

МИНИСТЕРСТВО НАУКИ И ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ
федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение
высшего образования
«Тольяттинский государственный университет»

Института права

(наименование института полностью)

Кафедра «Гражданское право и процесс»

(наименование)

40.03.01 Юриспруденция

(код и наименование направления подготовки, специальности)

Гражданско-правовой

(направленность (профиль) / специализация)

**ВЫПУСКНАЯ КВАЛИФИКАЦИОННАЯ РАБОТА
(БАКАЛАВРСКАЯ РАБОТА)**

на тему «Нотариальные действия как юридический факт»

Студент

И.С. Казанцева

(И.О. Фамилия)

(личная подпись)

Руководитель

к.ю.н., доцент И.В. Маштаков

(ученая степень, звание, И.О. Фамилия)

Тольятти 2021

Аннотация

Актуальность исследования обуславливается тем, что несмотря на то, что нотариат в Российской Федерации имеет достаточно длительную историю и в нашей стране значительно повысилось внимание к правовому регулированию нотариальной деятельности, в правоприменительной практике зачастую возникают трудности, связанные с регламентацией нотариальных действий. Хотя эти проблемы скорее организационного характера, они отрицательно сказываются на процедуре совершения нотариальных действий, влекущих гражданско-правовые последствия.

Целью исследования данной выпускной квалификационной работы является изучение особенностей нотариальных действий как юридического факта, влекущего гражданско-правовые последствия, а также актуальных проблем совершения нотариальных действий в Российской Федерации в свете последних изменений законодательства.

Для достижения указанной цели в работе были поставлены и решены следующие задачи:

- дать общую характеристику системы юридических фактов в российской правовой системе;
- определить понятие и виды нотариальных действий;
- рассмотреть особенности нотариального правоотношения и правила совершения нотариальных действий;
- проанализировать отдельные виды нотариальных действий, влекущие гражданско-правовые последствия – нотариальное удостоверение доверенностей и договоров, действия нотариуса, направленные на движение наследственных правоотношений, нотариальные действия, способствующие осуществлению гражданских правоотношений.

Структура выпускной квалификационной работы включает введение, две главы, заключение, список используемой литературы и используемых источников.

Оглавление

Введение.....	4
Глава 1. Место нотариальных действий в системе юридических фактов гражданского оборота.....	7
1.1 Общая характеристика системы юридических фактов в российской правовой системе.....	7
1.2 Нотариальное действие: понятие и виды.....	10
1.3 Особенности совершения нотариальных действий.....	18
Глава 2 Отдельные виды нотариальных действий, влекущие гражданско-правовые последствия.....	23
2.1 Нотариальное удостоверение доверенностей и договоров.....	23
2.2 Действия нотариуса, направленные на регулирование наследственных правоотношений.....	37
2.3 Нотариальные действия, способствующие осуществлению субъективных гражданских прав.....	47
Заключение.....	51
Список используемой литературы и используемых источников.....	54

Введение

Актуальность темы исследования. В современных условиях, юридические факты остаются одной из актуальных проблем юридической практики. Неверная оценка необходимости того или иного юридического факта ведет к тому, что одним не придают должного значения, а другим наоборот, приписывают высокую значимость, ставя в приоритет. Решение любого юридического дела предполагает две стадии – точный анализ нарушенной нормы права и выяснение какие факты ей предусмотрены, а также тщательный всесторонний анализ рассматриваемого дела с целью установления, действительно ли наступили факты, предусмотренные в юридической норме.

В Конституции Российской Федерации [21] определена концепция становления правового государства, в рамках которой совершенствуется механизм правового регулирования общественных отношений, повышается роль многих традиционных институтов и правовых форм в жизни формирующегося гражданского общества, к числу которых можно отнести и нотариат.

Нотариат, путем правомерного и своевременного совершения нотариальных действий, укрепляет и придает публичную достоверность гражданско-правовым отношениям. В случаях, предусмотренных нормами гражданского законодательства, нотариальные действия выступают в качестве юридических фактов гражданского права и имеют конститутивное значение для имущественных правоотношений, и прежде, всего отношений собственности.

В соответствии с действующим законодательством, нотариусы совершают различные действия, являющиеся юридическими фактами в гражданском праве, позволяющие гражданам и юридическим лицам реализовывать свои права и законные интересы, гарантированные Конституцией РФ.

