

МИНИСТЕРСТВО ОБРАЗОВАНИЯ И НАУКИ РФ
Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение
высшего образования
«ПЕНЗЕНСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ»

Юридический факультет

Кафедра
«Правоохранительная деятельность»

ДИПЛОМНАЯ РАБОТА

на тему

**Становление и правовые основы деятельности нотариата в
Российской Федерации**

Студент гр. <u>143ЮП42</u>	_____	<u>Мошечков Иван Олегович</u>
	(подпись, дата)	(ФИО полностью)
Научный руководитель	_____	<u>к.ю.н. Тимошкина О.А.</u>
	(подпись, дата)	(Фамилия, инициалы)
Нормоконтролер	_____	<u>к.ю.н. Битюцкий Е.В.</u>
	(подпись, дата)	(Фамилия, инициалы)
Рецензент адвокат региональной коллегии адвокатов «Правовед» (должность, место работы)	_____	<u>Федулов А.Н.</u>
	(подпись, дата)	(Фамилия, инициалы)
<i>Работа допущена к защите</i> (протокол заседания кафедры от _____ № ____)		
Заведующий кафедрой	_____	<u>к.ю.н., к.т.н. Свечников Н.И.</u>
	(подпись)	(Фамилия, инициалы)
Работа защищена с оценкой _____ (протокол ГЭК от _____ № ____)		
Секретарь ГЭК	_____	<u>Козинченко Т.Н.</u>
	(подпись)	(Фамилия, инициалы)

Пенза 2018 г.

Оглавление

Введение.....	3
1. Становление и правовые основы деятельности нотариата в Российской Федерации.....	5
1.1. История становления нотариата в России.....	5
1.2. Понятие, задачи и функции нотариата в России.....	12
1.3. Правовые основы деятельности нотариата в России.....	18
2. Организация деятельности нотариата в Российской Федерации.....	26
2.1. Публично-правовая природа нотариальной деятельности в Российской Федерации.....	26
2.2. Система и основные направления деятельности нотариата в России...	33
2.3. Проблемы и основные пути реформирования современного нотариата в России.....	47
Заключение.....	60
Список литературы.....	63

Введение

Реформирование экономических отношений существенно повлияло на реализацию в правовом государстве функций нотариата и стратегию его преобразования и развития. В процессе становления рыночной экономики в России впервые за многие годы остро встал вопрос о формировании рациональной нотариальной системы. В советский период нашей истории нотариат не играл заметной роли в жизни гражданского общества и носил в основном номинальный характер. Внедрение рыночных механизмов, обеспечение реальной экономической самостоятельности юридических и физических лиц, распространение негосударственных форм собственности сделали необходимым создание нотариальной системы, позволяющей удовлетворять интересы личности и государства.

На значимость нотариата в Российской Федерации указывают данные статистики. Так, по данным Министерства юстиции Российской Федерации, по итогу 2017 года было совершено 57 542 629 нотариальных действий¹. Между тем в нашей стране состояние института нотариата, его правовой базы в системе регулирования жизни гражданского общества все еще далеко от совершенства. В этой связи особую актуальность приобретают исследования становления и правовых основ нотариата в Российской Федерации.

Целью работы является исследование становления и правовых основ нотариата в Российской Федерации, выявление проблемных аспектов деятельности нотариата в современных реалиях, а также определение путей дальнейшего совершенствования законодательства.

Сформулированная цель конкретизируется в ряде следующих основных задач:

¹ Официальный сайт Министерства юстиции Российской Федерации // URL: <http://minjust.ru/taxonomy/term/1645> (Дата обращения: 06.06.2018 г.).

- изучить и проследить основные этапы истории становления нотариата в России;
- изучить и дать понятие нотариата в России, определить задачи и функции нотариата;
- охарактеризовать правовые основы деятельности нотариата в России;
- выявить публично-правовую природу нотариальной деятельности в Российской Федерации;
- охарактеризовать систему и основные направления деятельности нотариата в России;
- выявить проблемы нотариата и определить основные пути реформирования современного нотариата в России.

Объектом исследования выступают общественные отношения, возникающие в связи с осуществлением нотариальной деятельности нотариусами, а также функционирования нотариата в Российской Федерации.

Предметом исследования выступают нормативно-правовые акты, правоприменительная практика.

Вопросы становления нотариата в Российской Федерации, а также проблемных аспектов правовых основ нотариата стали объектом исследования в трудах многих ученых, среди которых можно выделить: Асеева А.А., Бегичев А.В., Дуйсенов Э.Э., Еременко А.А., Зимин А.Е., Зинков Е.Г., Имансу А.С., Кириллова Е.А., Куленко Н.И., Кулишова Р.Т., Погосян Е.В., Прощалыгин Р.А., Самигулина А.В., Серова О.А., Сычев О.М. и другие.

Методологическая база исследования сформировалась в результате изучения и использования большого теоретического и практического материала, нормативно-правовых актов, официальных документов, литературных источников и публикаций. Это вызвало необходимость применения разнообразных методов исследования, в числе которых системный, конкретно-исторический, структурно-функциональный, поисковый, а также метод сравнительного правоведения.

Дипломная работа состоит из введения, двух разделов, включающих в себя шесть подразделов, заключения и списка литературы.

1. Становление и правовые основы деятельности нотариата в Российской Федерации

1.1. История становления нотариата в России

Истоки развития нотариата как органа защиты прав и законных интересов участников гражданского оборота и экономических отношений, берет свое начало еще со времен античности и восходит своими корнями к частному римскому праву. Прототипом нотариусов во времена античности являлись должностные лица – писари, которые вели книги записи знатных слоев населения или просто знати¹.

Истоки нотариата совпадают с истоками развития такой правовой категории как доказательство. Необходимость в специалистах по составлению документов можно еще проследить в Древнем Египте и в Древнем Вавилоне, где они были известны как книжники и писцы. Царем Хамураппи, в Древнем Вавилоне, были приняты нормативно-правовые акты, которые стали логическим завершением крупной реформы существовавшего правопорядка, предназначенной унифицировать и усовершенствовать действие неписаных норм, которые зародились еще в первобытном обществе. Текст нормативно-правовых актов был высечен на обелисках из камня, установленных на главных площадях Древнего Вавилона. Главной обязанностью писца являлось записывание публичных разбирательств, переписывание государственных документов, фиксация официальных сообщений, в том числе личных писем, прокламаций, налоговых отчетов, завещаний, различных экономических, административных и религиозных документов и других письменных сообщений. Писцы относились к сословию древней бюрократии и знали почти о каждом значимых событиях в Древнем Вавилоне.

¹ Ралько В.В., Репин Н.В., Дударев А.В., Фомин В.А. Нотариат: учебник. М.: Юстиция, 2016. С. 6.

В исторической научной среде принято связывать и отождествлять историю нотариата, историю Рима, историю Католической церкви. Так, именно римские деятели права разработали систему нотариата и совершили действия по ее распространению по всей подконтрольной Риму территории. Церковь создала свою собственный прототип нотариата и повлияла на последующее развитие профессии после упадка Рима.

Понятие нотариус было разработано секретарем древнеримского оратора Цицирона Туллем Тироном в 103 г. до н.э., и обозначающее систему стенографии, которую использовал для записи речей Цицерона. Служащие, составляющие протоколы, договоры и другие документы, приняли этот способ обозначения текстов, а термин «нотариус» был использован для описания этих лиц¹.

В республиканскую эпоху Римской империи составлением документов занимались следующие лица:

Во-первых, это государственные служащие, в обязанности которых входило составление документов, связанных с государственной службой и ведение общественных счетов, а также предоставление копий и выписок из них, удостоверяя их верность за своей подписью от лица магистрата. Кроме того, государственные служащие присутствовали при судебных спорах претора и вели судебный протокол.

Во-вторых, частные служащие, состоящие на службе у частных лиц, за вознаграждение осуществляющие деятельность домашних секретарей. Стоимость их услуг могли позволить только богатые граждане Римской империи.

В третьих, свободные граждане, табеллионы, которые не состоят на службе у государства, осуществляют составление правовых актов и судебных документов за плату под контролем государства. Табеллионы осуществляли свою деятельность в своих конторах или домах, в которых они составляли

¹ Еременко А.А. От античности к средневековью: нотариальный акт в контексте формирования доминанта европейской цивилизации // История государства и права. 2015. № 24. С. 3.

различные правовые акты и были членами корпорации, создаваемой в каждом городе Римской империи. Необходимо отметить, что данные свободные граждане, не избирались членами корпорации, а распоряжением префекта города назначались на должность. Для придания документам значимости публичных актов данные свободные граждане являлись в судебные органы и вносили их в судебные протоколы. После совершения вышеназванных действий спор о подлинности акта становился невозможным, что имело ключевое значение для их владельцев.

Можно сделать вывод о том, что именно в табеллионах в большей степени просматриваются признаки и свойства современного нотариата. Став истоком института нотариата, деятельность табеллионов приобрела в двенадцатом веке новое имя - нотариат и была включена европейскими государствами как основа для совершенствования современного нотариального права¹.

Параллельно гражданскому институту свободных граждан - табеллионов в христианской церкви появляется аналогичный ему институт, именуемый как церковный нотариат. Во время массовых беспорядков после падения Римской империи, Папа Римский занял место римских императоров и церковь взяла на себя множество функции, которые раньше принадлежали римскому императору. Появление церковного нотариата обосновывается заимствованием духовными властями обычая держания при себе домашних секретарей и писцов. На всем протяжении своего исторического развития, церковь пользовалась влиянием на правовую жизнь государства и общества. Под силой данного влияния церковь модифицировала нотариат, подчинив его не только нуждам самой церкви, но и нуждам светской жизни граждан. С начала восемнадцатого века нотариат становится государственной должностью, которую утверждает духовная власть.

Говоря о развитии нотариата в России, необходимо отметить, что всю историю развития нотариата в России можно разделить на 5 крупных этапов:

¹ Бегичев А.В. Истоки возникновения нотариата латинского типа в России // Нотариус. 2017. № 1. С. 44.

- нотариат в России до реформ Александра 2;
- нотариат в период 1866 – 1917 г.;
- нотариат в дореволюционный доктрине;
- советский нотариат;
- нотариат в современный период.

Нотариат в России до реформ Александра 2 имеет следующие особенности. Также как и в античные времена, нотариат в России развивается совместно с развитием правовой системы в стране. Прототипами современных нотариусов, по свидетельству В.И. Бутенева¹ являлись площадные подьячие, которые в шестнадцатом веке на площадях составляли различные письменные документы.

По смыслу Соборного уложения 1649 г., всякая «крепость» обязательно должна была заканчиваться подписью лица, ее дающего. При этом имелось разграничение полномочий между площадными подьячими, составлявшими письменные акты, и приказами (государственными учреждениями), которые фиксировали в специальных книгах купчие крепости.

Первое же понятие – нотариус появляется только в 1729 г., именно тогда в вексельном уставе первый раз была упомянута должность публичного нотариуса. В 1781 г. появляются нотариусы для торговых сделок, а в 1831 г. появляются биржевые нотариусы.

Нотариат при Александре II приобретает качественные черты, что связано, прежде всего, с преобразованием правовой системы России. По смыслу статьи 11 Учреждения судебных установлений 1864 года, нотариусы в обязательном порядке должны были присутствовать наряду с судебными приставами, канцелярией, кандидатами на должности по судебному ведомству, присяжными поверенными. Необходимо отметить, что по смыслу статьи 420 Учреждения судебных установлений 1864 года, в уездных и губернских городах, а также в столицах должны присутствовать нотариус, которые

¹ Бутенев В.И. История возникновения и развития нотариата за рубежом и в России // Право и государство: теория и практика. М.: Право и государство, 2013. № 5. С. 122.

заведуют под наблюдением судебных мест совершением актов и другими действиями по нотариальной части на основании особого о них положения¹.

Нотариат в дореволюционный период не отличался глобальными изменениями, поэтому единственной особенностью данного периода является многочисленное упоминание о нотариате в научной доктрине. Так, упоминания о нотариате как значимого института встречаются в работах таких видных деятелей права - Д.И. Мейера, Г.Ф. Шершеневича и И.А. Покровского.

После октябрьской революции 1917 года произошли существенные изменения политического и экономического устройства страны. В нормативно-правовых актах советской власти нотариат был упомянут в марте 1918 года, когда Совет Народных Комиссаров (далее – СНК) принял постановление, в соответствии с которым было отменено действие Положения о нотариальной части. Кроме того, СНК принял новое положение и начал муниципализацию нотариальных контор².

Важной вехой в развитии нотариата является первое Положение о государственном нотариате, принятое 4 октября 1922 года, заложившее основы советского нотариата. В соответствии с положением подлежали учреждению государственные должности нотариусов, а некоторых случаях функции нотариусов передавались судьям.

2 августа 1974 году был принят Закон РСФСР «О государственном нотариате»³, устанавливающий общие принципы осуществления нотариальной деятельности. Указанный закон действовал до принятия в 1993 году Основ законодательства Российской Федерации о нотариате.

Второе рождение российского нотариата произошло после принятия 11 февраля 1993 г. Верховным Советом РФ Основ законодательства Российской

¹ Долгов М.А. Нотариат в Российском государстве: история и современность: Монография. М.: Изд-во РГТЭУ, 2012. С. 67.

² Терехов Е.В. История развития и становления нотариата // Актуальные проблемы политики и права. Межвузовский сборник научных статей. Пенза: Информ.-изд. центр ПГУ, 2012. Вып. 8. С. 93.

³ О государственном нотариате : закон РСФСР от 02.08.1974 // Ведомости ВС РСФСР. 1974. № 32. Ст. 852. (Утратил силу).

