

## **СПИСОК СОКРАЩЕНИЙ**

<b>АПК РФ –</b>	Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации
<b>ГК РФ –</b>	Гражданский кодекс Российской Федерации
<b>ГПК РФ –</b>	Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации
<b>ЕИСН –</b>	Единая информационная система нотариата
<b>ЖК РФ –</b>	Жилищный кодекс Российской Федерации
<b>Конституция РФ –</b>	Конституция Российской Федерации
<b>Минюст России –</b>	Министерство юстиции Российской Федерации
<b>СК РФ –</b>	Семейный кодекс Российской Федерации
<b>Основы законодательства РФ о нотариате –</b>	Основы законодательства Российской Федерации о нотариате
<b>ФЗ –</b>	Федеральный закон
<b>ФКЗ –</b>	Федеральный конституционный закон
<b>ФНП –</b>	Федеральная нотариальная палата
<b>РГ –</b>	Российская газета
<b>СЗ РФ –</b>	Собрание законодательства Российской Федерации

## ВВЕДЕНИЕ

Институт нотариата в современных условиях является не просто частью правовой системы современной России, он давно уже вышел за рамки собственно юридической деятельности и превратился в полноценный институт гражданского общества, в важнейшее средство обеспечения прав и законных интересов граждан нашей страны.

Уровень развития нотариата и степень его независимости выступают важным индикатором уровня правовой системы страны, а также уровня общественной свободы. Частоту обращений граждан за нотариальной помощью можно рассматривать как важный показатель правовой культуры общества и уровня его зрелости.

Высокую оценку деятельности нотариата дал Президент Российской Федерации Владимир Владимирович Путин, который отметил, что «сегодня нотариат – значимый, востребованный институт правовой системы государства, один из гарантов защиты законных прав и интересов граждан, обеспечения стабильности экономической деятельности»<sup>1</sup>.

Значимость нотариата особенно высока в условиях рыночной экономики, когда важное значение приобретают вопросы защиты прав и законных интересов собственников. Если рассматривать право собственности как одно из основополагающих прав человека в экономической сфере, то очевидно, что нотариат, укрепляя и цементируя отношения собственности, тем самым укрепляет тот базис, на котором основано современное общество и построена модель внутриобщественного взаимодействия.

Современный отечественный нотариат существует не изолированно, он, с одной стороны, является частью государственного механизма, с другой стороны, представляет объединение лиц свободной профессии. В силу высокой общественной значимости своих функций нотариат тесно взаимодействует с правоохранительной системой государства, в том числе связан с деятельностью судебной власти. Нередко нотариат

---

<sup>1</sup> Владимир Путин поздравил нотариусов России со 150-летием нотариата // Сайт ФНП России. 27.04.2016. URL: <https://notariat.ru/ru-ru/news/vladimir-putin-pozdravil-notariusov-rossii-so-150-letiem-notariata> (дата обращения: 19.08.2017).

характеризуют как орган превентивного правосудия, который снижает нагрузку на судебную систему, обеспечивает необходимые для суда бесспорные доказательства.

В наши дни нотариусы играют все более важную роль в обеспечении права граждан на квалифицированную юридическую помощь. Повышается значение правозащитной и правоохранительной функции нотариата.

Несмотря на успешное развитие института нотариата, в правовом регулировании его деятельности остается немало нерешенных проблем. Требуется совершенствование законодательства и правоприменительной практики в таких вопросах, как повышение степени доступности нотариальных услуг для населения; совершенствование форм и методов контроля за организационной и профессиональной деятельностью нотариусов и органов нотариального сообщества; уточнение прав и обязанностей нотариальных палат; разграничение полномочий органов нотариального сообщества и органов юстиции; повышение юридической силы нотариальных актов в сфере обеспечения доказательств.

Учебная дисциплина «Нотариат» уже достаточно длительное время преподается студентам юридических факультетов. Учеными и практиками написано немало работ, посвященных различным аспектам нотариального права и нотариальной деятельности. В то же время ощущается нехватка учебно-методической литературы, с помощью которой обучающиеся могли бы получить прочные и всесторонние знания о нотариате, его правовой природе и особенностях деятельности.

В данном учебнике автор предпринял попытку восполнить данный пробел. Материал, посвященный всем основным аспектам нотариальной деятельности и организации нотариата, изложен в соответствии с требованиями федерального государственного образовательного стандарта высшего образования по направлению подготовки «Юриспруденция» (квалификация (степень) «бакалавр»). В учебнике реализован компетентностный подход, который направлен на формирование у обучающихся базовых компетенций и комплексных знаний об институте нотариата и его развитии в современных условиях.

# Раздел I. Организационные основы деятельности нотариата

## Глава 1

### ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ НОТАРИАТА

Глава направлена на формирование следующих компетенций, предусмотренных федеральным государственным образовательным стандартом:

*общекультурные компетенции*

- способность к самоорганизации и самообразованию (ОК-7);

*общепрофессиональные компетенции*

- способность соблюдать законодательство Российской Федерации, в том числе Конституцию Российской Федерации, федеральные конституционные законы и федеральные законы, а также общепризнанные принципы, нормы международного права и международные договоры Российской Федерации (ОПК-1);
- способность добросовестно исполнять профессиональные обязанности, соблюдать принципы этики юриста (ОПК-3);

*профессиональные компетенции*

- способность применять нормативные правовые акты, реализовывать нормы материального и процессуального права в профессиональной деятельности (ПК-5);
- владение навыками подготовки юридических документов (ПК-7).