Актуальность исследования обуславливается тем, что несмотря на то, что нотариат в Российской Федерации имеет достаточно длительную историю и в нашей стране значительно повысилось внимание к правовому регулированию нотариальной деятельности, в правоприменительной практике зачастую возникают трудности, связанные с регламентацией нотариальных действий. Хотя эти проблемы скорее организационного характера, они отрицательно сказываются на процедуре совершения нотариальных действий, влекущих гражданско-правовые последствия.

Целью исследования данной выпускной квалификационной работы является изучение особенностей нотариальных действий как юридического факта, влекущего гражданско-правовые последствия, а также актуальных проблем совершения нотариальных действий в Российской Федерации в свете последних изменений законодательства.

Для достижения указанной цели в работе были поставлены и решены следующие задачи:

- дать общую характеристику системы юридических фактов в российской правовой системе;
- определить понятие и виды нотариальных действий;
- рассмотреть особенности нотариального правоотношения и правила совершения нотариальных действий;
- проанализировать отдельные виды нотариальных действий, влекущие гражданско-правовые последствия – нотариальное удостоверение доверенностей и договоров, действия нотариуса, направленные на движение наследственных правоотношений, нотариальные действия, способствующие осуществлению гражданских правоотношений.

Объектом исследования являются общественные отношения, возникающие при совершении нотариальных действий, как юридического факта, влекущего гражданско-правовые последствия, по законодательству Российской Федерации.

Предметом исследования являются нормы российского законодательства, регулирующие порядок совершения нотариальных действий, научные труды исследователей в данной сфере, материалы правоприменительной практики.

Теоретическую основу данного исследования составили научные труды исследователей в сфере нотариальных действий, влекущих гражданско-правовые последствия, таких, как Янбаева Т.М., Бердегулова Л.А., Шабалина Н.В., Фролович Э.М., Сметанникова В.А., Латышева М.В., Сидорко Т.Г., Мкртчян А.А., Зенчик В.А., Бородина Ж.Н., Рафикова З.Р., и других авторов.

Нормативно-правовую основу исследования составили положения Конституции РФ, ГК РФ [14], ГПК РФ [15], АПК РФ [4], Основ законодательства о нотариате [36], ряда иных федеральных законов в данной сфере.

Методологической основой исследования являются общенаучный метод комплексного системно-структурного анализа, а также частно-научные методы: системный, сравнительно-правовой, исторический, формально-логический, метод анализа теоретического и нормативно-правового материала.

Структура выпускной квалификационной работы включает введение, две главы, заключение, список используемой литературы и используемых источников.

Глава 1 Место нотариальных действий в системе юридических фактов гражданского оборота

1.1 Общая характеристика системы юридических фактов в российской правовой системе

Любые правоотношения находятся в постоянном развитии и изменении. Этот процесс обусловлен постоянным наступлением определенных жизненных обстоятельств. В то же время, их эволюция неразрывно связана с развитием права. Однако, надо иметь в виду, что сами по себе правовые нормы ничего самостоятельно не могут породить, изменить или прекратить правоотношения. Как минимум, для этого требуется наступление определенных жизненных обстоятельств, называемых юридическими фактами [7, с. 184].

Гражданское законодательство не содержит общего легального определения юридического факта. В нем находит широкое и детальное отражение различных событий, действий, состояний и иных явлений, выступающих в качестве юридических фактов.

В юридической литературе дается следующее общепризнанное определение юридических фактов: конкретные жизненные обстоятельства, которые на основании правовой нормы обязательно приводят к наступлению определенных юридических последствий [5, с. 188]. Именно они являются основой возникновения, изменения или прекращения правоотношений, в том числе и в сфере нотариальной деятельности [27, с. 650].

Указание на то, что юридический факт «порождает, изменяет или прекращает правоотношения, не совсем точно. Зачастую юридические факты порождают или прекращают правовые состояния, которые правоотношениями признаны быть не могут [61, с. 129].

Предмет и метод правового регулирования в гражданском праве определил специфику юридических фактов. Это, в первую очередь касается

того, что основной группой отношений, регулируемых нормами гражданского права, являются имущественные отношения. Их возникновение, изменение и прекращение определяется волевым актом всех участников, которые к тому же выступают в качестве самостоятельных, равноправных субъектов гражданских правоотношений. Это обстоятельство предопределило первую позицию среди юридических фактов по праву занимаемую договорами, как наиболее распространенными юридическими фактами (ст. 8 ГК РФ).