Федерации о нотариате¹. Основы вступили в силу после официального опубликования в «Российской газете» 13 марта 1993 г.

Причины принятия Основ можно свести в основном к следующим:

- во-первых, с момента начала политических, а затем и экономических реформ качественно изменился гражданский оборот. Процессы приватизации и изменения отношений собственности потребовали адекватных мер правового обеспечения проводимых реформ. В этом плане стали проводиться судебная реформа, меняться система управления и взаимоотношений между различными органами государственной власти, а также во взаимосвязи с органами местного самоуправления в 1993 г. активно проводилась конституционная реформа, закончившаяся принятием новой Конституции РФ. Составной частью реформирования правовой системы стало изменение системы нотариата;

- во-вторых, существовавшая система государственного нотариата не могла справиться с новыми нагрузками по правовому обеспечению деятельности участников гражданского оборота. Приватизация недвижимости привела к появлению жилищного рынка, однако удостоверить нотариально сделку с недвижимостью и совершить иное нотариальное действие стало затруднительно. Попасть к нотариусу становилось достаточно сложным делом. Огромные очереди, запись на прием и тому подобные атрибуты дефицитной экономики были характерны для нотариата постсоветского периода до принятия Основ. Периодически принимавшиеся меры вначале Министерством юстиции ССР, а затем Министерством юстиции РФ по увеличению штатов нотариусов, по введению хозяйственного расчета в системе государственного нотариата носили паллиативный характер и не приводили к разрешению проблемы по существу;

- в-третьих, потребовалось радикальное решение проблем организации нотариальной деятельности на основе опыта дореволюционной России и европейских стран. Поэтому была избрана модель небюджетного латинского

¹ Основы законодательства Российской Федерации о нотариате (ред. от 23.05.2018) // Российская газета. 1993. №49.

нотариата, когда нотариус при осуществлении публично-правовых функций одновременно несет личную ответственность за совершение нотариальных действий и содержание нотариальной конторы, работая в режиме самофинансирования. Такая модель нотариата стимулирует нотариуса к работе, поскольку сочетает личную заинтересованность нотариуса в результатах своей деятельности с исполнением обязанностей по осуществлению публичных функций от имени государства¹.

Принятие основ законодательства о нотариате завершила большой исторический этап развития нотариата, который можно охарактеризовать следующим образом. В советский период развития нотариата нотариусы представляли собой класс государственных служащих. Советский период характеризуется неразвитостью гражданского оборота, что повлияло на усеченную компетенцию нотариусов. Вместе с тем нотариат в советский период в целом справлялся с поставленными целями и осуществлял свою деятельность как часть государственного аппарата².

Принятие основ законодательства о нотариате завершила большой исторический этап развития нотариата, который можно охарактеризовать следующим образом. В советский период развития нотариата нотариусы представляли собой класс государственных служащих. Советский период характеризуется неразвитостью гражданского оборота, что повлияло на усеченную компетенцию нотариусов. Вместе с тем нотариат в советский период в целом справлялся с поставленными целями и осуществлял свою деятельность как часть государственного аппарата.

Таким образом, истоки развития нотариата как органа защиты прав и законных интересов участников гражданского оборота и экономических отношений, берет свое начало еще со времен античности и восходит своими корнями к частному римскому праву. Прототипом нотариусов во времена

¹ Гонгало Б.М. Нотариальное право: учебник. М.: Статут, 2017. С. 25.

² Бегичев А.В. Истоки возникновения нотариата латинского типа в России // Нотариус. 2017. № 1. С. 44.

античности являлись должностные лица – писари, которые вели книги записи знатных слоев населения или просто знати.

1.2. Понятие, задачи и функции нотариата в России

Термин «нотариат» в современном российском праве многозначен и используется в нескольких смыслах:

- во-первых, оно обозначает систему органов и должностных лиц, включающую нотариусов и иных лиц, наделенных в соответствии с законом правом совершения нотариальных действий;
- во-вторых, отрасль законодательства, нормами которой регулируется нотариальная деятельность;
- в-третьих, учебный курс, предметом которого является изучение вопросов нотариального производства и деятельности его участников.

Согласно ст. 1 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате¹ нотариат в России призван обеспечивать в соответствии с Конституцией РФ, конституциями республик в составе Российской Федерации, данными Основами защиту прав и законных интересов граждан и юридических лиц путем совершения нотариусами предусмотренных законодательными актами нотариальных действий от имени Российской Федерации. При этом нотариальные действия в Российской Федерации совершают в соответствии с Основами нотариусы, работающие в государственной нотариальной конторе или занимающиеся частной практикой.

Нотариальные действия в России могут совершаться не только нотариусами. В случае отсутствия в населенном пункте нотариуса соответственно глава местной администрации поселения и специально уполномоченное должностное лицо местного самоуправления поселения или глава местной администрации муниципального района и специально

¹Основы законодательства Российской Федерации о нотариате (ред. от 23.05.2018) // Российская газета. 1993. № 49.

уполномоченное должностное лицо местного самоуправления муниципального района имеют право совершать ряд нотариальных действий для лиц, зарегистрированных по месту жительства или месту пребывания в данных населенных пунктах (ст. 37 Основ). Нотариальные действия от имени Российской Федерации на территории других государств совершают должностные лица консульских учреждений Российской Федерации, уполномоченные на совершение этих действий. Однако у этих лиц, как правило, более ограниченная компетенция либо более ограниченный масштаб деятельности.

Таким образом, нотариальную деятельность в основном в современной России осуществляют специально уполномоченные на это лица – нотариусы. С одной стороны, они совершают нотариальные действия от имени государства, в рамках публично-правовых полномочий, переданных им в силу закона. Поэтому нотариус действует в рамках правил и процедур, которые определены законом, в силу чего данной работе присуща необходимость соблюдения формальностей и правовых процедур. С другой стороны, нотариус в системе латинского нотариата по общему правилу, включая Россию, не является государственным служащим и, как следствие, самостоятельно организует свою работу и несет уголовную, административную, имущественную и иную ответственность за последствия своих действий и допущенные им нарушения закона¹.

Практическая деятельность нотариуса заключается в подготовке проектов нотариальных актов, удостоверении сделок и свидетельствовании фактов, совершении иных нотариальных действий, даче консультаций и советов. Цена ошибки нотариуса при даче советов может быть очень велика, а в целом ряд случаев последствия ее могут быть необратимыми, например при неправильной правовой помощи при составлении завещания. Поэтому можно констатировать, что нотариат в эпоху усложняющихся законодательства

¹Зимин А.Е. К вопросу о взаимодействии нотариата и мировых судей в современных условиях // Мировой судья. 2016. № 5. С. 25.

и правовых процедур из предмета, воспринимавшегося как носящий юридико-технический характер, постепенно превращается в целую науку нотариального права, знание основ которой необходимо для любого юриста, работающего в сфере гражданского оборота.

Поскольку содержание нотариальной деятельности включает в себя определенные формы обеспечения защиты прав и законных интересов физических и юридических лиц, вопросы ее теоретического изучения так важны на современном этапе реформирования системы органов гражданской юрисдикции. Современная модель развития российского нотариата - это развитие модели активного нотариата, которая ставит нотариуса в центр гражданского оборота и наделяет его полномочиями для оказания квалифицированной юридической помощи¹.

Публично-правовые основы нотариальной деятельности нашли подтверждение в ряде постановлений Конституционного Суда РФ, например в Постановлении от 19 мая 1998 г. «По делу о проверке конституционности отдельных положений статей 2, 12, 17, 24 и 34 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате», Определении от 25 сентября 2014 г. № 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».

В п. 2.1 указанного Определения отмечено следующее: «Как следует из правовой позиции Конституционного Суда Российской Федерации, выраженной в ряде его решений, в том числе в Постановлении от 23 декабря 1999 года № 18-П, деятельность занимающихся частной практикой нотариусов, которые на профессиональной основе обеспечивают защиту прав и законных интересов граждан и юридических лиц, является особой юридической

¹Фролович Э.М. Нотариальные действия в системе юридических фактов в гражданском судопроизводстве // Вестник гражданского процесса. 2017. № 4. С. 101.

деятельностью, которая осуществляется от имени государства, что гарантирует доказательственную силу и публичнопризнание нотариально оформленных документов и предопределяет специальный публично-правовой статус нотариусов.

Права и обязанности нотариусов, а также их ответственность определены Основами законодательства Российской Федерации о нотариате. Публично-правовой статус нотариуса и характер выполняемых им функций подразумевают, что использование нотариусом своих прав и организация им осуществления нотариальной деятельности должны соотноситься с возложенными на него обязанностями, в том числе обязанностью по сохранению нотариальной тайны (часть вторая статьи 5 и часть вторая статьи 16 Основ), а также обязанностями перед нотариальной палатой (уплата членских взносов, предоставление сведений - статьи 27 и 28 Основ)¹.

Основные задачи нотариата сформулированы в ст. 1 Основ законодательства РФ о нотариате и заключаются в охране собственности, прав и законных интересов физических и юридических лиц, организаций и учреждений, укреплении законности и правопорядка, предупреждении правонарушений путем своевременного и соответствующего нормам законодательства РФ, удостоверении договоров и сделок, оформлении наследственных прав, совершении исполнительных надписей и иных нотариальных действий. Суть деятельности нотариальных органов состоит прежде всего в том, чтобы обеспечить реальность приобретаемых прав и закрепить их в установленной юридической форме. В своей деятельности органы нотариата руководствуются действующим законодательством РФ 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

¹Погосян Е.В. Эволюция роли нотариуса в процессе доказывания // Нотариус. 2016. № 8. С. 19.

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. 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, так как содержание прав и обязанностей договаривающихся сторон, подлинность подписей, время заключения договора, официально подтвержденные нотариальным органом, являются бесспорными и достоверными. Деятельность нотариата имеет своим предметом только бесспорные дела в отличие от судебной, предметом которой по преимуществу являются споры о праве¹.

Функции нотариата представляют собой основные направления его деятельности, отражая особенности нотариата как уникального правового института, имеющего дуалистическую природу и призванного осуществлять защиту субъективных прав граждан и юридических лиц в частноправовой сфере и осуществляющего деятельность на принципе публичности.

С точки зрения видов и классификации нотариальных функций их можно определить следующим образом.

1) социальные функции, характеризующие место нотариата в системе органов гражданской юрисдикции и правовой системе России, к ним относят предупредительно-профилактическую, правореализационную, правоохранительную, фискальную функции;

¹Кулишова Р.Т. Специфика правовой природы нотариата и нотариальной деятельности в Российской Федерации // Нотариус. 2016. № 7. С. 3.

2) содержательные, отражающие характер нотариальной деятельности - охранительная, юрисдикционная, правоустановительная, удостоверительная.

Публичными функциями нотариата являются прежде всего охрана права и осуществление так называемого предотвратительного или превентивного правосудия.

В частной сфере выделяют такие функции нотариата, как юридическое обслуживание граждан и организаций, разъяснение им возможностей использования правовых норм в тех или иных интересах, предотвращение разногласий между субъектами потенциального правового спора. В рамках так называемой латинской модели нотариата, по мнению В.В. Яркова, не следует ограничиваться возложением на нотариусов только удостоверительных функций; на его взгляд, все более актуальной становится задача по «комплексному оказанию юридической помощи всем заинтересованным участникам гражданского оборота»¹. В этом плане латинский нотариат по сравнению с государственным нотариатом в значительной степени основывается на общественном доверии. Достижение же такого доверия вряд ли возможно, если нотариус будет целиком сосредоточен на осуществлении публичных функций.

Таким образом, нотариат в Российской Федерации - это система, включающая в себя нотариусов, работающих в государственной нотариальной конторе или занимающихся частной практикой, а также органы нотариального самоуправления, которые призваны обеспечить в соответствии с законодательством защиту прав и законных интересов граждан и юридических лиц путем организации и совершения предусмотренных законодательными актами нотариальных действий от имени Российской Федерации.

Данное определение включает в систему нотариата также органы нотариального самоуправления, к которым относится Федеральная нотариальная палата, а также нотариальные палаты субъектов Российской

¹Грудцына Л.Ю. Адвокатура, нотариат и другие институты гражданского общества в России / Под ред. Н.А. Михалевой. М., 2008. С. 102.

Федерации. Несмотря на то, что эти органы не совершают напрямую нотариальные действия, они играют системообразующую роль в рамках нотариата, выполняя организационно-управленческие и нормотворческие функции, уточняя и детализируя правила работы нотариусов, а также активно взаимодействуют с государством в вопросах совершенствования нотариального законодательства и правоприменительной практики.

Задачами нотариата являются защита имущественных прав и законных интересов физических и юридических лиц, предупреждение правонарушений путем совершения нотариальных действий, в том числе по обеспечению доказательств.

1.3. Правовые основы деятельности нотариата в России

Вопрос о правовых основах нотариата в России имеет существенное правовое значение, поскольку в нотариальной практике постоянно возникают вопросы выбора нормы, которой следует руководствоваться при совершении конкретного нотариального действия. Поскольку само нотариальное законодательство, как и нотариальное право, носит комплексный характер, то следует выделять источники как организации нотариальной деятельности, так и самого нотариального производства.

Круг источников нотариального производства очерчен в ст. ст. 1 и 5 Основ законодательства о нотариате¹. К их числу относятся Конституция РФ², международные договоры, Конституции и уставы субъектов РФ, Основы законодательства о нотариате, федеральные законы и законы субъектов РФ.

Основной источник любого законодательства - Конституция РФ. В отношении нотариата можно говорить о целом ряде статей Конституции, но наиболее значимы ст. 48 (закрепляющая право граждан на квалифицированную

¹ Основы законодательства Российской Федерации о нотариате (ред. от 23.05.2018) // Российская газета. 1993. № 49.