#### **§ 1. Понятие нотариата**

Рассмотрение любого правового и социального института возможно только на основе правильного определения его понятия, так как в соответствии с современными научными представлениями, любой социальный институт создается именно с помощью его наименования, с помощью конструирования его точного и универсального определения.

Согласно ст. 48 Конституции РФ каждому гарантируется получение квалифицированной юридической помощи. Реализация данной гарантии, в том числе возложено на нотариат.

В соответствии со ст. 1 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате нотариат в Российской Федерации призван обеспечивать

в соответствии с Конституцией РФ, конституциями (уставами) субъектов РФ, Основами законодательства РФ о нотариате защиту прав и законных интересов граждан и юридических лиц путем совершения нотариусами (как занимающимися частной практикой, так и государственными) предусмотренных законодательными актами нотариальных действий от имени Российской Федерации. Нотариальные действия за границей совершают должностные лица консульских учреждений РФ. В случае отсутствия нотариуса в населенном пункте право совершать нотариальные действия имеют глава местной администрации и специально уполномоченное должностное лицо местного самоуправления поселения.

Данное положение законодательства позволяет выделить следующие **характерные признаки нотариата**:

- 1) это система органов и уполномоченных государством лиц, наделенных правом совершать нотариальные действия;
- 2) совершение указанными лицами нотариальных действий осуществляется в соответствии с законом и от имени Российской Федерации;
- 3) целью совершения нотариальных действий является правовая защита прав и законных интересов граждан и юридических лиц путем удостоверения бесспорных гражданских прав и юридически значимых фактов<sup>1</sup>.

Совершение нотариальных действий указанными органами и лицами осуществляется на профессиональной основе вне зависимости от того является ли для них нотариальный вид деятельности основным или нет. Они обязаны руководствоваться одними и теми же законами и нормативными актами.

Уникальность института нотариата заключается в том, что он сочетает себе два аспекта: публично-правовой и частноправовой.

**Публичность** института нотариата в Российской Федерации заключается в осуществлении публичной, государственной функции по защите прав и свобод человека путем совершения нотариальных действий. Осуществляя свою деятельность, нотариус действует не от себя лично, а от имени государства, исполняя переданные ему государством полномочия.

**Частноправовой** характер института нотариата определяется выполняемыми нотариусами самостоятельно и независимо от органов государственной власти правозащитными функциями в сфере соблюдения прав и законных интересов граждан и юридических лиц как участников гражданского оборота.

Взаимодействие и системная взаимозависимость публичного и частного в деятельности нотариусов связывает институты гражданского общества и государство. В своей профессиональной правозащитной деятельности нотариус вступает в двоякого рода (дуалистические) право-

---

<sup>1</sup> См.: Сучкова Н. В. Нотариат: учебник для академического бакалавриата. 2-е изд., перераб. и доп. М.: Юрайт, 2015. С. 34.

отношения. С одной стороны, нотариус выступает как уполномоченный представитель государства, выполняя публичные функции и действуя от имени и по поручению государства, а с другой – нотариус, является независимым юридическим консультантом, что в конечном итоге призвано уравновешивать права граждан и государства<sup>1</sup>.

Такое положение определяет сложную правовую природу нотариата и его уникальное место в системе государственных и общественных институтов.

Представляется, что в дуалистическом характере нотариата нет неразрешимого противоречия. Публично-правовая и частноправовая природа нотариата не противостоят друг другу, а выступают как взаимодополняющие стороны. Само разделение права на частное и публичное имеет относительный характер. По мнению Л. В. Лазарева, противопоставление публичных и частных интересов неправильно, поскольку первые составляются из последних, а любая отрасль права есть элемент общественного устройства и существует только для общественных целей<sup>2</sup>.

Указанные в ст. 1 Основ законодательства РФ о нотариате цели (задачи) и средства нотариата осуществляются в строгом соответствии с требованиями законодательства и под контролем государства. Нотариат латинского типа выступает в качестве института гражданского общества, выполняющего делегированные государством полномочия посредством оказания на профессиональной основе квалифицированной юридической помощи.

Таким образом, можно дать следующее определение нотариата: **нотариат представляет собой систему органов и уполномоченных лиц, осуществляющих на профессиональной основе делегированные государством функции по защите прав и законных интересов граждан и юридических лиц путем совершения нотариальных действий.**

## Доктрина

«Понятие нотариата можно рассматривать как в узком смысле (профессиональное сообщество нотариусов), так и в более широком. Во втором случае следовало бы его рассматривать как совокупность уполномоченных государством совершать нотариальные действия нотариусов и должностных лиц (нотариусы, главы местных администраций и специально уполномоченные должностные лица местного самоуправления, должностные лица консульских учреждений)»<sup>3</sup>.

---

<sup>1</sup> См.: *Раянов Ф. М., Миннихметов Р. Г., Пономарев Д. А.* Право и законность в демократическом обществе. М.: Право и государство, 2004. С. 97–98.

<sup>2</sup> *Лазарев Л. В.* Правовые позиции Конституционного Суда России. М., 2003. С. 12.