От наличия того или иного юридического факта зависит сам факт существования гражданских правоотношений. Жизнеспособность всех элементов гражданского правоотношения (субъект, объект, содержание) зависит именно от того, когда начнет действовать юридический факт. Он выступает своеобразной искрой зажигания, заставляя правоотношение функционировать. Однако функционируют юридические факты только в соответствии с предписаниями норм права, сформулированных в их гипотезах.

Чаще всего не один факт, а их совокупность вызывают к жизни юридические последствия. Такую совокупность принято называть фактическим (юридическим) составом [61, с. 130].

Очевидно ведущее назначение юридических фактов в механизме правового регулирования – обеспечение возникновения, изменения, прекращения правоотношений. В правовой норме устанавливается общая программа поведения субъектов, рассчитанная на неопределенный круг лиц и бесконечное число случаев такой реализации.

Соответственно, в зависимости от конкретного юридического факта происходит переход от общей модели прав и обязанностей к конкретной ситуационной. Таким образом, обеспечивается стабильное функционирование всей системы правового регулирования.

Кроме указанной основной функции, юридические факты выполняют и ряд других. Самим фактом своего существования они оказывают

«регулирующее воздействие на поведение людей, воздействуя на них еще до реализации прав и обязанностей. В правовых отношениях люди ориентируются не только на возможные правовые последствия, но и пытаются учитывать также юридические факты, обуславливающие эти последствия. Так, в ряде случаев, субъекты делают все возможное, чтобы возникли юридические факты, соответствующие их интересам (основания для поощрения и т.п.). В других ситуациях, субъекты правоотношений стремятся избежать их возникновения, как, например, основания для применения мер юридической ответственности и т.п.» [39, с. 269].

В отдельных случаях, юридические факты могут выполнять также функцию гарантии законности. Это касается фактов, напрямую связанных с особо важными участниками правового регулирования, на которых покоится повышенная ответственность за состояние законности (пожарные инспектора и т.п.) [47, с. 558].

Юридические факты являются основаниями движения правоотношения. Правоотношение возникает на основании юридического факта, прекращается оно также на основании юридического факта [18, с. 13].

Таким образом, юридические факты – конкретные жизненные обстоятельства, с которыми нормы права связывают возникновения, изменение или прекращение правоотношений. Юридическими фактами становятся не просто какие-то бытовые или экстраординарные случаи, а именно те из жизненных ситуаций, на которые непосредственно указывают юридические нормы.

Определение юридического факта может быть скорректировано следующим образом: из него требуется исключить указание на правоотношение как неперенное правовое последствие, возникающее под влиянием существования юридического факта. Кроме того, необходимо подчеркнуть, что сам юридический факт не может породить правовые последствия если не имеет связи с нормой права. Все вышесказанное указывает на то, что юридические факты остаются одной из основных

проблем юридической практики [17, с. 93].

Можно сформулировать общий вывод, что нотариальные действия в гражданском праве являются юридическими фактами. Как юридические факты, нотариальные действия являются, как правило, обязательными и завершающими элементами фактических составов наряду с другими юридическими фактами. Нотариальные действия – это публичные юридические факты, имеющее правообразующее, правоизменяющее, правопрекращающее значение, всегда оформлены и конкретны.

1.2 Нотариальное действие: понятие и виды

Нотариат выступает гарантом защиты законных прав и интересов субъектов гражданских правоотношений. Роль нотариата является неотъемлемой частью правомерного осуществления всех видов действий, выполняемых гражданами или же юридическими лицами, на территории Российской Федерации [49, с. 112]. Нотариат, в современных условиях, выступает одним из основных элементов правоохранительной системы, содействует укреплению правопорядка и законности посредством совершения юридически значимых действий, направленных на удостоверение того или иного факта [32, с. 14].

Возникновение нотариата, как правового института связано с обеспечением охраны частной собственности и реализации прав участников гражданских правоотношений. В последующем, в полномочия нотариата вошли функции по оформлению и засвидетельствованию юридических фактов [53, с. 407]. Так, на сегодняшний день роль нотариата в Российской Федерации является наиболее значимой, так как считается неотъемлемой частью при совершении значимых сделок [1, с. 134].