² Российская Федерация. Конституция (1993) // Российская газета. 1993. № 237.

юридическую помощь) и ст. 72 (относящая нотариат к вопросам совместного ведения Российской Федерации и субъектов РФ).

Основы законодательства РФ о нотариате были приняты Верховным Советом России 11 февраля 1993 г. и определили современное лицо российского нотариата. Основы являются основным актом организационно-правового характера, определяя современную организацию нотариата, правовой статус, компетенцию и порядок деятельности нотариуса. Вопросам содержательного характера в Основах уделяется незначительное внимание. Ставки государственной пошлины по нотариальным действиям и льготы по их уплате установлены в Налоговом кодексе РФ.

Гражданский кодекс РФ¹ как источник нотариального законодательства в основном относится к самому содержанию нотариальной деятельности, определяя существо конкретных нотариальных действий.

Такое же значение имеют Семейный кодекс РФ², НК РФ³, Федеральные законы «Об обществах с ограниченной ответственностью»⁴, «О регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним» и целый ряд других федеральных законов.

Источником права в современных условиях становится судебная практика в самых разнообразных ее формах. При всей противоречивости высказанных по вопросу о месте судебной практики суждений большинство специалистов разделяют вывод о том, что судебная практика имеет как правообразующее, так и правореализационное значение⁵. Она может быть выражена как в форме судебных актов международных органов правосудия, так и в форме постановлений Конституционного Суда РФ, Президиума и Пленума Верховного Суда РФ. В условиях осуществления государственного устройства России

¹Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 23.05.2018) // СЗ РФ. 1994. № 32. Ст. 3301.

²Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 № 223-ФЗ (ред. от 29.12.2017) СЗ РФ. 1996. № 1. Ст. 16.

³Налоговый кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 05.08.2000 № 117-ФЗ (ред. от 23.04.2018) // СЗ РФ. 2000. № 32. Ст. 3340.

⁴Об обществах с ограниченной ответственностью : федер. закон от 08.02.1998 № 14-ФЗ (ред. от 31.12.2017) // СЗ РФ. 1998. № 7. Ст. 785.

⁵Зайцева Т.И. Нотариальное право: учебник М.: Статут, 2017. С. 16.

напринципе разделения властей (ст. 10 Конституции РФ) совершенно иначе можно поставить вопрос о правотворческих возможностях суда и роли судебной практики в правовом регулировании и правоприменении. Концепция судебного прецедента оказывается весьма плодотворной. Судебная практика не только выступает в современных условиях в качестве предварительной ступени к последующему нормативному регулированию, но и сама становится непосредственным источником такого регулирования.

Причин тому несколько:

- во-первых, суды оказывают воздействие на законодательную и исполнительную власть путем принятия своих актов, контролируя акты иных органов власти. Судебная практика является ориентиром для последующего правотворчества и правоприменения, особенно позитивна в этих процессах роль Конституционного Суда РФ;

- во-вторых, усложняется правовая система. Есть определенные границы детализации законодательных актов, за пределами которых она теряет смысл и закон становится сборником казусов. В настоящее время невозможно дать в федеральных законах и иных нормативных правовых актах полную и исчерпывающую кодификацию всего законодательного материала, решить все возможные вопросы, особенно вопросы взаимодействия с другими правовыми актами¹.

Поэтому судебный прецедент выполняет важнейшие функции, ориентируя субъектов гражданского оборота и нотариусов на вполне определенные варианты правопонимания и правоприменения.

Важное значение имеет международная судебная практика, выраженная в судебных актах Европейского суда по правам человека. В Федеральном законе от 30 марта 1998 г. № 54-ФЗ «О ратификации Конвенции о защите прав человека и основных свобод и Протоколов к ней»² содержится заявление о признании обязательными для Российской Федерации как юрисдикции ЕСПЧ,

¹ Шевченко С.Н. К вопросу о конституционно-правовом статусе нотариата // Нотариус. 2016. № 2. С. 3.

² О ратификации Конвенции о защите прав человека и основных свобод и Протоколов к ней : федер. закон от 30.03.1998 № 54-ФЗ // СЗ РФ. 1998. № 14. Ст. 1514.

так и решений этого Суда, а также заявлений о праве российских граждан на обращение в названный Суд за защитой своих нарушенных прав в течение шести месяцев после того, как исчерпаны внутригосударственные средства защиты этих прав.

При этом обязательное значение имеют не только те решения, которые были вынесены против Российской Федерации, но и в целом вся практика ЕСПЧ независимо от того, кто выступал в качестве заявителя - российские либо иностранные лица, в которой выражена его правовая позиция по тем либо иным вопросам толкования и применения Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод. Не имеет также значения и сфера решения - касается ли оно результатов правоприменительной деятельности судов общей юрисдикции либо арбитражных судов.

Например, для нас значима позиция такого международного органа правосудия, как ЕСПЧ, касающаяся нотариата.

В решении ЕСПЧ от 3 апреля 2001 г. по вопросу приемлемости жалобы № 44319/98, поданной О.В. Романовской против Российской Федерации, Суд отметил, что конвенционные органы последовательно не признавали исполнительно-регулятивные органы профессиональных структур, создаваемых лицами так называемых свободных профессий, в качестве ассоциаций (объединений) по смыслу ст. 11 Конвенции.

Цель этих предусмотренных законодательством органов - осуществление контроля и содействие развитию профессиональной деятельности. При этом данные органы выполняют важные публично-правовые функции, преследующие цель защиты прав других лиц. В связи с этим их нельзя отождествлять с профессиональными союзами, но они тем не менее интегрированы в государственную структуру. Принимая во внимание положения Основ и законодательно закрепленные функции нотариальных палат,

Суд придерживается мнения о том, что такие палаты не могут рассматриваться в качестве объединений по смыслу ст. 11 Конвенции¹.

В данном решении ЕСПЧ подчеркнуты публично-правовая природа и особый характер функций нотариальных палат, которым делегированы государственные функции и на которые возложены обязанности по регулированию нотариальной деятельности.

Практика Конституционного Суда РФ. Юридическая сила решений Конституционного Суда РФ характеризуется тем, что они обязательны на всей территории РФ для всех представительных, исполнительных и судебных органов государственной власти, органов местного самоуправления, предприятий, учреждений, организаций, граждан и их объединений.

Признание не соответствующими Конституции РФ федерального закона, нормативного акта Президента РФ, нормативного акта Правительства РФ, договора или отдельных их положений является основанием для отмены в установленном порядке положений других нормативных актов либо договоров, основанных на признанных неконституционными полностью или частично нормативном акте либо договоре либо воспроизводящих их или содержащих такие же положения, какие были признаны неконституционными.

Признание не соответствующими Конституции РФ нормативного акта субъекта РФ, договора субъекта РФ или отдельных их положений является основанием для отмены в установленном порядке органами государственной власти других субъектов РФ положений принятых ими нормативных актов либо заключенных договоров, содержащих такие же положения, какие были признаны неконституционными.

Положения указанных выше нормативных актов либо договоров не могут применяться судами, другими органами и должностными лицами.

В этом плане можно привести в качестве примера Постановление Конституционного Суда РФ: от 24 февраля 1998 г. по делу о проверке конституционности отдельных положений ст. ст. 1 и 5 Федерального закона от

¹Зайцева Т.И. Нотариальное право: учебник М.: Статут, 2017. С. 16.

5 февраля 1997 г. «О тарифах страховых взносов в Пенсионный фонд РФ, Фонд социального страхования РФ, Государственный фонд занятости населения РФ и в фонды обязательного медицинского страхования на 1997 год»¹.

Важное значение имеют решения Верховного Суда РФ, когда указанный судебный орган реализует свои полномочия по проверке соответствия федеральным законам актов Правительства РФ и нормативных актов федеральных органов исполнительной власти, а также разрешает гражданские дела в апелляционном, кассационном и надзорном порядке.

Значима также практика толкования Верховным Судом РФ и нижестоящими судами общей юрисдикции применяемого в нотариальной деятельности материального законодательства. Поэтому такая практика обобщается и используется в работе нотариусов, а также публикуется в виде обзоров.

Поскольку в соответствии со ст. 72 Конституции РФ нотариат отнесен к сфере совместного ведения, то по вопросам нотариата может осуществляться правовое регулирование субъектами РФ. Указанное положение о нотариате как сфере совместного ведения накладывает отпечаток на построение нотариального законодательства как двухуровневого, сочетающего в себе законоположения федерального уровня и уровня субъектов РФ. В частности, согласно ст. 26.3 Федерального закона от 6 октября 1999 г. № 184-ФЗ «Об общих принципах организации законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной власти субъектов Российской Федерации» количество должностей нотариусов в нотариальном округе определяется органом государственной власти субъекта РФ. Поэтому по данному вопросу принимаются правовые акты субъектов РФ.

Указы Президента РФ и Правительства РФ. В качестве примера можно привести Указ Президента РФ от 22 июля 2002 г. № 767 «Об использовании

¹ О тарифах страховых взносов в Пенсионный фонд РФ, Фонд социального страхования РФ, Государственный фонд занятости населения РФ и в фонды обязательного медицинского страхования на 1997 год : постановление Конституционного суда РФ от 24 февраля 1998 // СЗ РФ. 1998. № 10. Ст. 1242.

Государственного герба Российской Федерации на печатях нотариусов»¹, согласно которому в соответствии со ст. 7 ФКЗ от 25 декабря 2000 г. № 2-ФЗ «О Государственном гербе Российской Федерации» установлено, что Государственный герб РФ помещается на печатях нотариусов и воспроизводится на оформляемых и (или) выдаваемых ими документах.

Акты федеральных органов исполнительной власти. Указанные акты принимаются по целому ряду вопросов, в том числе и в случаях, прямо указанных в Основах законодательства РФ о нотариате. Так, непосредственное значение для нотариальной деятельности имеют Методические рекомендации по совершению отдельных видов нотариальных действий нотариусами Российской Федерации.

Отличительной особенностью нормативных актов по нотариату является то правило, что многие из них должны приниматься совместным решением Министерства юстиции РФ и Федеральной нотариальной палатой, поскольку последняя наделена рядом регулирующих полномочий публично-правового характера в сфере нотариата. Например, Положение о порядке проведения конкурса на замещение вакантной должности нотариуса утверждено Приказом Минюста России от 17 февраля 1997 г. № 19-01-19-97 (ред. от 29 июня 2015 г.) и согласовано с ФНП 15 января 1997 г.

Заключительные выводы. Таким образом, можно сказать, что основным источником законодательства как организации нотариальной деятельности, так и относительно порядка совершения нотариальных действий являются федеральный закон и судебная практика его толкования. Только относительно ряда процедурных вопросов назначения на должность нотариуса и нотариального делопроизводства в случаях, предусмотренных Основами законодательства РФ о нотариате, источником нотариального законодательства являются нормативные акты федеральных органов исполнительной власти, при

¹ Об использовании Государственного герба Российской Федерации на печатях нотариусов : указ Президента РФ от 22.07.2002 № 767 // СЗ РФ. 2002. № 30. Ст. 3036.

этом в ряде случаев принятые по согласованию с Федеральной нотариальной палатой.

Таким образом, главным нормативным актом, регулирующим организацию и деятельность нотариата в Российской Федерации, являются Основы законодательства РФ о нотариате, принятые 11 февраля 1993 г. Несмотря на то, что их принятие предшествовало Конституции РФ, они неоднократно были признаны Конституционным Судом РФ соответствующими нормам Конституции РФ.

Многие вопросы, связанные непосредственно с нотариальной деятельностью, также регулируются федеральными законами и кодифицированными актами. Так, Налоговый кодекс РФ регулирует вопросы, связанные с уплатой государственной пошлины: порядок ее взимания, размеры и особенности уплаты, льготы при обращении за совершением нотариальных действий, основания и порядок возврата или зачета государственной пошлины.

Гражданский кодекс РФ регулирует многие вопросы, относящиеся напрямую к деятельности нотариата: наследственное право, исполнение обязательств путем внесения долга в депозит нотариуса и многие другие.

Гражданский процессуальный кодекс РФ определяет порядок рассмотрения заявлений о совершенных нотариальных действиях или об отказе в их совершении. Новый пункт 5 ст. 61 Гражданского процессуального кодекса РФ придает особый статус нотариально оформленному документу: «Обстоятельства, подтверждаемые нотариусом при совершении нотариального действия, не требуют доказывания, если подлинность нотариально оформленного документа не опровергнута в порядке, установленном статьей 186 настоящего Кодекса, или не установлено существенное нарушение порядка совершения нотариального действия».

2. Организация деятельности нотариата в Российской Федерации

2.1. Публично-правовая природа нотариальной деятельности в Российской Федерации

Неотъемлемым фактором развития любого общества является создание оптимальных условий для реализации прав, свобод и законных интересов человека и гражданина. Этой цели подчинено создание и совершенствование большинства гражданско-правовых и публично-правовых институтов.

Нотариат не исключение. Согласно ст. 1 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате 1993 года (далее - Основы законодательства о нотариате)¹ задача нотариата заключается в обеспечении в соответствии с Конституцией РФ, конституциями (уставами) субъектов Российской Федерации защиты прав и законных интересов граждан и юридических лиц путем совершения нотариусами предусмотренных законодательными актами нотариальных действий от имени Российской Федерации.

Толкуя данную норму, В.В. Ралько отмечает, что суть деятельности нотариата состоит в том, чтобы обеспечить реальность приобретаемых прав и закрепить их в установленной юридической форме. В своей деятельности нотариусы руководствуются российским законодательством и одновременно требуют его соблюдения от всех заинтересованных лиц, обращающихся с просьбой о совершении тех или иных нотариальных действий².