<sup>3</sup> *Демидов М. В., Соколова Е. И.* Право глав местных администраций и специально уполномоченных должностных лиц местного самоуправления на совершение нотариальных действий // Конституционное и муниципальное право. 2016. № 1. С. 75.

## § 2. Принципы организации и деятельности нотариата

Важное значение для юридической теории и практики имеют принципы права.

Принципы права представляют собой наиболее общие положения, которые определяют направления правового регулирования.

От правовых принципов следует отличать организационные принципы. Последние определяют особенности функционирования и систему организации того или иного социального института, общие основы его деятельности.

Принципы, заложенные в основу организации и деятельности нотариата, представляют собой основные положения и существенные черты нотариальной деятельности, и имеют важное значение для уяснения правовой природы нотариата.

Нотариат действует на основании следующих **принципов**:

- законность;
- публичность;
- уважение прав и свобод человека;
- независимость и беспристрастность;
- соблюдение тайны нотариальных действий;
- национальный язык нотариального делопроизводства.

**1. Принцип законности.** Принцип законности вытекает из самого понятия законности как основанного на законе состояния упорядоченности общественных отношений; также он связан с законом как основным, наиболее важным источником права в отечественной правовой системе.

В соответствии с требованиями ст. 15 Конституции РФ нотариусы и другие специально уполномоченные лица своей деятельностью обязаны соблюдать Конституцию РФ и нормы действующего законодательства. Правовой гарантией реализации этого принципа является возможность обжалования нотариальных действий или отказа в их совершении в суде.

Принцип законности обязывает нотариуса не только самому соблюдать требования законодательства, но и требовать этого от граждан и юридических лиц, обращающихся к нему за совершением нотариального действия. Это достигается возможностью отказа нотариуса в совершении нотариальных действий, противоречащих закону (ст. 48 Основ законодательства РФ о нотариате).

Деятельность нотариуса строго регламентирована законодательством, положения которого нотариус не вправе нарушать. Например, нотариус обязан оказывать физическим и юридическим лицам содействие в осуществлении их прав и защите законных интересов, разъяснять им права и обязанности, предупреждать о последствиях совершаемых нотариальных действий, с тем чтобы юридическая неосведомленность

не могла быть использована им во вред (ст. 16 Основ законодательства РФ о нотариате).

**2. Принцип публичности.** Деятельность нотариата имеет публичный характер. На нотариат возложено исполнение государственной функции по совершению нотариальных действий для защиты прав и законных интересов граждан и юридических лиц. В связи с этим нотариат осуществляет полномочия государственно-властного характера и реализует публичную власть государства.

Публичный характер нотариата проявляется в том, что нотариусы осуществляют нотариальные действия от имени государства – Российской Федерации (ст. 1 Основ законодательства РФ о нотариате). Нотариально засвидетельствованные факты и документы приобретают официальный, общепризнанный характер. Его деятельность осуществляется в строго определенных государством процессуальных формах и под его контролем. Несоблюдение установленного правила совершения нотариального действия влечет за собой признание его недействительным. Гарантией принципа публичности является контроль за исполнением профессиональных обязанностей нотариусами.

**3. Принцип уважения прав и свобод человека.** Этот принцип является общечеловеческой категорией этики и морали. Нотариусы обязаны уважать права человека и основные свободы для всех, без различия расы, пола, языка или религии. Нотариусы должны действовать в соответствии с целями и принципами Устава ООН и Всеобщей декларацией прав человека. Они обязаны выполнять свои обязательства, как они установлены в международных декларациях и соглашениях в этой области, включая в том числе Международные пакты о правах человека.

Большое внимание правам и свободам человека уделяет Конституция Российской Федерации, посвящая данному вопросу целую главу. Согласно конституционным нормам, права и свободы человека являются непосредственно действующими.

Принцип уважения прав и свобод человека нашел свое отражение в Кодексе профессиональной этики нотариусов в Российской Федерации<sup>1</sup>, в п. 2.2.3 которого указано, что нотариус в своей деятельности должен руководствоваться гуманностью и уважением к человеку.

**4. Принцип независимости и беспристрастности.** Данный принцип является основополагающим принципом деятельности нотариусов и заключается в том, что нотариус руководствуется при удостоверении нотариальных актов только на основании закона и в условиях, исключающих постороннее на них воздействие.

Решение о совершении нотариального действия или отказе может приниматься только самим нотариусом и не может быть навязанным

---

<sup>1</sup> Принят решением Собрания представителей нотариальных палат субъектов Российской Федерации (протокол от 16 ноября 2015 г. № 33), утвержден Министерством юстиции РФ 19 января 2016 г. Вступил в силу 1 января 2016 г.

извне. Любое вмешательство в деятельность нотариусов является незаконным и может повлечь за собой ответственность, предусмотренную законодательством.

Независимость нотариата обеспечивается законодательными гарантиями. В частности, в соответствии со ст. 5 Основ законодательства РФ о нотариате никто не вправе требовать от нотариуса информации, касающейся совершенных нотариальных действий, кроме случаев, предусмотренных законом.

