов", "безответственность нотариуса" и т.п. с негативными отзывами о деятельности нотариусов и не перспективности, по мнению авторов этих отзывов, процедур обжалования во многих случаях. Разумеется, каждый из вышеуказанных источников не может служить достоверным подтверждением или даже убедительным мнением.

Однако большое их количество все же может говорить о наличии проблем. На данный латентный фактор также обращала внимание Президент Федеральной нотариальной палаты М.И. Сазонова: "Не востребованность нотариата обусловлена несовершенством Основ законодательства о нотариате, отсутствием законодательного закрепления надлежащего государственного контроля за нотариальной деятельностью, четко обозначенного статуса нотариуса, его ответственности и, как следствие, достаточно большим негативным потенциалом, скопившимся в корпоративном сообществе: возбужденные уголовные дела, проявления безответственности, недисциплинированности, низкая правовая культура обслуживания, внутренние распри и т.д."[2].

Таким образом, судебный контроль за деятельностью нотариуса происходит, как правило, в случае поступления жалобы на отказ от совершения нотариальных действий или в случае неправильного совершения

---

[1] Смирнов С.В. Новая инициатива Минюста России, или К вопросу о роли государства в нотариальной деятельности // Закон. 2014. N 11. С. 41.

[2] Сазонова М.И. Надо обеспечить прозрачность и эффективность нотариальной деятельности // Нотариальный вестник. 2010. N 1. С. 7.

их, однако, учитывая, что процедура рассмотрения данной категории дел в судах весьма затратная как с точки зрения времени, так и денег, инициативы со стороны граждан в подаче заявлений данного рода в суд становится меньше.

Для гражданина, которому необходимо произвести соответствующее нотариальное действие, проще обратиться к иному нотариусу без затягивания времени.

Именно поэтому, механизм судебного контроля представляется необходимым заменить на административный порядок рассмотрения жалоб Министерством юстиции, территориальными органами, с целью упрощения механизма обращения с жалобой на неправомерные действия нотариуса.

В целом, подводя итог данной главе, следует сделать вывод, что в настоящее время, с одной стороны, правовая регламентация осуществления корпоративного контроля представляется недостаточно четкой и не соответствует юридическая сила акта, которым должны устанавливаться контрольные полномочия.

С другой стороны – при наличии непосредственных нарушений в действиях нотариуса не разработан эффективный механизм их выявления и пресечения.

Заключение

Деятельность нотариуса в современном понимании имеет публично-правовой характер, который проявляется в установлении к профессии нотариуса определенных законодательных требований, установлении в отношении него ответственности за нарушение закона о совершении нотариальных действий, а также нотариус осуществляет свою деятельность не на основании договорных отношений с участниками гражданского оборота, а в силу прямого указания в законе, что не позволяет ему по личным основаниям не вступать в соответствующий круг общественных отношений.

История развития законодательства о нотариате говорит о том, что отдельные законодательные акты о данном виде деятельности принимались в конце XIX века, и уже с данного периода примерно оформился перечень полномочий нотариуса, к нему предъявлялись особые требования, он рассматривался как должностное лицо.

Советский революционный период «затормозил» в определенной части развитие нотариальной деятельности, поскольку в период гражданской войны снизился гражданский оборот, однако, несмотря на потрясения, происходящие в политической жизни общества, законодательство вновь пришло к усовершенствованию, что говорит о том, что нотариат занимает существенное место в системе общественных отношений, без существования данного института невозможно нормальное функционирование социальной и экономической деятельности.

Нотариальные действия рассматриваются как в динамике, которые предусматривают законом совершение определенного набора юридических фактов и в статике .которые предполагают издание соответствующего нотариального акта, который рассматривается как результат нотариальной деятельности, совершаемый в установленной законом форме, составляемый уполномоченным на то лицом, обладающий определенной системой

реквизитов документа, рассматривающийся как статистически установленный факт, выполняющий определенный критерий достоверности, не требующий доказательств в иных органах государственной власти.

Нотариус имеет право совершать все нотариальные действия, предусмотренные законом, за исключением случаев, когда совершение нотариальных действий предусмотрено международными договорами.

Также нотариус вправе совершать нотариальные действия в отношении любых физических и юридических лиц, когда это необходимо, зачастую, нотариальной формы граждане или лица требуют не только в отношении, например, сделок, установленных законом, но и не требующих нотариальной формы. В данном случае отказ по данному основанию недействительный.

Главное условие – чтобы сделка не противоречила действующему законодательству.

В нотариальной практике при совершении нотариальных действий имеются определенные особенности, которые нотариус должен учитывать.