Нотариат оказывает большое влияние на многие стороны хозяйственной деятельности участников экономических отношений, способствует реализации гражданских прав и предупреждению их возможного нарушения. Таким образом, посредством нотариальной деятельности решаются задачи по укреплению законности и предупреждению правонарушений. К примеру, при выдаче свидетельства о праве на наследство нотариусы исключают возможные

¹Основы законодательства Российской Федерации о нотариате (ред. от 23.05.2018) // Российская газета. 1993. № 49.

²Ралько В.В., Репин Н.В., Дударев А.В., Фомин В.А. Нотариат: Учеб. М.: Юстиция, 2016. С. 16.

нарушения прав несовершеннолетних и нетрудоспособных наследников; обнаруживая нарушения законности гражданами или должностными лицами, они сообщают об этом руководителям соответствующих учреждений и организаций либо прокурору.

Уникальность нотариата обусловлена тем, что публично-правовой характер деятельности нотариусов гармонично сочетается с частноправовыми аспектами такой деятельности. В частной сфере функция нотариата заключается в обеспечении надлежащих правовых условий правореализационной деятельности участников нотариальных действий. Публичными функциями нотариата являются охрана права и предотвращение потенциального правового спора.

Двойственная (частно-публичная) правовая природа нотариата неоднократно подчеркивалась в научной литературе¹ и в актах Конституционного Суда РФ.

Публичные и частные элементы нотариальной деятельности не являются взаимоисключающими, они дополняют друг друга. С одной стороны, нотариус является абсолютно самостоятельной единицей гражданского общества, действующей на основе принципа самоорганизации и несущей ответственность за причиненный ущерб собственным имуществом. С другой - что прямо следует из ст. 1 Основ законодательства о нотариате - нотариус совершает нотариальные действия от имени Российской Федерации.

Законодательством установлена определенная организационная структура нотариата, регламентированы формы и методы нотариальной деятельности, а также контроль за ее осуществлением.

Все это позволяет говорить о наделении нотариата государственно-властными полномочиями. При этом очевидно, что реализация государственной власти осуществляется посредством деятельности государственных органов, тогда как нотариат представляет собой

¹Черников А.Е. Правовая природа нотариата в современной России // Управление общественными и экономическими системами. 2013. № 1. С. 1.

негосударственную структуру, не является государственным органом и не входит ни в одну из закрепленных Конституцией РФ трех ветвей власти (законодательную, исполнительную и судебную). Делегирование властных полномочий в систему нотариата происходит посредством интегрирования профессиональной корпорации юристов в государственные структуры.

В определенной степени данное противоречие, возникшее с принятием Основ законодательства о нотариате, привнесших в качестве нового субъекта нотариальной деятельности частнопрактикующего нотариуса (система государственного нотариата не предполагала делегирование каких бы то ни было властных полномочий частным лицам), разрешено КС РФ в Постановлении от 19.05.1998 № 15-П¹. Отечественный орган конституционного контроля указал на то, что негосударственные структуры на основании специального поручения государства (в исключительных случаях) вправе осуществлять государственные функции. Таким образом, наделение государством нотариальных палат в соответствии с законодательными управленческими и контрольными полномочиями в целях обеспечения в нотариальной деятельности гарантий прав и свобод граждан не противоречит Конституции РФ.

Данная правовая позиция КС РФ, подтверждающая делегирование части суверенных полномочий в пользу профессиональной корпорации юристов, получила развитие в принятых впоследствии актах. Так, в Определении от 11.07.2006 № 349-О КС РФ² отметил, что нотариальная деятельность носит публично-правовой характер, а нотариальные действия, совершаемые как государственными, так и частными нотариусами от имени Российской Федерации, являются публично значимыми действиями. Указание на

¹ По делу о проверке конституционности отдельных положений статей 2, 12, 17, 24 и 34 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате : постановление Конституционного Суда РФ от 19.05.1998 № 15-П // СЗ РФ. 1998. № 22. Ст. 2491.

² Оботказе в принятии к рассмотрению жалоб граждан С.В. Бирюковой, Е.А. Лепехиной, Т.И. Сопиной, Е.Е. Тимофеевой, А.Г. Цымбаренко и Г.Н. Шаншиевой на нарушение их конституционных прав положениями части четвертой статьи 22 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате и абзаца девятого статьи 22 Федерального закона от 2 ноября 2004 года «О внесении изменений в часть первую и вторую Налогового кодекса Российской Федерации и некоторые другие законодательные акты Российской Федерации, а также о признании утратившими силу отдельных законодательных актов (положений законодательных актов) Российской Федерации : определение Конституционного Суда РФ от 11.07.2006 № 349-О // Вестник Конституционного Суда РФ. 2007. № 1.

реализацию нотариусами публичных обязанностей и публичных функций содержится и в Определениях КС РФ от 01.03.2011 № 272-О-О¹, от 02.07.2015 № 1523-О². В Определении КС РФ от 21.04.2011 № 444-О-О говорится о публично-правовом статусе нотариуса, а в Определении от 08.12.2011 № 1714-О-О нотариат упоминается как публичнозначимый институт, призванный оказывать гражданам квалифицированную юридическую помощь, защищать в рамках своей компетенции их права и свободы. Публично-правовое назначение нотариальной деятельности отражено также в Определениях КС РФ от 09.12.2014 № 2753-О и от 03.07.2014 № 1532-О. В последнем Определении особо подчеркнуто правовое значение нотариальных палат как институтов гражданского общества, выполняющих публичнозначимые функции, в том числе по осуществлению контроля в сфере нотариальной деятельности.

Таким образом, делегирование государственно-властных полномочий в системе нотариата происходит по умолчанию (вотсутствие прямого указания в законе), что, однако, не снижает ценности данного института и выполняемых им публичных функций.

Сказанное позволяет заключить, что нотариат представляет собой не входящую в систему государственных органов негосударственную структуру, которой делегированы отдельные государственно-властные полномочия по осуществлению такой важной функции государства, как защита прав и законных интересов граждан и юридических лиц (ст. 2 Конституции РФ).

Понимание нотариата как публично-правового института напрямую связано с предметом его регулятивного воздействия на общественные отношения и с формами такого воздействия. Общепринятыми являются три основные формы правовой деятельности нотариата.

¹ Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданки Чераневой Антонины Афанасьевны на нарушение ее конституционных прав абзацем третьей части первой статьи 15 и частью первой статьи 23 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате : определение Конституционного Суда РФ от 01.03.2011 № 272-О-О // Нотариальный вестник. 2011. № 5.

² Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданина Овчинникова Андрея Александровича на нарушение его конституционных прав положениями статей 6 и 23 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате : определение Конституционного Суда РФ от 02.07.2015 № 1523-О // Вестник Конституционного Суда РФ. 2015. № 6.

Первая форма правовой деятельности - правоохранительная - обеспечивает непосредственное исполнение, использование и соблюдение требований правовых норм в процессе осуществления своих полномочий самим нотариусом, а также правомерность юридических действий участников гражданского оборота, в отношении которых совершается нотариальное действие. Правоохранительная форма наиболее ярко отражает роль нотариата как публично-правового института, обеспечивающего правомерность юридических действий участников гражданского оборота и снижающего уровень как гражданских, так и уголовных правонарушений.

Вторая форма правовой деятельности - правотворческая - представляет собой специфический вид правотворчества, результатом которого является принятие нотариального акта, устанавливающего права и обязанности в отношении ограниченного круга лиц. Специфика процесса нотариального правотворчества состоит в том, что нотариус формирует свою правовую позицию на основе совокупного анализа не только национального закона, но и иных источников права, объективируемую в нотариальном акте и подлежащую применению лишь в условиях конкретного юридического казуса¹.

Третья форма правовой деятельности - правоприменительная (правозащитная) - обеспечивает возможность выбора нотариусом конкретного источника права (международный договор, национальный нормативный правовой акт, судебный прецедент), который применительно к определенным общественным отношениям обеспечивает максимальные гарантии для защиты прав, свобод и законных интересов человека и гражданина, являющегося субъектом этих отношений. Правоприменительная (правозащитная) форма правовой деятельности сближает нотариат с судебными органами.

В научной литературе нотариат нередко называют институтом предупредительного (досудебного) правосудия, указывая на то, что целью как

¹Цветков А.С. Публично-правовая природа нотариальной деятельности в Российской Федерации // Современное право. 2017. № 11. С. 49.

нотариальной, так и судебной деятельности является охрана права, а также делая акцент на общих чертах в правовом статусе нотариуса и судьи.

Действительно, законодательство обязывает нотариусов совершать нотариальные действия на законных основаниях в строго предусмотренных законом процессуальных формах, базировать все свои действия на соответствующих нормах материального и процессуального права. Стоящие перед органами нотариата задачи по охране прав и законных интересов физических и юридических лиц имеют много общего с задачами суда, но осуществляются они иными способами и методами, присущими только нотариату, деятельность которого имеет превентивный характер.

Целью правосудия всегда выступает разрешение какого-либо социального конфликта, правосудие не осуществляется в бесспорных ситуациях. Нотариальная же деятельность относится к области бесспорной юрисдикции, ее цель - предупреждение нарушений при реализации гражданских прав и тем самым предотвращение судебных споров. Нотариус обеспечивает защиту прав лиц посредством придания юридической достоверности неоспариваемым другими лицами (бесспорным) правам и фактам, чем предупреждает необходимость обращения в суд¹.

Посредством предоставленных законодателем форм и методов нотариус обеспечивает принудительное исполнение обязательства без обращения в суд. Примером могут служить ситуации получения по некоторым обязательствам исполнительных надписей нотариусов (ст. 89 Основ законодательства о нотариате), взыскания алиментов на основании нотариально удостоверенного соглашения об их уплате, обращения взыскания на залог по исполнительной надписи нотариуса без обращения в суд на основании нотариально удостоверенного соглашения.

¹Самигулина А.В. Правовые проблемы российского нотариата // Вестник арбитражной практики. 2018. № 1. С. 50.

В случае невозможности предотвращения судебного разбирательства нотариальные действия, кроме прочего, позволяют максимально облегчить и упростить рассмотрение дела.

Существенно упрощается установление обстоятельств дела в судебном процессе за счет принятия во внимание документов, выданных нотариусом. При этом Гражданский процессуальный кодекс РФ¹ и Арбитражный процессуальный кодекс РФ² не дают преимущества определенным доказательствам, в связи с чем формально нотариально оформленные документы ненаделены большей юридической силой. Однако на практике нотариально удостоверенный договор облегчает заинтересованной стороне доказывание своих прав, так как содержание прав и обязанностей контрагентов, подлинность их подписей, время заключения сделки, официально подтвержденные нотариусом, обладают признаком бесспорности и достоверности, объективно вызывают больше доверия у суда, поскольку выданы независимым, беспристрастным, компетентным лицом, не заинтересованным в исходе спора.

Предусмотренная законодателем упрощенная процедура выдачи судебного приказа без судебного разбирательства на основании опротестованного нотариусом векселя в неплатеже или неакцепта также значительно упрощает судебное производство и тем самым создает дополнительные гарантии защиты прав и законных интересов лиц (ст. 229.2 АПК РФ, ст. 122 ГПК РФ).

Следовательно, нотариат играет неопределимую роль в защите прав граждан без обращения к правосудию, минимизирует количество судебных споров и конфликтов, облегчает осуществление правосудия в ситуации, когда возникает потребность обратиться за такой защитой в суд. Богатый потенциал нотариата в сфере защиты прав граждан раскрывается в современных реалиях политической

¹Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 № 138-ФЗ (ред. от 03.04.2018) // СЗ РФ. 2002. № 46. Ст. 4532.

²Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации от 24.07.2002 № 95-ФЗ (ред. от 28.12.2017) // СЗ РФ. 2002. № 30. Ст. 3012.

и экономической нестабильности, когда поведение участников оборота подрывает механизм действия права, извращает его функции, существенно снижает эффективность правового регулирования (что ярко иллюстрирует практика судебных споров), когда институт права утрачивает свое социальное значение и не способен выполнять стоящие перед ним задачи¹.

Таким образом, публично-правовая сущность нотариальной деятельности проявляется через делегирование нотариату отдельных государственно-властных полномочий по защите прав и законных интересов граждан и нотариат следовало бы относить в сферу исключительно гражданско-правовых услуг.

Принцип публичности в деятельности нотариата и выполняемые им функции тесно взаимосвязаны. Защищая права и законные интересы граждан и юридических лиц, нотариус тем самым реализует публичный интерес, проявляющийся в создании полноценного гражданско-правового оборота, формировании эффективной правовой системы, становлении демократического правового государства.

2.2. Система и основные направления деятельности нотариата в России

О.В. Моисеева отмечает, что нотариат является полноценным институтом гражданского общества, который не зависит от государства и действует на принципах местного самоуправления, поскольку он не входит в систему органов государственной власти². Эта особенность привлекает внимание к данному институту права. Ведь нотариат, в каком-то смысле, является беспристрастным, но тем не менее профессиональным участником государственного регулирования гражданского оборота.

¹Цветков А.С. Публично-правовая природа нотариальной деятельности в Российской Федерации // Современное право. 2017. № 11. С. 52

²Моисеева О.В. Нотариальная деятельность. М.: Спутник, 2015. С. 12.

Следует отметить, что хотя нотариальные органы и не входят в систему органов государственной власти, но их развитие тесно взаимосвязано с развитием государства в целом. Поэтому обоснованно, что в период, когда происходит формирование и развитие экономических отношений, когда структурируются корпоративные правоотношения и активно развивается деятельность российских предпринимателей, нотариат также развивается.