Правовой гарантией осуществления принципа беспристрастности является то, что существуют ограничения в праве совершения нотариальных действий в целях предотвращения необъективности нотариуса, использование им своего служебного положения для удовлетворения личных интересов. К таким ограничениям, в частности, относится установленный ст. 47 Основ законодательства РФ о нотариате запрет нотариусу совершать нотариальные действия на свое имя и от своего имени, на имя и от имени своего супруга, их родственников (родителей, детей, внуков).

**5. Принцип соблюдения тайны нотариальных действий.** Нотариус обязан хранить в тайне сведения, полученные в связи с совершением нотариальных действий. Значение этого принципа заключается в обеспечении конфиденциальности информации, которую предоставляет нотариусу лицо, обратившееся за совершением нотариальных действий. Соблюдение этого принципа означает, что нотариусу при исполнении служебных обязанностей запрещается разглашать сведения и оглашать документы, которые стали ему известны в связи с совершением нотариального действия, в том числе и после сложения полномочий (ст. 5 Основ законодательства РФ о нотариате). Действие этого принципа распространяется также на лиц, которые работают у нотариуса (стажер, помощник и др.).

Действующим законодательством предусмотрено и определенные исключения из этого правила — так, в отдельных случаях, документы могут выдаваться по письменному требованию суда, прокуратуры, органов следствия в связи с находящимися в их производстве уголовными, гражданскими или административными делами, а также по требованию судебных приставов-исполнителей в связи с находящимися в их производстве материалами по исполнению исполнительных документов, по запросам органа, осуществляющего государственную регистрацию юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, в связи с государственной регистрацией и нотариусов в связи с совершаемыми нотариальными действиями, а также по требованию налоговых органов могут выдаваться справки о выдаче свидетельств о праве на наследство и о нотариальном удостоверении договоров дарения для целей налогообложения.

Нарушение тайны нотариальных действий влечет наступление ответственности для виновных лиц в соответствии с требованием законодательства. Так в соответствии со ст. 17 Основ законодательства РФ о нотариате, нотариус, занимающийся частной практикой, несет полную имущественную ответственность за реальный ущерб, причиненный разглашением сведений о совершенных нотариальных действиях. Нотариус также несет полную имущественную ответственность за вред, виновно причиненный его работниками или лицами, временно замещающим нотариуса, при исполнении ими обязанностей, связанных с осуществлением нотариальной деятельности.

#### **6. Принцип национального языка нотариального делопроизводства.**

Данный принцип является важным условием нотариального процесса и связан с реализацией прав граждан и юридических лиц, участвующих в этом процессе.

В соответствии со ст. 10 Основ законодательства РФ о нотариате нотариальное делопроизводство ведется на языке, предусмотренном законодательством Российской Федерации, республик в составе Российской Федерации, автономных областей и автономных округов. Согласно ст. 3 Закона РФ «О языках народов Российской Федерации»<sup>1</sup> государственным языком Российской Федерации на всей ее территории является русский. В соответствии со ст. 18, 19 указанного закона нотариальное делопроизводство в случае принятия соответствующего закона субъектом РФ может также вестись на государственном языке республики. Для удобства пользования нотариальным документом на всей территории Российской Федерации такой документ исполняется на двух языках одновременно.

Руководствуясь ч. 2 ст. 10 Основ законодательства РФ о нотариате с учетом требований ч. 3 ст. 18 Закона РФ «О языках народов Российской Федерации», если обратившееся за совершением нотариального действия лицо не владеет языком, на котором ведется нотариальное делопроизводство, тексты оформленных документов должны быть переведены ему нотариусом или переводчиком. Такие же требования относятся и к тексту нотариального документа.

Нарушение данного принципа может послужить основанием для оспаривания нотариального акта, и, как следствие, признания его недействительным.

В основу этого принципа заложено, с одной стороны, право, предусмотренное ст. 26 Конституции РФ, на свободный выбор языка общения, а с другой стороны, незнание языка нотариального производства может привести к непониманию лицом, обратившимся к нотариусу, смысла совершаемого нотариального действия, что может привести к нарушению его прав.

---

<sup>1</sup> Ведомости СНД и ВС РСФСР. 1991. № 50. Ст. 1740.

## **Судебная практика**

---

Любая информация, ставшая известной нотариусу при исполнении им своей профессиональной деятельности, является нотариальной тайной и не может быть разглашена, за исключением случаев, предусмотренных ст. 5 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате.

**Определение Судебной коллегии по гражданским делам Смоленского областного суда от 27 сентября 2011 г. по делу № 33-3081 // Бегичев А. В. Нотариальная практика в судебных решениях: учеб.-метод. пособие / А. В. Бегичев. М.: Книга и бизнес, 2014.**

Отказ нотариуса в выдаче копии наследственного дела наследнику являются законным и обоснованным, поскольку сведения (документы) о совершенных нотариальных действиях могут выдаваться только лицам, от имени или по поручению которых совершены эти действия.

**Апелляционное определение Судебной коллегии по гражданским делам Белгородского областного суда от 17 июля 2012 г. по делу № 33-2035 // Бегичев А. В. Нотариальная практика в судебных решениях: учеб.-метод. пособие / А. В. Бегичев. М.: Книга и бизнес, 2014.**

Часть 2 ст. 22 Федерального закона «О персональных данных» позволяет нотариусу осуществлять обработку персональных данных без уведомления уполномоченного органа по защите прав субъектов персональных данных.