В настоящее время перечень нотариальных действий законодателем не дифференцирован, указанное, как представляется обусловлено тем, что осуществление нотариальных действий имеет свою специфику в определенных видах материально-процессуальных правоотношений, например, при защите прав ребенка в семейных правоотношениях, при удостоверении доверенностей на представление интересов в органах государственной власти и прочее. Кроме того, нотариус не только составляет нотариальные акты, но и совершает фактические юридически значимые действия, без существования которых возникал бы ряд трудностей.

Например, принятие денежных средств на депозит нотариуса, данный механизм необходим для лиц, стремящихся выполнить обязательства, но у которых в силу ряда причин отсутствует возможность передать денежные средства непосредственно лицу, которому их необходимо предоставить. Вышеназванные обстоятельства свидетельствуют о необходимости

детальной проработки отдельных вопросов, связанных с реализацией нотариальных действий в практической деятельности нотариуса.

В законодательстве отсутствуют конкретные нормы, регламентирующие порядок и основания осуществления корпоративного контроля, в научной литературе недостаточно полно сформулированы соотношения понятий судебного и корпоративного контроля за осуществлением нотариальной деятельности. Ныне существующие нормативно-правовые акты явно не вписываются в нормы, которыми должны регламентироваться основания и порядок проведения проверки, что требует совершенствования законодательства в данной части.

В противном случае, основания привлечения к ответственности нотариусов будут устанавливаться не федеральными законами, чего требует современная правовая система, а нормы локальных актов, что приведет к нарушению прав нотариусов.

С другой стороны – при наличии непосредственных нарушений в действиях нотариуса не разработан эффективный механизм их выявления и пресечения в рамках судебного контроля.

Библиографический список

Нормативно-правовые акты:

1. Основы законодательства Российской Федерации о нотариате (в ред. от 03.08.2018) // Российская газета, N 49, 13.03.1993.

2. Кодекс профессиональной этики нотариусов в Российской Федерации (утв. Минюстом России 19.01.2016) // СПС «Консультант Плюс»

3. Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 N 138-ФЗ (ред. от 27.12.2018) // Российская газета, N 220, 20.11.2002.

4. Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 N 223-ФЗ (ред. от 03.08.2018) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2019) // Российская газета, N 17, 27.01.1996.

5. Федеральный закон от 02.10.2007 N 229-ФЗ (ред. от 03.08.2018) "Об исполнительном производстве" (с изм. и доп., вступ. в силу с 03.09.2018) // Собрание законодательства РФ, 08.10.2007, N 41, ст. 4849.

6. Постановление Правительства Российской Федерации "О Правилах направления средств (части средств) материнского (семейного) капитала на улучшение жилищных условий" от 12 декабря 2007 г. N 862 (в ред. от 4 декабря 2009 г.) // Собрание законодательства Российской Федерации. 2007. N 51. Ст. 63 - 74.

7. Приказ Минюста РФ "Об утверждении Методических рекомендаций по совершению отдельных видов нотариальных действий нотариусами Российской Федерации" от 15 марта 2000 г. N 91 // Бюллетень Министерства Юстиции Российской Федерации, N 4, 2000 г.

8. Приказ Минюста России от 27.12.2016 N 313 (ред. от 21.12.2017) "Об утверждении форм реестров регистрации нотариальных действий, нотариальных свидетельств, удостоверительных надписей на сделках и свидетельствуемых документах и порядка их оформления" (вместе с

"Формами реестров регистрации нотариальных действий, нотариальных свидетельств, удостоверительных надписей на сделках и свидетельствуемых документах", "Порядком оформления форм реестров регистрации нотариальных действий, нотариальных свидетельств, удостоверительных надписей на сделках и свидетельствуемых документах", утв. решением Правления ФНП от 17.11.2016 N 11/16) (Зарегистрировано в Минюсте России 29.12.2016 N 45046) // СПС «Консультант Плюс»

9. Приказ Минюста России от 16.04.2014 N 78 (ред. от 17.04.2018) «Об утверждении Правил нотариального делопроизводства» // Российская газета, N 95, 25.04.2014.

10. Приказ Минюста России от 16.04.2014 N 78 (ред. от 17.04.2018) "Об утверждении Правил нотариального делопроизводства" (вместе с "Правилами нотариального делопроизводства", утв. решением Правления ФНП от 17.12.2012, приказом Минюста России от 16.04.2014 N 78) (Зарегистрировано в Минюсте России 23.04.2014 N 32095) // Российская газета, N 95, 25.04.2014.