Система нотариата включает в себя:

- нотариусов, работающих в государственных нотариальных конторах;
- нотариусов, занимающихся частной практикой;
- должностных лиц - органов исполнительной власти;
- должностных лиц консульских учреждений;
- иных должностных лиц, которые действующим законодательством наделены правом, в исключительных случаях, совершать нотариальные действия.

Административное единство этой системы обеспечивается Министерством юстиции РФ, министерствами юстиции республик, входящих в состав РФ, управлениями юстиции субъектов РФ, а, кроме того, нотариальными палатами, действующими как на федеральном, так и на региональном уровне¹.

Нотариус (как государственный, так и частный) входит в состав иерархической пирамиды и является ее нижним и основным звеном.

Промежуточная ступень - Министерства юстиции республик, входящих в состав РФ, а также управления юстиции иных субъектов РФ. На вершине иерархической ступени - Министерство юстиции РФ.

В их состав входят отделы нотариата, которые вырабатывают стратегию развития нотариата, разрабатывают методические указания и инструкции по специальным вопросам и осуществляют контроль за нотариальной деятельностью.

¹Моисеева О.В. Нотариальная деятельность. М.: Спутник, 2015. С. 14.

Нотариальные палаты не являются публичными учреждениями (т. е. органом государственной власти), не подотчетны государству; главный признак их деятельности - самоуправление.

Взаимоотношения, входящие в систему нотариата органов, регулируются Основами. Минюст РФ и органы юстиции субъектов РФ наделены определенными полномочиями в сфере организации нотариальной деятельности. Часть этих полномочий делегирована только Минюсту РФ, часть - органам юстиции субъектов. Многими же полномочиями органы юстиции обладают совместно с нотариальными палатами.

Нотариусы, независимо от того, будут ли они работать в государственной нотариальной конторе или в частной, наделяются полномочиями заниматься нотариальной деятельностью Министерством юстиции РФ, или по его поручению органом юстиции субъекта РФ.

В соответствии с Основами законодательства о нотариате¹, Министерство юстиции РФ:

- определяет порядок выдачи лицензий на право нотариальной деятельности;
- ведет реестр государственных нотариальных контор и контор нотариусов, занимающихся частной практикой;
- устанавливает формы реестров регистрации нотариальных действий, нотариальных свидетельств, удостоверительных надписей на сделках и свидетельствуемых документах;
- устанавливает порядок определения места совершения нотариального действия, когда оно должно быть выполнено в определенной нотариальной конторе, но нотариус этой конторы ограничен в праве совершения данного нотариального действия;
- определяет порядок совершения нотариусом нотариального действия, не предусмотренного законодательством Российской Федерации, но

¹Основы законодательства Российской Федерации о нотариате (ред. от 23.05.2018) //Российская газета. 1993. № 49.

относящегося по международному договору к компетенции российского нотариуса.

Совместно с Федеральной нотариальной палатой Министерство юстиции РФ:

- утверждает правила нотариального делопроизводства (ч. 1 ст. 9);
- определяет порядок проведения конкурса на занятие должности нотариуса (ч. 3 ст. 12);
- определяет порядок прохождения стажировки (ч. 2 ст. 2);
- утверждает положения о квалификационной и апелляционной комиссиях (ч. 6 ст. 4).

Необходимо отметить, что долгое время нотариат обладал статусом исключительно органа удостоверительного характера. Это обусловлено тем, что нормативная правовая база установила обращение к нотариусам в добровольном, а не в обязательном порядке.

Исходя из этого, цивилисты, проанализировавшие ситуацию в части реализации нотариатом своих полномочий и доли его участия в регулировании гражданских правоотношений, пришли к выводу, что необходимо пересмотреть положение данного института, расширив его полномочия и позволив использовать весь накопленный за годы действия потенциал в правореализационной практике¹.

На наш взгляд, до расширения полномочий необходимо разрешить проблемы, которые современный нотариат без поддержки государства решить не может. К данным проблемам, например, относятся: место нотариата в системе органов власти Российской Федерации, правовые проблемы принятия мер по охране наследственного имущества и др.

Перечень актуальных проблем не является исчерпывающим. Следует отметить, что, помимо обозначенных вопросов, существует и множество

¹Самигулина А.В. Правовые проблемы российского нотариата // Вестник арбитражной практики. 2018. № 1. С. 50.

других, которые необходимо решить для оптимизации деятельности нотариусов в условиях современного развития Российской Федерации.

К сожалению, необходимо признать тот факт, что современное законодательство в области нотариата отличается формальными недоработками со стороны законодателя. Об этом свидетельствуют обозначенные выше проблемы.

В настоящее время государство не должно отходить в сторону от проблем нотариата, ему стоит обратить внимание на столь значительный институт, который может сослужить большую роль, чем играет сегодня.

Пункт 1 ст. 48 Конституции Российской Федерации¹ предусматривает следующее положение: каждый может получить квалифицированную юридическую помощь. Сегодня данный вопрос как никогда актуален, поскольку существует множество областей, в которых гражданину могут потребоваться юридические услуги. Будь то речь о работе или учебе или же элементарные действия по покупке товаров или их продаже, получение различных государственных выплат в связи с тем или иным обстоятельством. Множество проблем может привести к потребности обращения к профессиональному юристу.

И органы, занимающиеся нотариальной деятельностью, совсем не исключение из правил. Основы законодательства Российской Федерации о нотариате от 11 февраля 1993 г. №4462-1 определяют нотариат, как орган, который должен защищать права и законные интересы граждан и юридических лиц путем совершения нотариусами предусмотренных российским законодательством нотариальных действий (ст. 1).

Учитывая особенность деятельности нотариусов и нотариальных органов в целом, представляется затруднительным отнести нотариат к какой-либо ветви власти. Он защищает права и интересы, но при этом не является органом

¹Российская Федерация. Конституция(1993) // Российская газета. 1993. № 237.

судебной власти. Отсюда возникает множество проблем, связанных с разграничением деятельности нотариата и судов общей юрисдикции.

У суда и у нотариата общие функции по защите прав, но способы этой защиты отличаются друг от друга. Путем рассмотрения и разрешения различного рода споров суд осуществляет свою правозащитную функцию. Нотариусы делают то же самое путем нотариального удостоверения бесспорных фактов. В случае если возникает спор о праве, нотариат не принимает участия в решении подобной проблемы и отказывает в совершении нотариальных действий.

Исходя из того, что суд и нотариат в равной степени являются независимыми и беспристрастными органами, осуществляющими публично-правовые функции, следует обратить внимание на основной критерий их различия в сфере гражданской юрисдикции: спорность или бесспорность права. Когда имеет место спор, вопрос решается судом, когда бесспорность - нотариусом. Отсюда следует, что можно различать данные органы на основании следующего:

- 1) содержание деятельности предполагает осуществление правосудия судом и осуществление действий предупредительного характера нотариатом;
- 2) степень обязательности конечных актов (как судебных, так и нотариальных): постановления судов носят обязательный характер, нотариальные акты - нет, за исключением исполнительных надписей нотариуса и нотариально удостоверенных соглашений об уплате алиментов;
- 3) степень финансирования: деятельность судов общей юрисдикции спонсируется государством, когда как небюджетный нотариат осуществляет свою деятельность на принципе самофинансирования.

Т.В. Ярошенко отмечает следующую проблему: подведомственность судов общей юрисдикции при наличии спорных вопросов, вытекающих из деятельности органов нотариата, четко урегулирована Гражданским процессуальным кодексом от 14 ноября 2002 г. (в ред. от 30.10.2017, далее - ГПК РФ), тогда как вопрос регулирования отдельных видов нотариальных

действий еще не нашел закрепления в законе¹. Отсюда следует, что данный вопрос требует доработки со стороны законодателя путем внесения изменений в Основы о нотариате или создания закона, устанавливающего более четкие правила регулирования нотариальной деятельности в Российской Федерации.

Обращаясь к проблеме определения места нотариата в системе органов власти, Н.И. Куленко, например, считает, что нотариат занимает достойную нишу в сфере органов управления, иными словами, является органом исполнительной власти. И с этим мнением, на наш взгляд, трудно не согласиться, поскольку совершение тех действий, которые возложены на нотариальные органы, возможно только институтом, обладающим определенными властными полномочиями.

Как отмечает указанный автор, по своей гражданско-правовой природе суды общей юрисдикции и нотариат очень близки. Но в данном случае автор не говорит о единстве функций, а наоборот подчеркивает их различность. Так, главная функция суда сводится к разрешению споров, в то время как функция нотариата заключается в юридическом оформлении и закреплении гражданских прав, то есть данная функция является предупредительной. В связи с этим деятельность нотариусов иногда называют превентивным правосудием. Это справедливо относительно тех случаев, когда обращение к нотариусу освобождает человека от необходимости обращения за защитой в суд. Например, в случае проставления исполнительной надписи нотариусом².

Е.Г. Зинков также критикует мнение, согласно которому нотариат является институтом предупредительного или превентивного правосудия. Он отмечает, что деятельность нотариуса по своей исторической сути не имеет никакого отношения к правосудию, так как он никогда не участвовал в его осуществлении. Необоснованной считает и теорию о том, что функции нотариата обладают двойственной структурой и могут осуществляться как в

¹Ярошенко Т.В. Нотариат в Российской Федерации: актуальные проблемы // Вестник Балтийского федерального университета им. И. Канта. 2013. № 3. С. 83.

²Куленко Н.И. Проблемы действующей системы нотариата в Российской Федерации // Вестник Челябинского государственного университета. 2013. № 38. С. 51.

рамках осуществления правосудия, так и вне этих рамок. Автор особо подчеркивает, что нотариус, в отличие от суда, участвует только при осуществлении каких-либо бесспорных отношений, в которых нет необходимости что-либо разбирать, по существу¹.

Э.Э. Дуйсенов и А.Б. Жанабилова отмечают, что функциональная сторона нотариата раскрывается именно в связи с деятельностью исполнительных органов власти (или же органов юстиции)². Доктрина гражданского права полна дискуссий относительно данного вопроса. На наш взгляд, нотариат нельзя причислять исключительно к органам исполнительной власти, поскольку он занимает особую нишу и выделяется характерными особенностями.

Сам по себе институт нотариата представляет собой совокупность нотариальных органов. Так, отдельно рассматриваются его элементы: нотариальные конторы; нотариальные палата (регионального и федерального уровней); государственные нотариусы и нотариусы, которые занимаются частной практикой; должностные лица, для которых нотариальная деятельность является дополнительной функцией (например, глава или специально уполномоченное лицо органа местного самоуправления).

Необходимо также отметить тот факт, что по критерию охвата населения нотариальные органы занимают лидирующие позиции. Даже органы адвокатуры не могут сравниться в этом плане с нотариатом. Возможно, это связано с социальной направленностью деятельности данных органов, выраженных в многообразии видов нотариальных действий и необходимости всесторонней защиты прав и интересов граждан. Ведь, по сути, деятельность нотариусов является юридическим обслуживанием заинтересованных слоев населения.

По нашему мнению, исследование места нотариата среди органов всех ветвей власти Российской Федерации имеет первостепенное значение. Во

¹Зинков Е.Г. Институт нотариата в правовом пространстве России // Вестник Краснодарского университета МВД России. 2016. № 2. С. 110.

²Дуйсенов Э.Э., Жанабилова А.Б. Проблемы взаимодействия нотариата с органами государственной власти // Международный журнал прикладных и фундаментальных исследований. 2016. № 2. С. 343.

многом причиной является тот факт, что это исследование позволит определить и проанализировать характер взаимоотношений органов нотариата с другими органами власти.

Так, одним из органов, с которым нотариат тесно связан, является Федеральная налоговая служба (далее - ФНС). Налоговые органы, как правило, проверяют правильность взимания государственной пошлины при совершении юридически значимых действий и соответствие взимаемых средств существующим тарифам. Тем не менее, взаимодействие нотариата с ФНС происходит не только по поводу налогов, уплачиваемых нотариусами.

Федеральный закон от 30 марта 2015 г. №67-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в части обеспечения достоверности сведений, представляемых при государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» предусматривает правило о представлении документов для государственной регистрации путем обращения к нотариусу. Причем итоговые документы нотариус вправе выдавать в электронной форме. Но Законом не воспрещается подавать документы и в бумажном виде. В таком случае нотариус будет свидетельствовать равнозначность бумажных документов электронным.

Соответствующие изменения дают право органам налогового контроля, в случае наличия «обоснованных сомнений», осуществлять проверку достоверности сведений. Причем само понятие «обоснованных сомнений», на наш взгляд, остается оценочным, что может привести к проблемам на практике. Ко всему прочему законодатель не установил исчерпывающий список мероприятий, которые могут проводиться данными органами в ходе проверок.

О.М. Алехина отмечает, что такое положение позволяет сделать вывод о том, что введенные изменения не совсем усовершенствовали нормативные

положения, поскольку наличие подобного правила можно по-своему оценивать как коррупционные факторы¹.

Также возникает вопрос относительно того, кто будет являться заявителем при внесении в Единый государственный реестр юридических лиц (далее - ЕГРЮЛ) изменений, когда происходит переход доли в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью (далее - ООО) на основании сделки, которая подлежит обязательному нотариальному удостоверению. В таком случае заявителем будет сам нотариус, который подписывал необходимое для внесения изменений заявление соответствующей формы и направил его в орган, занимающийся регистрацией юридических лиц. Помимо этого, именно нотариус получит документ об отказе в регистрации юридического лица, поскольку формально именно он является заявителем.