**Решение по делу об административном правонарушении Центрального районного суда г. Читы 15 сентября 2011 г. судья, дело № 112-495-11 // Бегичев А. В. Нотариальная практика в судебных решениях: учеб.-метод. пособие / А. В. Бегичев. М.: Книга и бизнес, 2014.**

Не выполнение нотариусом обязанностей по привлечению переводчика при незнании заявителем русского языка, по зачитыванию в слух содержания удостоверяемого нотариусом заявления, а также неразъяснение наследнику прав и обязанностей, не предупредив его о последствиях отказа от наследства, несоблюдение нотариальной тайны повлекло признание судом отказа от наследства недействительным.

**Решение Косинского районного суда Пермского края от 13 марта 2012 г. // Бегичев А. В. Нотариальная практика в судебных решениях: учеб.-метод. пособие / А. В. Бегичев. М.: Книга и бизнес, 2014.**

### **§ 3. Функции нотариата**

Основные направления деятельности нотариата отражаются в его функциях, которые характеризуют сущность и специфику нотариальной деятельности. Функциям нотариата присущ особый характер, вытекающий из публично-правового характера нотариальной деятельности и особенностей компетенции нотариуса, действующего в рамках бесспорной гражданской юрисдикции.

**Функции нотариата** — это основные направления его деятельности, которые отражают сущность и правовую природу нотариата, определяются его местом в государственном механизме и направлены на решение основных задач, возлагаемых на нотариат действующим законодательством.

Функции нотариата имеют следующие особенности:

- 1) *правовой характер;*
- 2) *социальный характер;*
- 3) *наличие специфического внутреннего содержания;*
- 4) *реализация в общественных отношениях;*
- 5) *взаимосвязь с функциями государства.*

В современных условиях, главными факторами, определяющими содержание и направления модели функций отечественного нотариата, являются:

1) продолжающееся реформирование системы государственного управления, связанное с модификацией системы и структуры органов государственной власти и перераспределением их полномочий, с изменением самой сущности управленческого воздействия на общественные отношения;

2) процесс развития судебной системы, ее реформирования и совершенствования;

3) развитие законодательства, в том числе, внесение масштабных и принципиальных изменений в гражданское законодательство России, а также в процессуальное законодательство.

В юридической литературе классифицируют функции нотариата по различным основаниям. Одни авторы подразделяют их исходя из публично-правового и частноправового содержания нотариальной деятельности<sup>1</sup>.

На этой основе все функции нотариата делят на две большие группы:

1) функции нотариата, которые вытекают из публично—правового характера нотариальной деятельности;

2) функции нотариата, которые вытекают из частноправового содержания нотариальной деятельности.

По мнению цитируемых авторов, в каждую из названных групп входит разное количество функций.

Так, в первую группу входят:

- правоохранительная, которая выражается в обеспечении законности в сфере гражданского оборота;
- правоприменительная; которая означает разрешение юридических дел в отношении конкретных фактических ситуаций (например, совершение исполнительных надписей);

---

<sup>1</sup> См.: Черемных Г. Г., Черемных И. Г. Нотариальное право: учебник / под ред. Ю. А. Дмитриева. М.: Эксмо, 2004. С. 33.

- предупредительно-профилактическая, которая может осуществляться по нескольким направлениям, включающим обеспечение доказывания в суде и разрешение гражданско-правовых дел бесспорного характера<sup>1</sup>.

Другие ученые рассматривают указанные функции как однопорядковые правовые явления<sup>2</sup>.

Представляется наиболее структурированным изложение нотариальных функций по видам, предложенное В. В. Ярковым в учебнике «Нотариальное право России»<sup>3</sup>. Ученый подразделил функции нотариата на социальные, содержательные и доказательственные.

**1. Социальные функции** характеризуют место нотариата в системе органов гражданской юрисдикции и правовой системе России. Среди социальных функций выделяются:

- а) предупредительно-профилактическая;*
- б) правореализационная;*
- в) правоохранительная;*
- г) фискальная.*

**Предупредительно-профилактическая функция нотариуса** способствует тому, что нотариат:

- предупреждает возникновение споров уже на стадии согласования условий сделки и ее заключения, тем самым профилактически снижая количество гражданско-правовых споров;
- в значительной степени облегчает рассмотрение гражданско-правовых споров и процесс доказывания в суде, поскольку нотариальные акты имеют особую доказательственную силу, позволяют суду яснее выявить истинную волю сторон и менее опровержимы, чем документы в простой письменной форме;
- уменьшает абсолютное количество дел в судах путем принятия на себя гражданско-правовых дел бесспорного характера.

**Правореализационная функция** нотариата определяется тем, что нормы права реализуются не сами по себе, а с помощью действий уполномоченных субъектов, одним из которых выступает нотариус. Правореализационная функция нотариата выражается:

- в обеспечении нотариусом условий правомерного поведения участников гражданского оборота, в отношении которых совершается нотариальное действие;
- в исполнении, использовании и соблюдении нотариусом требования правовых норм (материального и процедурного характера) в связи с предоставленными ему полномочиями;

<sup>1</sup> Черемных Г. Г., Черемных И. Г. Нотариальное право Российской Федерации. М., 2006. С. 17–27.

<sup>2</sup> См.: Юдельсон К. С. Советский нотариат. М., 1959. С. 27–30.