11. Письмо ФНП от 22.07.2016 № 2668/03-16-3 «О Методических рекомендациях по удостоверению доверенностей» (вместе с "Методическими рекомендациями по удостоверению доверенностей", утв. решением Правления ФНП от 18.07.2016, протокол N 07/16) // СПС «Консультант плюс»

12. Методические рекомендации по проведению проверки исполнения нотариусом, занимающимся частной практикой, профессиональных обязанностей (утв. Решением Правления ФНП от 17.06.2005, Протокол N 04/05) // Нотариальный вестник, N 9, 2005

Нормативно-правовые акты, утратившие юридическую силу:

13. Декрет СНК РСФСР от 24.11.1917 «О суде» // СУ РСФСР, 1917, N 4, ст. 50

14. Декрет СНК РСФСР от 04.10.1922 "Положение о государственном нотариате" // СУ РСФСР, 1922, N 63, ст. 807

15. Декрет СНК РСФСР от 24.08.1923 «О введении в действие Положения о государственном нотариате Р.С.Ф.С.Р. издания 1923 года» // СУ РСФСР, 1923, N 75, ст. 726.

16. Закон СССР от 19.07.1973 N 4537-VIII (ред. от 16.02.1979) "О государственном нотариате" // Ведомости ВС СССР, 1973, N 30, ст. 393.

Судебная практика:

17. Определение Конституционного Суда РФ от 25.09.2014 N 2206-О "Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданки Стерховой Марины Ивановны на нарушение ее конституционных прав отдельными положениями основ законодательства Российской Федерации о нотариате и частью второй статьи 61 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации" // СПС «Консультант Плюс»

Научная и учебная литература:

18. Акимов Г.Б. Актуальные вопросы организации контроля исполнения нотариусами профессиональных обязанностей // Нотариус. 2017. N 2. С. 3 - 7.

19. Белицкая А.В. Необходимость института государственного контроля над органами нотариата в РФ: теоретический аспект // Нотариус. 2015. N 5. С. 33.

20. Беспалов Ю.Ф. Нотариальный акт: понятие, признаки и классификация // Нотариус. 2018. N 5. С. 3.

21. Васильев А.В. Нотариальные действия. М.: "Феникс", 2008. С. 99.

22. Великая реформа: к 150-летию Судебных Уставов: В 2 т. Т.1. Устав гражданского судопроизводства / Под ред. Е.А. Борисовой. М., 2014.- С. 134.

23. Зайцева Т.И., Крашенинников П.В. Наследственное право. Комментарий законодательства и практика его применения. М.: Статут, 2003. - С. 542.

24. Исаков В.Б. Юридические факты в советском праве. М.: Юрид. лит., 1984. С. 42

25. Калиниченко Т.Г. Нотариальное право и процесс в Российской Федерации. М.: Норма, 2010. С. 11.

26. Кардаш А. Нотариат и крупные бизнес-сделки с недвижимостью: новеллы законодательства // Жилищное право. 2016. N 9. С. 17.

27. Козуб Т.Р. Взаимодействие органов государственной власти и нотариата в Российской Федерации: Дис. ... канд. юрид. наук. М., 1996. С. 39.

28. Леженникова И.М. Участие нотариуса в защите прав и интересов несовершеннолетних в сфере семейных и жилищных правоотношений / И.М. Леженникова // Нотариус. - 2010. - N 5. - С. 38.

29. Малинина Л.Ю. Отдельные вопросы правового положения нотариуса в Российской Федерации // Нотариус. 2018. N 1. С. 3.

30. Погосян Е.В. Особый характер нотариальных функций/ Е.В, Погосян // Нотариус. - 2013.- N 1. - С. 13.

31. Руководство к совершению актов, договоров и обязательств на основании нового Положения о нотариальной части и Правил, распубликованных Указом Правительству-ющего Сената 3 ноября 1867 г. с приложением образцов и форм/ Составитель Д. Коков-цов. СПб., 1868.

32. Сазонова М.И. Надо обеспечить прозрачность и эффективность нотариальной деятельности // Нотариальный вестник. 2010. N 1. С. 7.

33. Самигулина А.В. Правовые проблемы российского нотариата // Вестник арбитражной практики. 2018. N 1. С. 50.

34. Смирнов С.В. Новая инициатива Минюста России, или К вопросу о роли государства в нотариальной деятельности // Закон. 2014. N 11. С. 41.

35. Сучкова Н.В. О депозите нотариуса // Комментарий судебной практики / отв. ред. К.Б. Ярошенко. М.: Институт законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве РФ, КОНТРАКТ, 2017. Вып. 22. С. 84

36. Тютрюмов И.М. Устав гражданского судопроизводства с законодатель-ными мотивами, разъяснениями Правительствующего Сената и комментариями русских юристов, извлеченных из научных и практических трудов по гражданскому праву и судо-производству. Т. 1. Пг., 1916. – С. 543.

37. Черемных Г.Г. Кодекс профессиональной этики нотариусов в Российской Федерации, как и дисциплинарная ответственность нотариусов, нуждается в законодательном переосмыслении // Нотариус. 2018. N 3. С. 24.

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

39. Юшкова Е.Ю. Судебная практика по вопросам нотариальной деятельности. 2-е изд. М., 2004. С. 167 - 175.