Закон № 67-ФЗ предусматривает и другие правила относительно порядка регистрации юридических лиц. Следует отметить, что этот нормативный правовой акт расширил область отношений нотариата и ФНС. Нотариус, согласно положениям указанного Закона, становится активным участником в определенных процедурах при регистрации юридических лиц. Например, он помогает составлять, передавать и вручать лицам, которые заинтересованы, документы.

Вместе с тем между ФНС и нотариатом появляются не только контрольно-надзорные отношения. Тем не менее, некоторые поправки Закона № 67-ФЗ оставляют за собой своего рода неопределенность, недопустимую для законодательства. Например, между законодателем, нотариатом и ФНС до сих пор остаются прения в отношении нотариальных действий, совершаемых при оформлении нотариальными органами заявления участников ООО о выходе из общества (п. 1 ст. 26 Федерального закона от 8 февраля 1998 г. № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью»).

¹Алехина О.М. Государственная регистрация юридических лиц: новеллы законодательства и проблемы взаимодействия нотариата и органов ФНС // Актуальные вопросы юридической науки и практики. 2016. № 7. С. 83.

Закон № 67-ФЗ устанавливает, что заявление участника о выходе из общества до установленной даты должно быть обязательно заверено нотариусом по необходимым в таком случае правилам. Тогда как, например, письмо в письме ФНС от 11 января 2016 г. №ГД-4-14/52 «О некоторых вопросах, связанных с применением Федеральных законов от 30 марта 2015 года № 67-ФЗ, от 29 июня 2015 года № 209-ФЗ и от 29 декабря 2015 года № 391-ФЗ» (далее - письмо №ГД-4-14/52) отмечается то, что такому участнику требуется только заявление установленной правомочным органом формы.

Вместе с тем необходимо отметить, что «нотариальное заверение» как нотариальное действие не предусмотрено законодательством (ст. 35 Основ о нотариате). Отсюда не представляется правильным употребление такого сочетания слов, как «нотариально заверенное заявление», которое присутствует в письме № ГД-4-14/52. Анализ данного документа позволяет сделать вывод, что ФНС, на наш взгляд, неуместно употребляет специальную терминологию относительно совершаемого нотариального действия.

Сложившаяся в настоящее время практика совершения нотариусами действий показывает, что они не заверяют документы (такое употребление имеет место в бытовом речевом обороте), а свидетельствуют подписи заявителя под документом. Такое употребление термина полностью соответствует сущности действия и его правовым последствиям (ст. 35 Основ о нотариате).

Отсюда следует, что для урегулирования данной проблемы ФНС должна изменить содержание своего письма путем редактирования неверно употребленного понятия.

Согласно ст. 1113 ГК РФ наследственное имущество принадлежит наследнику, который принял завещание, с момента открытия наследства. Необходимо отметить, что могут быть отделены один от другого момент открытия наследства и момент принятия его наследником каким-либо промежутком времени. При этом на наследника будет возлагаться бремя содержания наследственного имущества именно с момента открытия наследства и до самого его принятия.

Но следует отметить, что совершать какие-либо юридически значимые действия в отношении этого имущества наследник сможет только после принятия наследства и оформления своих прав на него (п. 4 ст. 1152 ГК РФ). Из всего этого можно сделать вывод о том, что наследник де-юре лишен такой возможности, как защита своего права на получение наследственного имущества, в количестве не меньшем и состоянии не худшем, чем оно было к моменту открытия наследства.

Законодательство Российской Федерации наделяет правом принятия определенных мер нотариуса, исполнителя завещания, а также должностных лиц органов местного самоуправления и должностных лиц консульских учреждений Российской Федерации только в том случае, если эти лица наделены правом совершения нотариальных действий.

Принятие мер по охране и управлению наследством может напрямую исходить от одного или нескольких наследников, органа местного самоуправления, исполнителя завещания, органа опеки и попечительства, а также какого-либо другого органа, который действует в интересах сохранения наследственного имущества. Таким образом, по заявлению данных лиц, нотариус может принимать соответствующие меры (п. 2 ст. 1171 ГК РФ).

Однако, Основы о нотариате предусматривают, что соответствующие меры принимаются нотариусом «по сообщению граждан, юридических лиц, а также по своей инициативе» (ст. 64). И здесь возникает противоречие двух законодательных норм. Выходит, нотариальное законодательство позволяет нотариусу принимать меры по охране наследства по своей инициативе, а наследственное законодательство такого права и возможности нотариуса не предусматривает¹.

По нашему мнению, положение законодательства, которое ограничивает право нотариальных органов по самостоятельному применению норм по охране наследственного имущества, является противоречащим как задачам

¹Самигулина А.В. Правовые проблемы российского нотариата // Вестник арбитражной практики. 2018. № 1. С. 50

нотариальной деятельности вообще, так и целям защиты прав наследников, но в части. Такие меры, как меры по охране наследства, в основном применяются в интересах наследников, которые отсутствуют в месте нахождения наследства, а зачастую наследников, которые не имеют информации об открытии наследства, также о составе наследственного имущества, и наследников, которые лишены возможности заявить ходатайство об обеспечении сохранности наследственного имущества.

Таким образом, на наш взгляд, необходимо п. 2 ст. 1171 ГК РФ дополнить абз. 3 следующего содержания: «При отсутствии заявления лиц, которые прямо указаны в законе, о принятии мер по охране наследства и управлению наследством, нотариус, который узнал о такой необходимости, как принятие данных мер, действуя в интересах сохранения наследственного имущества, обязан принять меры по собственной инициативе в защиту интересов заинтересованных лиц».

Необходимо сделать акцент на том, что в том случае, если есть исполнитель завещания, меры по охране и управлению наследственным имуществом принимаются нотариусом по согласованию с этим лицом. Однако, исполнитель завещания по законодательству, в отличие от нотариуса, имеет возможность самостоятельно принимать какие-либо необходимые меры, которые направлены на сохранение наследственного имущества и управление им (абз. 2 п. 2 ст. 1171 ГК РФ).

Следует отметить, что у нотариуса отсутствует заинтересованность в совершении такого нотариального действия, как принятие мер по охране наследственного имущества. Это объясняется тем, что за данное нотариальное действие нотариус получает несоразмерную оплату за его совершение.

На наш взгляд, следует предусмотреть определенный четкий перечень оснований, в котором будет прописано, в каких случаях следует в обязательном порядке принять меры по охране наследства. Подобное нововведение будет способствовать исключению субъективного подхода нотариуса к совершению такого нотариального действия, как принятие мер по охране наследства.

Постановлением Правительства РФ от 27 мая 2002 г. № 350 «Об утверждении предельного размера вознаграждения по договору хранения наследственного имущества и договору доверительного управления наследственным имуществом» законодательно закреплены размеры вознаграждения, которые причитаются хранителю наследственного имущества и доверительному управляющему. Соответственно, если на законодательном уровне закрепен размер вознаграждения, представляется разумным на законодательном уровне закрепить обязанность нотариуса принимать меры по охране наследственного имущества в определенных случаях.

На наш взгляд, необходимо дополнить ст. 64 Основ о нотариате абз. 2, сформулировав его следующим образом: «Нотариус обязан принять меры к охране наследственного имущества в случае, если:

- никто из наследников не вступил во владение наследственным имуществом, которое требует охраны или управления;
- нотариус обладает информацией об отсутствии некоторых лиц, которые призваны к наследованию, в месте нахождения наследственного имущества, которое требует охраны или управления;
- наследник является гражданином, который не обладает дееспособностью в полном объеме, а также в случае, если его опекун не вступил во владение наследственным имуществом, которое требует охраны или управления».

ГК РФ наделяет нотариуса только правом на запрос у кредитных организаций и юридических лиц о том, какое имущество наследодателя находится у таких организаций (п. 3 ст. 1171 ГК РФ), при этом регламентируются основные условия проведения описи наследственного имущества, передачи наследственного имущества на хранение, а также в доверительное управление. В то же время происходит установление того, что порядок охраны наследства и управления им определяется законодательством о нотариате (п. 6 ст. 1171 ГК РФ).

Таким образом, осуществление нотариусом действий по принятию мер к охране наследства носит не только охранительный, но также в большей степени и правозащитный характер. Осуществляя сохранение имущества в его неизменном виде, нотариус во многом содействует реальному, беспрепятственному осуществлению прав на него правопреемниками наследодателя.

2.3. Проблемы и основные пути реформирования современного нотариата в России

Общественные отношения находятся в состоянии постоянного развития, оказывая свое влияние на все сферы жизни общества и государства. Развитие общественных отношений характеризуется появлением новых технологий, новых способов реализации прав, новых способов совершения сделок. В век развития информационных технологий, становится актуальным и, даже, вынужденным, реализовывать свои права, совершать сделки в электронном виде. Данный способ позволяет эффективно совершать сделки, стороны которых могут находиться на большом расстоянии друг от друга. При этом у данного способа существует и обратная сторона – большая вероятность столкнуться с мошенниками и недобросовестными участниками сделок. При этом сама электронная среда не содержит в себе способы и средства защиты от недобросовестного поведения участников сделок, что требует научно-обоснованного внимания со стороны научных кругов с целью поиска успешных способов защиты прав и свобод человека и гражданина при совершении им электронных сделок.

Важным инструментом для обеспечения защиты прав и свобод человека и гражданина являются нотариальные действия, которые позволяют сторонам сделки обезопасить себя от всевозможных нарушений. На исключительное значение нотариальных действий в качестве гаранта законности указывает Постановление Конституционного Суда РФ от 19.05.1998 № 15-П «По делу о

проверке конституционности отдельных положений статей 2, 12, 17, 24 и 34 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате» которое устанавливает, что защита прав и законных интересов граждан и юридических лиц достигается путем совершения нотариусами, работающими в государственных конторах или занимающимися частной практикой, предусмотренных законодательными актами нотариальных действий от имени Российской Федерации, что гарантирует доказательственную силу и публичное признание нотариально оформленных документов¹.

В силу того, что нотариальные действия гарантируют доказательную силу и публичное признание нотариально оформленных документов, нотариусы обязаны осуществлять свою деятельность с учетом всех обстоятельств дела. Нотариальная форма предполагает повышенное доверие со стороны участников сделки и третьих лиц к данному юридическому акту, соответствие сделки закону, ее «чистоту».

Вышесказанное позволяет сделать вывод о необходимости развития нотариальной защиты сделок, совершаемых в электронном виде. При этом, необходимо справедливо отметить, что современное законодательство содержит в себя правовую основу совершения нотариальных действий в электронной форме.

Так, статья 44.2 Основ законодательства о нотариате содержит положения о том, что по волеизъявлению лица, обратившегося за осуществлением нотариального действия, нотариус имеет возможность осуществить данное действие путем изготовления электронного документа.

Понятие электронного документа приведено в Федеральном законе от 27.07.2006 № 149-ФЗ (ред. от 25.11.2017) «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» в соответствии с которым, электронный документ - документированная информация, представленная в электронной форме, то есть в виде, пригодном для восприятия человеком с использованием

¹ По делу о проверке конституционности отдельных положений статей 2, 12, 17, 24 и 34 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате : постановление Конституционного Суда РФ от 19.05.1998 № 15-П // СЗ РФ. 1998. № 22. Ст. 2491.

электронных вычислительных машин, а также для передачи по информационно-телекоммуникационным сетям или обработки в информационных системах.

В соответствии с Приказом Минюста России от 16.04.2014 № 78 (ред. от 21.12.2016) «Об утверждении Правил нотариального делопроизводства», электронные документы, исходящие от нотариуса, должны быть оформлены в соответствии с Правилами и иметь реквизиты, установленные для аналогичного документа на бумажном носителе, за исключением собственноручной подписи нотариуса и оттиска печати с воспроизведением Государственного герба Российской Федерации.

Таким образом, можно сделать вывод о том, что деятельность нотариусов стала больше соответствовать современным реалиям, поскольку они получили возможность вести работу с электронными документами. Юридические и частные лица имеют право нотариально оформить и заверить равнозначные в юридическом плане бумажным электронные документы. Появилась возможность нотариального заверения сделок и договоров, заключенных в электронном виде. При этом в некоторых случаях требуется наличие усиленной квалифицированной электронной подписи согласно Федеральному закону от 6 апреля 2011 г. №63-ФЗ «Об электронной подписи». Нотариальное удостоверение сделок в электронном виде производится лишь при наличии у заявителя личной электронной подписи.

Следует отметить, что перед заверением электронных документов нотариус обязан проверить подлинность квалифицированной электронной подписи обратившегося лица согласно Федеральному закону от 6 апреля 2011 г. №63-ФЗ «Об электронной подписи»¹. Данный Закон определяет виды электронных подписей, такие как простая электронная подпись, усиленная неквалифицированная и усиленная квалифицированная электронная подписи².

¹Об электронной подписи : федер.закон от 06.04.2011 №63-ФЗ (ред. от 23.06.2016) // СЗ РФ. 2011. № 15. Ст. 2036.

²Имансу А.С. Удостоверение сделок в электронном виде // Нотариус. 2017. № 6. С. 20.

Проверка подлинности усиленной квалифицированной электронной подписи сторон сделки, заключаемой в форме электронного документа, осуществляется с использованием средств единой информационной системы нотариата либо с использованием специального программного обеспечения, имеющегося у нотариуса, в соответствии с Приказом Минюста России от 16 апреля 2014 г. № 78 «Об утверждении Правил нотариального делопроизводства»¹. После соответствующей проверки и получения положительного результата о принадлежности владельцу данной подписи возможно нотариальное удостоверение сделки в электронном виде. Удостоверение сделок в электронном виде представляет собой деятельность нотариуса по проставлению усиленной квалифицированной электронной подписи нотариуса, в электронном документе - сделки, заключаемой участниками гражданского товарооборота в электронной форме.