<sup>3</sup> См.: Нотариальное право России: учебник / под ред. В. В. Яркова. М.: Волтерс Клувер, 2003. С. 55–62.

- в применении нотариусом, как субъектом правоприменительной деятельности, права при разрешении юридических дел в отношении конкретных фактических обстоятельств (например, нотариус применяет правовые нормы при совершении исполнительных надписей, когда ему предоставлены, по сути дела, полномочия по санкционированию принудительного осуществления нарушенных прав, а нотариальный акт имеет силу исполнительного документа в рамках исполнительного производства. При этом нотариус одновременно применяет нормы как материального права, так и процедурного характера, регламентирующие порядок совершения нотариальных действий).

**Правоохранительная функция нотариата** заключается в том, что нотариус, осуществляя свою деятельность:

- снижает уровень криминальности в гражданском обороте в сфере собственности;
- облегчает раскрытие преступлений;
- способствует снижению уровня преступности, обеспечивает юридическую безопасность граждан и организаций.

Правоохранительная функция нотариата тесно взаимосвязана с охранительной функцией права, которая представляет собой обусловленное его социальной ролью направление правового воздействия, нацеленное на охрану общезначимых и наиболее важных общественных отношений, их неприкосновенность<sup>1</sup>.

Содержание охранительной функции права, по мнению профессора Т. Н. Радько, включает в себя следующие структурные элементы:

- 1) установление санкций за посягательство на охраняемые общественные отношения;
- 2) установление запретов совершать действия, которые противоречат интересам общества, государства и личности;
- 3) формулирование составов юридических фактов, являющихся следствием противоправных действий, с наступлением которых закон связывает возникновение оснований для привлечения правонарушителей к юридической ответственности;
- 4) установление конкретной правовой связи между субъектами права, целью которой является реализация юридической ответственности (охранительное правоотношение)<sup>2</sup>.

Представляется, что право охраняет не правоотношения, а те конкретные социально значимые интересы, которые проявляются в этих правоотношениях. В итоге право нацелено на защиту (охрану) интересов личности, общества и государства. Такая защита осуществляется

---

<sup>1</sup> Радько Т. Н. Функции права // Общая теория права: курс лекций. Н. Новгород, 1993. С. 277.

<sup>2</sup> Радько Т. Н. Основные функции социалистического права. Волгоград, 1976. С. 11.

посредством соответствующих субъектов, вместе образующих правоохранительную систему государства, частью которой является нотариат.

**Фискальная функция** нотариата является производной от такой государственной функции, как сбор налогов. Именно налоги выступают финансовой основой для обеспечения деятельности государства, его органов и структур.

Наличие у нотариата фискальной функции проявляется в том, что нотариус:

- информирует налоговые органы об удостоверении договоров дарения и выдаче свидетельств о праве на наследство (ст. 85 НК РФ), что позволяет государству отслеживать данные гражданские акты с целью взимания налога на имущество, переходящее в порядке дарения или наследования;
- предупреждает обратившихся к нему лиц о последствиях совершаемых нотариальных действий (ст. 16 Основ законодательства РФ о нотариате), в связи с чем, он должен проинформировать о налоговых последствиях соответствующих юридических действий, облекаемых в нотариальную форму.

**2. Содержательные функции** отражают содержание и специфику нотариальной деятельности. Содержательные функции включают в себя:

- а) правоустановительную;*
- б) удостоверительную;*
- в) охранительную;*
- г) юрисдикционную.*

**Правоустановительная функция нотариата** заключается в том, что нотариус обязан проверить необходимый юридический состав для совершения нотариального действия. Таким образом, нотариус при совершении нотариального действия устанавливает право, подлежащее применению.

**Удостоверительная функция нотариата** заключается в наделении нотариуса полномочием придания от имени государства юридическим действиям участников гражданского оборота особого правового характера.

**Охранительная функция нотариата** заключается в возложении на систему нотариата охраны прав участников нотариального производства, в том числе путем содействия в осуществлении их прав и исполнении обязанностей. При этом охранительная функция осуществляется нотариусами не только при совершении нотариальных действий одноименного характера (принятие мер к охране наследственного имущества), но и при совершении практически любого нотариального действия. Охранительная функция нотариата является производной от охранительной функции права, так как совершение нотариальных действия в конечном итоге направлено на охрану существующего порядка в общественных отношениях.

**Юрисдикционная функция нотариата** вытекает из роли нотариата как органа гражданской юрисдикции и проявляется в направленной деятельности по предупреждению правовых конфликтов в сфере гражданского оборота.

**3. Доказательственные функции** связаны с существом нотариальной деятельности — созданием квалифицированных письменных доказательств и выражаются в нескольких направлениях:

- в особом доказательственном значении конечного результата нотариального производства — нотариальном акте;
- в исследовании процедуры нотариального производства как процесса доказывания и особенностей доказательств, используемых в нотариальной сфере.

#### **§ 4. Гарантии нотариальной деятельности**

Гарантии нотариальной деятельности содержатся в ст. 5 Основ законодательства РФ о нотариате и представляют собой нормативно установленные правила, обеспечивающие осуществление им публичной функции по совершению нотариальных действий от имени государства.