В соответствии со ст. 103.8 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате требования к формату электронного документа устанавливаются федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по контролю и надзору в сфере нотариата, совместно с Федеральной нотариальной палатой.

В соответствии с Приказом Министерства юстиции РФ от 4 июля 2014 г. № 152 «Об утверждении требований к формату изготовленного нотариусом электронного документа» электронный документ изготавливается нотариусом в виде XML-файла, подписанного усиленной квалифицированной электронной подписью нотариуса или лица, замещающего временно отсутствующего нотариуса (далее - нотариус), в формате PKCS#7 (отделенная электронная подпись в кодировке DER).

Указанный XML-файл должен соответствовать установленному формату - XML-схеме, размещенной по адресу, указанному на официальном сайте оператора единой информационной системы нотариата (далее - ЕИС). В случае

¹ Об утверждении Правил нотариального делопроизводства: Приказ Минюста России от 16.04.2014 № 78 (ред. от 17.04.2018) // Российская газета. 2014. № 95.

изменения формата - XML-схемы новый формат размещается на официальном сайте оператора ЕИС за один месяц до его введения.

Для совершения нотариального действия по удостоверению равнозначности электронного документа документу на бумажном носителе, предусмотренного статьей 103.8 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате от 11 февраля 1993 г. № 4462-1, нотариус на бумажном носителе изготавливает электронный образ документа, представленного лицом, обратившимся за совершением данного нотариального действия¹.

Электронный образ документа на бумажном носителе формируется в виде одного файла изображения в формате PDF. Сканирование нотариально оформленного документа должно производиться с разрешением 200 dpi (точек на дюйм) в оттенках серого, глубина цвета 8 бит на пиксель.

Возможность осуществления нотариальных действий в электронной форме имеет ряд своих преимуществ. Так, Р.А. Прощалыгин указывает на то, что положительным последствием внедрения подобного нотариального удостоверения сделок является, снижение документооборота на бумажных носителях, нотариальное удостоверение сделок в электронном виде способствует сокращению времени, необходимого для заключения договора и осуществления данного нотариального действия, что в конечном итоге положительно влияет на динамику гражданского товарооборота, ускоряя экономические процессы, происходящие на товарном рынке в той или иной сфере деятельности.

Несмотря на все преимущества возможности совершения нотариальных действий в электронном виде, существуют и проблемные аспекты, влияющие на эффективность их совершения.

Так, среди проблемных аспектов необходимо выделить проблему безопасности хранения резервных копий электронных документов. Главным риском данной проблемы является уничтожение, искажение, изменение

¹Прощалыгин Р.А. Правовое регулирование нотариального удостоверения сделок в электронной форме // Нотариус. 2017. № 5. С. 39.

электронных документов в следствие хакерских атак. Решением данной проблемы видится разработка и внедрение соответствующего программного продукта, обеспечивающего сохранение и конфиденциальность информации. Данное предложение неминуемо повлечет за собой финансовые затраты нотариуса и тем самым может способствовать увеличению соответствующих тарифов при совершении подобного нотариального действия.

Р.А. Прощалыгин, отмечая огромную роль совершения нотариальных действий в электронной форме указывает внедрение в практику гражданского товарооборота и развитие института нотариального удостоверения сделок в электронной форме возможно лишь в случае комплексной легализации рассматриваемого нотариального действия в рамках законодательства о нотариате, гражданского и гражданско-процессуального законодательства. Так, в частности, одним из проблемных аспектов, возникающих в связи с нотариальным удостоверением сделок в электронном виде, является привлечение к гражданско-правовой ответственности недобросовестных контрагентов, в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства. Это связано с тем, что при обращении в суд с соответствующим исковым требованием добросовестной стороне сделки необходимо доказать указанные обстоятельства и факты. Учитывая, что сделка заключена и удостоверена в электронной форме, возникает вопрос с доказыванием тех обстоятельств, на которые ссылается истец. В настоящее время в гражданском процессе в качестве доказательств могут использоваться и электронные документы. Однако, как показывает практика, участники процессуальных правоотношений неоднозначно относятся к электронным документам и достаточно настороженно воспринимают информацию, полученную с помощью информационных технологий¹.

Полагаем, что проблема, выделяемая Р.А. Прощалыгиным, действительно оказывает негативное влияние на правоприменительную практику в виде

¹Прощалыгин Р.А. Правовое регулирование нотариального удостоверения сделок в электронной форме // Нотариус. 2017. № 5. С. 39.

снижения доказательного значения данного вида доказательств. Считаем, что в целях справедливого, всестороннего и объективного рассмотрения гражданских дел по указанной категории споров представляется необходимым в рамках взаимодействия организовать на должном уровне электронный документооборот между нотариатом и судами. Это будет способствовать наибольшей гарантии и защите прав и законных интересов добросовестной стороны сделки, удостоверенной в электронной форме.

Е.А. Кириллова указывает на то, что применение электронных документов требует законодательного обеспечения их юридической силы, т.е. установления порядка их удостоверения (состава и способов оформления реквизитов), а также защиты от искажений в процессе электронного обмена. В то же время особенности стандартов, действующих в России для ЭП и электронных документов, не позволяют в большинстве случаев использовать электронные нотариально оформленные документы за рубежом, в отличие от документов, оформленных на бумаге. По этой причине электронные нотариальные документы невозможно легализовать в обычном порядке, в консульстве принимающей стороны, или проставить на них апостиль. Кроме этого, в России пока еще не обеспечено полностью единство стандартов электронного взаимодействия, в том числе и между государственными органами, хотя различные субъекты и опираются в этом на некоторые общие нормативы и требования. Поэтому для принятия тем или иным ведомством нотариально оформленного документа с квалифицированной электронной подписью нотариуса чаще всего придется отдельно настраивать программное обеспечение многочисленных учреждений и ведомств. Исключение составят случаи, когда ведомство утвердило стандарт входящих электронных документов и нотариус по просьбе обратившегося лица оформил документы в требуемом формате. Также инфраструктура аппаратно-программного обеспечения нотариата пока готова не полностью к осуществлению нотариусами новых полномочий. В частности, это связано с тем, что до сих пор

не разработан предусмотренный нормативными актами механизм формирования электронных нотариальных документов¹.

Можно согласиться с Е.А. Кирилловой, но в качестве совершенствования способа решения данной проблемы необходимо еще разработать стандарт осуществления нотариальной деятельности по удостоверению сделок в электронном виде, который позволял обеспечивать юридическую силу вышеуказанных сделок в международном пространстве. Данное предложение позволит выйти нотариату как институту защиты прав и свобод граждан на международный уровень.

Потребность в развитии возможности осуществлять нотариальные действия в электронном виде продиктовано современными реалиями общественных отношений. Правовая база для осуществления нотариального удостоверения сделок уже заложена, но требует дальнейшего эволюционного развития.

Среди всех угроз законности и частоты сделки особое место занимает совершение сделки недееспособным лицом, так как данная угроза является скрытой, она тяжело выявляется и сопряжена с большим количеством диагностических ошибок и проблем. Как указывает А.А. Асаева, опасность подобных сделок, при которых контрагент не осведомлен о статусе недееспособного лица, или осведомлен, но вводит в заблуждение третьих лиц (нотариуса) и злоупотребляет положением недееспособной стороны по сделке, не способной понимать значение своих действий, или когда само недееспособное лицо использует незнание контрагента с целью впоследствии вернуть себе реализованное по сделке путем признания ее ничтожной, заключается в создании ситуаций, приводящих к неустойчивости гражданского оборота. Значительное количество сделок признается недействительными в связи с прямым участием в них недееспособных лиц².

¹Кириллова Е.А. Проблемы развития электронного документооборота в российском нотариате // Нотариус. 2017. № 1. С. 6.

²Асеева А.А. Информационная доступность к сведениям о лицах, признанных недееспособными // Юридический мир. 2015. № 8. С. 43.

На исключительную значимость проверки дееспособности при совершении сделок указывает статья 43 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате, в соответствии с которой нотариусам предписывается обязанность по проверке дееспособности граждан, обратившихся за нотариальными действиями при удостоверении сделок, например при удостоверении доверенностей, завещания, заключении соглашений и договоров.

По смыслу статьи 21 Гражданского кодекса Российской Федерации под дееспособностью понимается способность гражданина своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их, возникающая в полном объеме с достижением лицом совершеннолетия. В статье 29 Гражданского кодекса Российской Федерации предусмотрено, что лицо, который по причине психических заболеваний и расстройств не может понимать значения своих действий или руководить ими, может быть признан судом недееспособным.

Выявление нотариусами всех признаков, которые свидетельствуют о психическом расстройстве гражданина, обратившегося за совершением нотариального действия, достаточно сложная задача. Так, например, в психиатрии используется шкала PAnSS, основной целью создания которой являлось создание стандартизированной, чувствительной, надежной и валидной психометрической методики оценки позитивных и негативных нарушений у больных шизофренией. Оцениваются такие проявления психического состояния личности, как расстройство мышления, возбуждение, подозрительность и идеи преследования, враждебность, эмоциональная отгороженность, малоконтактность и некоммуникабельность в общении и т.п. Многие юристы, работающие с гражданами, встречаются с подобными проявлениями практически каждый день. Они могут являться особенностями характера человека, следствием тяжелого течения обстоятельств, наличием противоречий между участниками отношений общей собственности, могут быть усилены болезнью, действием лекарственных или психотропных

препаратов, могут быть predeterminedены возрастом лица, его недоверием к представителям юридической профессии, заранее сформированной установкой на несправедливость совершаемых юридических действий. При этом нельзя забывать, что проблемы дееспособности, вменяемости являются юридическими, а не медицинскими. И проведение соответствующей оценки требует от нотариуса дополнительных компетенций, не предусмотренных общепринятыми стандартами профессии. Ситуация усугубляется увеличением количества лиц, страдающих психическими расстройствами, расширением перечня состояний, которые специалисты оценивают с позиции умаления возможности гражданина адекватно оценивать совершаемые им действия¹.

О.М. Сычевым был проведен анализ судебной практики по делам, связанным с решением вопроса о дееспособности гражданина. В основу анализа были положены дела по искам об обжаловании завещаний или договоров отчуждения недвижимого имущества. Проведенный анализ позволил сделать вывод о том, что в большинстве случаев суд руководствуется преимущественно заключением судебно-психиатрической экспертизы, и только в случае, если экспертиза по делу не проводилась, суд к показаниям нотариуса относится объективно, указывая, что сомнений не доверять составленному нотариусом документу и пояснениям нотариуса, который несет профессиональную ответственность за свои действия, у суда не имеется. Однако и заключение экспертов в соответствии со ст. 67 ГПК РФ не может иметь для суда заранее установленной силы².

Таким образом, нотариус не имеет возможности установить наличие или отсутствие дееспособности у граждан, обращающихся к нему за совершением нотариального действия с его участием, без наличия медицинских знаний и навыков, либо без доступа к медицинским сведениям граждан.

На сегодняшний момент наибольшим количеством полномочий по определению наличия или отсутствия дееспособности у лица обладают

¹Серова О.А. О проблеме оценки нотариусами дееспособности гражданина // Нотариус. 2016. № 3. С. 18.

²Сычев О.М. Актуальные вопросы проверки нотариусами дееспособности граждан // Нотариальный вестник. 2008. № 9. С. 23.

уполномоченные регистрирующие органы. На фоне отсутствия единой базы данных недееспособных лиц исключение составляет Единый государственный реестр недвижимости. При получении органом по государственной регистрации сведений о признании гражданина недееспособным записи об этом вносятся в графу «Особые пометки» Единого государственного реестра недвижимости. При этом судебные органы обязаны в трехдневный срок направить копию решения суда о признании гражданина недееспособным, вступившего в законную силу, в органы государственной регистрации. Однако недостатком такой системы является то, что сведения о недееспособности правообладателя, включаются недостаточно оперативно и достоверно¹. Такой порядок никак не может способствовать сокращению числа сделок, совершенных недееспособными лицами.

Выходом из сложившейся ситуации, который позволит более достоверно проверять дееспособность является, во-первых, новый федеральный государственный образовательный стандарт по специальности Юриспруденция, включающий в себя дополнительную компетенцию по проверке дееспособности граждан, во-вторых, предоставление нотариусам права, запрашивать у органов здравоохранения информацию о психиатрическом учете гражданина, обратившегося за совершением нотариальных действий. При этом, предоставление данных сведений имеет ряд особенностей, главной из которых является тот факт, что данные сведения являются врачебной тайной.

По смыслу статьи 13 Федерального закона от 21.11.2011 №323-ФЗ (ред. от 07.03.2018) «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» сведения об обращении граждан за медицинской помощью, о его состоянии здоровья, а также о диагнозах, которыми болел гражданин и иные сведения, которые были получены при его медицинском обследовании и лечении, составляют врачебную тайну. Предоставление указанных сведений без

¹Асеева А.А. Информационная доступность к сведениям о лицах, признанных недееспособными // Юридический мир. 2015. № 8. С. 43.

получения согласий гражданина допускается в строго предусмотренных случаях, в числе которых осуществление лечения и обследования гражданина, не способного в силу состояния здоровья выразить свою волю, для предотвращения распространения заболеваний инфекционной природы, массовых поражений и отравлений, для осуществления расследования, судебного разбирательства прокурорского надзора, исполнения уголовного наказания и другие случаи. Данный перечень не включает в себя право нотариусов запрашивать сведения о состоянии граждан в медицинских учреждениях, хотя это право позволит им реализовывать обязанность по проверке дееспособности граждан, обратившихся за нотариальными действиями. В связи с чем, представляется оправданным наделение нотариусов данным правом.