Среди таких гарантий выделяются:

- 1) беспристрастность;*
- 2) независимость;*
- 3) осуществление своей деятельности на основании закона;*
- 4) нотариальная тайна.*

**Беспристрастность** нотариуса проявляется в том, что при обращении к нему граждан и юридических лиц для совершения нотариальных действий у него отсутствует предпочтение к одному из возможных вариантов защиты прав и законных интересов лиц, а также отсутствует предпочтения к одной из заинтересованных сторон — все для него являются равными. Существенной характеристикой данного принципа является отсутствие у нотариуса заинтересованности и личной выгоды.

**Независимость нотариуса** характеризуется тем, что нотариус самостоятельно принимает решение о совершении нотариального действия при наличии всех юридических фактов либо отказе в его совершении. Отсутствие подчиненности является важным фактором данной гарантии.

Нотариус **руководствуется** в своей деятельности Конституцией РФ, конституциями (уставами) республик в составе РФ, Основами законодательства РФ о нотариате, иными нормативными правовыми актами Российской Федерации и субъектов Российской Федерации, принятыми в пределах их компетенции, а также международными договорами.

Нотариусу при исполнении служебных обязанностей, лицу, замещающему временно отсутствующего нотариуса, а также лицам, работающим в нотариальной конторе, запрещается разглашать сведения, оглашать документы, которые стали им известны в связи с совершением

нотариальных действий (**нотариальная тайна**), в том числе и после сложения полномочий или увольнения, за исключением случаев, когда сведения о совершенных нотариальных действиях выдаются по требованию суда, прокуратуры, органов следствия в связи с находящимися в их производстве уголовными, гражданскими или административными делами, а также по требованию судебных приставов—исполнителей в связи с находящимися в их производстве материалами по исполнению исполнительных документов, по запросам органа, осуществляющего государственную регистрацию юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, в связи с государственной регистрацией и нотариусов в связи с совершаемыми нотариальными действиями. Сведения (документы) о совершенных нотариальных действиях могут выдаваться только лицам, от имени или по поручению которых совершены эти действия.

Нотариальная тайна играет важную роль, обеспечивая доверие к нотариусу со стороны его клиентов. В связи с этим обязанность хранить ее закреплена в ряде основополагающих документов, включая Этический кодекс нотариусов Европы.

## **§ 5. Источники нормативного правового регулирования нотариальной деятельности**

*Под источниками нормативного правового регулирования нотариальной деятельности следует понимать нормативные правовые акты, регламентирующие общественные отношения, складывающиеся в связи с организацией нотариата и осуществления нотариальной деятельности.* При этом следует учитывать неоднозначность самого понятия «источник права», которое можно понимать в двух смыслах. В первом случае источник права — это те условия общественной жизни, которые определяют процесс правообразования и появления правовых норм. Во втором случае источник права отождествляют с формой права, то есть источник рассматривается в формальном смысле.

Если мы говорим об источниках нормативного правового регулирования нотариальной деятельности, то имеем в виду именно источники в формальном смысле, то есть формы выражения правовых норм и доведения их до адресата.

В Российской Федерации основным источником права является нормативный правовой акт, а среди таких актов высшей юридической силой обладает закон.

Согласно ст. 72 Конституции РФ нотариат находится в совместном ведении Российской Федерации и субъектов Российской Федерации. Это означает, что отношения в сфере нотариальной деятельности регламентируются не только федеральными законами, но также и иными нормативными актами. Данное положение нашло свое отражение

в ст. 1 Основ законодательства РФ о нотариате, содержащей указание на то, что нотариат осуществляет свою деятельность в соответствии с Конституцией РФ, конституциями (уставами) субъектов РФ и Основами законодательства РФ о нотариате.

В соответствии с ч. 4 ст. 15 Конституции РФ общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы. Если международным договором Российской Федерации установлены иные правила о нотариальных действиях, чем те, которые предусмотрены законодательными актами Российской Федерации, при совершении нотариальных действий применяются правила международного договора (ч. 1 ст. 109 Основ законодательства РФ о нотариате). Следовательно, наряду с законами эти правовые акты также должны рассматриваться в качестве источников права.

Часть 1 ст. 5 Основ законодательства РФ о нотариате конкретизирует, что нотариус в своей деятельности руководствуется Конституцией РФ, конституциями (уставами) субъектов РФ, Основами законодательства РФ о нотариате, иными нормативными правовыми актами РФ и субъектов РФ, принятыми в пределах их компетенции, а также международными договорами.

Система источников нормативного правового регулирования деятельности нотариата выглядит следующим образом:

1. Важнейшим законом в системе источников правового регулирования нотариата является **Конституция РФ**. В ней содержатся как нормы общего характера, не затрагивающие непосредственно вопросы нотариата, но и определяющие принципы и условия, в которых институт нотариата существует и действует.

Основой законодательного регулирования организации нотариата в России являются следующие нормы Конституции РФ:

- государство гарантирует защиту прав и свобод человека и гражданина. Каждый вправе защищать свои права и свободы всеми способами, не запрещенными законом (ст. 45);
- каждому гарантируется право на получение квалифицированной юридической помощи. В случаях, предусмотренных законом, юридическая помощь оказывается бесплатно (ч. 1 ст. 48);
- нотариат находится в совместном ведении Российской Федерации и ее субъектов (п. «л» ч. 1 ст. 72).

Конституция РФ имеет высшую юридическую силу, прямое действие и применяется на всей территории РФ (ч. 1 ст. 15). Это означает, что все законы и иные правовые акты, принимаемые в Российской Федерации, не должны противоречить Конституции РФ.

2. **Международные договоры.** Правила международного договора применяются при условии принятия Россией согласия на обязательность данного договора в форме федерального закона. Россия является

участницей многосторонних и двусторонних международных договоров, конвенций, соглашений об оказании правовой помощи, связывающих ее международными обязательствами. Среди них можно выделить следующие:

- Всеобщая декларация прав человека (Париж, 10 декабря 1948 г.);
- Европейская конвенция о защите прав человека и основных свобод (Рим, 4 ноября 1950 г.);
- Конвенция, отменяющая требование легализации иностранных официальных документов (Гаага, 5 октября 1961 г.);
- Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам (Минск, 22 января 1993 г.);
- нормы, касающиеся нотариата, и содержащиеся в различных двусторонних договорах о правовой помощи, как правило, касаются освобождения от какой-либо легализации, апостилирования или выполнения других аналогичных формальностей нотариальных актов при их предъявлении на территории другой страны<sup>1</sup>.

3. **Федеральные законы.** В романо-германской правовой семье, в состав которой входит и правовая система России, главным источником права является закон.

Закон — это нормативный правовой акт, обладающий высшей юридической силой, принимаемый в особом порядке и регулирующий наиболее важные вопросы государственной и общественной жизни.

Центральным актом, регулирующим организацию нотариата, является *Основы законодательства РФ о нотариате*, в котором определены все вопросы организации и деятельности нотариата, а также правила совершения нотариальных действий.

Важнейшим источником правового регулирования нотариальной деятельности является *Гражданский кодекс РФ*, в котором содержатся материальные нормы экономической деятельности граждан и юридических лиц, а также формы, в которые облакается эта деятельность при участии нотариуса. Особо следует подчеркнуть, что в Гражданском кодексе РФ дано нормативное определение нотариального удостоверения сделки (ст. 163), под которым понимается проверка законности сделки. Это определение является основой для нотариальной процедуры по заключению сделок, несоблюдение которой может повлечь их недействительность. Самые востребованные нормы Гражданского кодекса РФ касаются порядка оформления доверенностей, завещаний, договоров отчуждения недвижимого имущества и долей в обществах с ограниченной ответственностью, а также оформления наследства.

---

<sup>1</sup> См., например: ст. 26 Договора между Российской Федерацией и Аргентинской Республикой о сотрудничестве и правовой помощи по гражданским, торговым, трудовым и административным делам (Москва, 20 ноября 2000 г.).

В развитие Гражданского кодекса РФ принято немало федеральных законов, в которых содержатся вопросы, касающиеся нотариальной деятельности. Это ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью», ФЗ «О порядке выезда из РФ и въезда в РФ»; ФЗ «Об ипотеке (залоге недвижимости)» и др.

Среди норм *Семейного кодекса РФ*, как источника нотариального законодательства, выделяются нормы, касающиеся оформления брачного договора, алиментных соглашений, согласий супругов на заключение одним из супругов сделки по распоряжению имуществом, права на которое подлежат государственной регистрации, сделки, для которой законом установлена обязательная нотариальная форма, или сделки, подлежащей обязательной государственной регистрации (ст. 35).

*Налоговым кодексом РФ* устанавливается размер государственной пошлины за совершение нотариальных действий, для которых законодательством предусмотрена обязательная нотариальная форма. Налоговым кодексом РФ предусмотрены льготы по уплате государственной пошлины, а также определен порядок налогообложения нотариусов, занимающихся частной практикой.

К источникам, регулирующим деятельность нотариата, также относятся: Трудовой кодекс РФ, Кодекс РФ об административных правонарушениях, Уголовный кодекс РФ; Уголовно-процессуальный кодекс РФ; Жилищный кодекс РФ; Гражданский процессуальный кодекс РФ и другие федеральные законы.

**4. Законодательство субъектов Российской Федерации.** Поскольку нотариат находится в совместном ведении Российской Федерации и субъекта Российской Федерации, то законодательные органы субъекта Российской Федерации вправе издавать нормативные правовые акты, регулирующие нотариальную деятельность. Как правило, законодательные акты субъекта Российской Федерации детализируют правовое регулирование, предусмотренное Основами законодательства РФ о нотариате, либо расширяют те или иные положения, либо предусматривают выбор в пользу особенностей местного менталитета.

Некоторые статьи Основ законодательства РФ о нотариате имеют прямые отсылки к возможности дополнительного законодательного регулирования. Например, в ст. 10 Основ законодательства РФ о нотариате указано, что нотариальное делопроизводство ведется на языке, предусмотренном законодательством Российской Федерации, республик в составе Российской Федерации, автономной области и автономных округов; ст. 15 Основ законодательства РФ о нотариате предоставляет субъектам РФ возможность расширить права нотариусов в их субъекте; ст. 25 Основ законодательства РФ о нотариате допускает, что в законодательстве субъекта РФ могут быть предусмотрены дополнительные полномочия нотариальной палаты; согласно ст. 39 порядок совершения нотариальных действий нотариусами устанавливается Основами за-