Таким образом, необходимость внесения изменений в законодательные акты, регулирующие врачебную тайну продиктованы современными реалиями общественных отношений, данные изменения позволят участникам сделок повысить уверенность в чистоте и законности сделки, а нотариусам позволят более профессионально осуществлять проверку дееспособности граждан, обратившихся за нотариальными действиями. В связи с чем, предлагаем внести в часть 4 статьи 13 Федерального закона от 21 ноября 2011 года №323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» изменение, дополнив пунктом 12 следующего содержания:

«12) по запросу нотариусов в целях проверки дееспособности граждан, обратившихся за нотариальными действиями».

Подводя итог исследованию проблем и основных путей реформирования современного нотариата в России необходимо сделать следующие выводы. Развитие нотариата в России сопряжено с непрерывным процессом выявления проблем и поиска их решений. В рамках настоящего исследования были выявлены проблемы в области электронного нотариата, а также процесса проверки дееспособности лиц, обратившихся за нотариальными действиями.

Решение указанных проблем вышеназванными мерами позволит сделать нотариат более эффективным институтом защиты прав и свобод человека и гражданина.

Проведенное исследование становления и правовых основ деятельности нотариата в Российской Федерации позволило сделать следующие выводы и предложения.

Истоки развития нотариата как органа защиты прав и законных интересов участников гражданского оборота и экономических отношений, берет свое начало еще со времен античности и восходит своими корнями к частному римскому праву. Прототипом нотариусов во времена античности являлись должностные лица – писари, которые вели книги записи знатных слоев населения или просто знати.

Термин «нотариат» в современном российском праве многозначен и используется в нескольких смыслах:

- во-первых, он обозначает систему органов и должностных лиц, включающую нотариусов и иных лиц, наделенных в соответствии с законом правом совершения нотариальных действий;
- во-вторых, отрасль законодательства, нормами которой регулируется нотариальная деятельность;
- в-третьих, учебный курс, предметом которого является изучение вопросов нотариального производства и деятельности его участников.

Главным нормативным актом, регулирующим организацию и деятельность нотариата в Российской Федерации, являются Основы законодательства РФ о нотариате, принятые 11 февраля 1993 г. Несмотря на то, что их принятие предшествовало Конституции РФ, они неоднократно были признаны Конституционным Судом РФ соответствующими нормам Конституции РФ.

Многие вопросы, связанные непосредственно с нотариальной деятельностью, также регулируются федеральными законами и кодифицированными актами.

Нотариат играет неоценимую роль в защите прав граждан без обращения к правосудию, минимизирует количество судебных споров и конфликтов, облегчает осуществление правосудия в ситуации, когда возникает потребность

обратиться за такой защитой в суд. Богатый потенциал нотариата в сфере защиты прав граждан раскрывается в современных реалиях политической и экономической нестабильности, когда поведение участников оборота подрывает механизм действия права, извращает его функции, существенно снижает эффективность правового регулирования (что ярко иллюстрирует практика судебных споров), когда институт права утрачивает свое социальное значение и не способен выполнять стоящие перед ним задачи.

Публично-правовая сущность нотариальной деятельности проявляется через делегирование нотариату отдельных государственно-властных полномочий по защите прав и законных интересов граждан и нотариат следовало бы относить в сферу исключительно гражданско-правовых услуг.

Принцип публичности в деятельности нотариата и выполняемые им функции тесно взаимосвязаны. Защищая права и законные интересы граждан и юридических лиц, нотариус тем самым реализует публичный интерес, проявляющийся в создании полноценного гражданско-правового оборота, формировании эффективной правовой системы, становлении демократического правового государства.

Развитие нотариата в России сопряжено с непрерывным процессом выявления проблем и поиска их решений. В рамках настоящего исследования были выявлены проблемы в области электронного нотариата, а также процесса проверки дееспособности лиц, обратившихся за нотариальными действиями.

Решение указанных проблем вышеназванными мерами позволит сделать нотариат более эффективным институтом защиты прав и свобод человека и гражданина.

Что касается предложений по совершенствованию законодательства, то их можно сформулировать следующим образом.

В качестве совершенствования способа решения проблемы электронного нотариата необходимо разработать стандарт осуществления нотариальной деятельности по удостоверению сделок в электронном виде, который позволял обеспечивать юридическую силу вышеназванных сделок в международном

пространстве. Данное предложение позволит выйти нотариату как институту защиты прав и свобод граждан на международный уровень.

Потребность в развитии возможности осуществлять нотариальные действия в электронном виде продиктовано современными реалиями общественных отношений. Правовая база для осуществления нотариального удостоверения сделок уже заложена, но требует дальнейшего эволюционного развития.

Необходимость внесения изменений в законодательные акты, регулирующие врачебную тайну продиктованы современными реалиями общественных отношений, данные изменения позволят участникам сделок повысить уверенность в чистоте и законности сделки, а нотариусам позволят более профессионально осуществлять проверку дееспособности граждан, обратившихся за нотариальными действиями. В связи с чем, предлагаем внести в часть 4 статьи 13 Федерального закона от 21 ноября 2011 года № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» изменение, дополнив пунктом 12 следующего содержания:

«12) по запросу нотариусов в целях проверки дееспособности граждан, обратившихся за нотариальными действиями».

Список литературы

Нормативно-правовые акты

1. Российская Федерация. Конституция (1993) // Российская газета. – 1993. – № 237.
2. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 23.05.2018) // СЗ РФ. - 1994. - № 32. - Ст. 3301.
3. Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 № 223-ФЗ (ред. от 29.12.2017) СЗ РФ. 1996. № 1. Ст. 16.
4. Налоговый кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 05.08.2000 № 117-ФЗ (ред. от 23.04.2018) // СЗ РФ. - 2000. - № 32. - Ст. 3340.
5. Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации от 24.07.2002 № 95-ФЗ (ред. от 28.12.2017) // СЗ РФ. - 2002. - № 30. - Ст. 3012.
6. Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 № 138-ФЗ (ред. от 03.04.2018) // СЗ РФ. - 2002. - № 46. - Ст. 4532.
7. Основы законодательства Российской Федерации о нотариате (ред. от 23.05.2018) // Российская газета. - 1993. - № 49.
8. О ратификации Конвенции о защите прав человека и основных свобод и Об обществах с ограниченной ответственностью : федер. закон от 08.02.1998 № 14-ФЗ (ред. от 31.12.2017) // СЗ РФ. - 1998. - № 7. - Ст. 785.
9. О ратификации Конвенции о защите прав человека и основных свобод и Протоколов к ней : федер. закон от 30.03.1998 № 54-ФЗ // СЗ РФ. - 1998. - № 14. - Ст. 1514.
10. Об электронной подписи : федер. закон от 06.04.2011 № 63-ФЗ (ред. от 23.06.2016) // СЗ РФ. 2011. № 15. Ст. 2036.
11. О тарифах страховых взносов в Пенсионный фонд РФ, Фонд социального страхования РФ, Государственный фонд занятости населения РФ и в фонды обязательного медицинского страхования на 1997 год : постановление Конституционного суда РФ от 24 февраля 1998 // СЗ РФ. 1998. № 10. Ст. 1242.
12. Об использовании Государственного герба Российской Федерации на печатях нотариусов : указ Президента РФ от 22.07.2002 № 767 // СЗ РФ. 2002. № 30. Ст. 3036.

13. Об утверждении Правил нотариального делопроизводства : приказ Минюста России от 16.04.2014 №78 (ред. от 17.04.2018) // Российская газета. 2014. № 95.

14. О государственном нотариате : закон РСФСР от 02.08.1974 // Ведомости ВС РСФСР. - 1974. - № 32. - Ст. 852. (Утратил силу).

Учебная литература

15. Гонгало Б.М. Нотариальное право: учебник. - М.: Статут, 2017. - 653 с.

16. Грудцына Л.Ю. Адвокатура, нотариат и другие институты гражданского общества в России / Под ред. Н.А. Михалевой. - М., 2008. – 362 с.

17. Долгов М.А. Нотариат в Российском государстве: история и современность: Монография. - М.: Изд-во РГТЭУ, 2012. – 168 с.

18. Зайцева Т.И. Нотариальное право: учебник - М.: Статут, 2017. - 476 с.

19. Моисеева О.В. Нотариальная деятельность. - М.: Спутник, 2015. – 562 с.

20. Ралько В.В., Репин Н.В., Дударев А.В., Фомин В.А. Нотариат: Учеб. - М.: Юстиция, 2016. – 472 с.

21. Терехов Е.В. История развития и становления нотариата // Актуальные проблемы политики и права. Межвузовский сборник научных статей. - Пенза: Информ.-изд. центр ПГУ, 2012. Вып. 8. - 361 с.

Научная литература

22. Асеева А.А. Информационная доступность к сведениям о лицах, признанных недееспособными // Юридический мир. - 2015. - № 8. - С. 43 - 47.

23. Бегичев А.В. Истоки возникновения нотариата латинского типа в России // Нотариус. - 2017. - № 1. - С. 44 - 55.

24. Дуйсенов Э.Э., Жанабилова А.Б. Проблемы взаимодействия нотариата с органами государственной власти // Международный журнал прикладных и фундаментальных исследований. - 2016. - № 2. - С. 343 - 350.
25. Еременко А.А. От античности к средневековью: нотариальный акт в контексте формирования доминанта европейской цивилизации // История государства и права. - 2015. - № 24. - С. 3 - 12.
26. Зимин А.Е. К вопросу о взаимодействии нотариата и мировых судей в современных условиях // Мировой судья. - 2016. - № 5. - С. 25 - 33.
27. Зинков Е.Г. Институт нотариата в правовом пространстве России // Вестник Краснодарского университета МВД России. - 2016. - № 2. - С. 110 - 115.
28. Имансу А.С. Удостоверение сделок в электронном виде // Нотариус. - 2017. - № 6. - С. 20 - 21.
29. Кириллова Е.А. Проблемы развития электронного документооборота в российском нотариате // Нотариус. - 2017. - № 1. - С. 6 - 10.
30. Куленко Н.И. Проблемы действующей системы нотариата в Российской Федерации // Вестник Челябинского государственного университета. - 2013. - № 38. - С. 51 - 56.
31. Кулишова Р.Т. Специфика правовой природы нотариата и нотариальной деятельности в Российской Федерации // Нотариус. - 2016. - № 7. - С. 3 - 11.
32. Погосян Е.В. Эволюция роли нотариуса в процессе доказывания // Нотариус. - 2016. - № 8. - С. 19 - 24.
33. Прощалыгин Р.А. Правовое регулирование нотариального удостоверения сделок в электронной форме // Нотариус. - 2017. - № 5. - С. 39 - 44.
34. Самигулина А.В. Правовые проблемы российского нотариата // Вестник арбитражной практики. - 2018. - № 1. - С. 50 - 55.
35. Серова О.А. О проблеме оценки нотариусами дееспособности гражданина // Нотариус. - 2016. - № 3. - С. 18 - 22.

36. Сычев О.М. Актуальные вопросы проверки нотариусами дееспособности граждан // Нотариальный вестник. - 2008. - № 9. - С. 23 - 26.

37. Фролович Э.М. Нотариальные действия в системе юридических фактов в гражданском судопроизводстве // Вестник гражданского процесса. - 2017. - № 4. - С. 101 - 105.

38. Цветков А.С. Публично-правовая природа нотариальной деятельности в Российской Федерации // Современное право. - 2017. - № 11. - С. 52 – 55

39. Черников А.Е. Правовая природа нотариата в современной России // Управление общественными и экономическими системами. - 2013. - № 1. - С. 1 - 5.

40. Шевченко С.Н. К вопросу о конституционно-правовом статусе нотариата // Нотариус. - 2016. - № 2. - С. 3 - 7.

41. Ярошенко Т.В. Нотариат в Российской Федерации: актуальные проблемы // Вестник Балтийского федерального университета им. И. Канта. - 2013. - № 3. - С. 83 - 86.

Материалы судебной практики

42. По делу о проверке конституционности отдельных положений статей 2, 12, 17, 24 и 34 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате : постановление Конституционного Суда РФ от 19.05.1998 № 15-П // СЗ РФ. - 1998. - № 22. - Ст. 2491.

43. Об отказе в принятии к рассмотрению жалоб граждан С.В. Бирюковой, Е.А. Лепехиной, Т.И. Сопиной, Е.Е. Тимофеевой, А.Г. Цымбаренко и Г.Н. Шаншиевой на нарушение их конституционных прав положениями части четвертой статьи 22 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате и абзаца девятого статьи 22 Федерального закона от 2 ноября 2004 года «О внесении изменений в части первую и вторую Налогового кодекса Российской Федерации и некоторые другие законодательные акты Российской Федерации, а также о признании утратившими силу отдельных законодательных актов (положений законодательных актов) Российской Федерации»

Федерации : определение Конституционного Суда РФ от 11.07.2006 № 349-О // Вестник Конституционного Суда РФ. - 2007. - № 1.

44. Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданина Овчинникова Андрея Александровича на нарушение его конституционных прав положениями статей 6 и 23 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате : определение Конституционного Суда РФ от 02.07.2015 № 1523-О // Вестник Конституционного Суда РФ. - 2015. - № 6.

45. Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданки Чераневой Антонины Афанасьевны на нарушение ее конституционных прав абзацем третьим части первой статьи 15 и частью первой статьи 23 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате : определение Конституционного Суда РФ от 01.03.2011 № 272-О-О // Нотариальный вестник. - 2011. - № 5.