К сожалению, легального определения понятия «нотариальное действие» в действующих нормативных правовых актах не содержится. Исходя из содержания Основ законодательства РФ о нотариате,

«нотариальное действие можно определить как совершаемое в соответствии со строго определенным законодательством порядком от имени Российской Федерации действие нотариуса или уполномоченного должностного лица по совершению имеющего юридическое значение акта, направленного на защиту прав и законных интересов субъектов в сфере бесспорной юрисдикции» [28, с. 43].

В литературе предлагается рассматривать нотариальное действие с точки зрения его многозначности в двух различных аспектах: в одних случаях как динамическое понятие, говоря о порядке совершения нотариального действия и совершаемых при этом юридических действиях нотариуса и участников нотариального производства. В других случаях, понятие нотариального действия употребляется как результат в статическом смысле [19, с. 203].

То есть, нотариальное действие – «это целая система действий процессуального характера, совершаемых в установленном законом порядке уполномоченными лицами и направленных на достижение определенного результата по реализации и (или) закреплению прав и законных интересов граждан и организаций. Например, для удостоверения любой сделки нотариус обязан установить личность, проверить дееспособность, правоспособность лиц, обратившихся за совершением нотариального действия, принадлежность имущества, наличие и условия основных обязательств, отсутствие обременений в отношении имущества и другие, вытекающие из законодательства, обстоятельства» [54, с. 263].

При этом, «каждый из названных аспектов имеет большое значение, однако для правильного рассмотрения нотариального действия все же не следует разделять саму процедуру совершения нотариального действия и его результат, т.к. они тесно связаны, ведь результат нотариального действия является неотъемлемым этапом, логически завершающим процедуру совершения нотариального действия» [8, с. 31].

Нотариальные действия обладают следующими основными

признаками:

– нотариальные действия совершаются только определенным, установленным в федеральном законе кругом лиц – нотариусами, а также в случаях, установленных законом должностными лицами органов местного самоуправления и консульских учреждений Российской Федерации. При этом, законом определяется компетенция каждого из лиц, уполномоченных на совершение нотариального действия [60, с. 120];

– нотариальные действия совершаются от имени Российской Федерации, что подчеркивает официальный и публичный статус данного юридического процесса;

– нотариальное действие должно быть предусмотрено федеральным законом. В ст. 35 – 38 Основ законодательства РФ о нотариате перечислен круг нотариальных действий, которые могут совершаться нотариусами и иными уполномоченными законом должностными лицами. Вместе с тем, данный перечень нотариальных действий не является закрытым, поскольку законодательными актами Российской Федерации могут быть предусмотрены и иные нотариальные действия. Если заявитель просит нотариуса о совершении действия, которое не отнесено федеральным законом к числу нотариального, то нотариус должен отказать в его совершении [59, с. 102];

– нотариальные действия осуществляются в рамках строгого соблюдения установленного законом порядка их совершения, что гарантирует достижение необходимого правового результата и выполнение целей нотариата по защите прав и законных интересов граждан и юридических лиц;

– нотариальное действие должно соответствовать требованиям законодательства не только по процедуре его совершения с точки зрения правил нотариального производства, но и по существу, самого действия, определяемому нормами материального права, реализуемыми в данном действии. Акты, удостоверяемые нотариусами, должны соответствовать как

требованиям Основ законодательства РФ о нотариате, так и требованиям иного законодательства, в зависимости от того, какой сферы касается нотариальное действие, каким образом будет происходить его реализация. Так, в данной сфере в настоящее время применимы положения Приказа Минюста России от 16 апреля 2014 г. № 78 «Об утверждении Правил нотариального делопроизводства» (вместе с «Правилами нотариального делопроизводства» [38], а также Приказ Минюста России от 30 августа 2017 г. № 156 «Об утверждении Регламента совершения нотариусами нотариальных действий, устанавливающего объем информации, необходимой нотариусу для совершения нотариальных действий, и способ ее фиксирования» [37];

– признаком нотариального действия является уплата нотариального тарифа (государственной пошлины, консульский сбор) в соответствии с размерами, установленными законом. Необходимо отметить, что в соответствии со ст. 22 Основ законодательства о нотариате, нотариальное действие признается совершенным, в том числе и после уплаты государственной пошлины или суммы согласно тарифу. Поэтому, «нотариус обязан либо произвести взимание государственной пошлины или нотариального тарифа, либо на основании имеющихся льгот для лиц, обратившихся за совершением нотариального действия, освободить от ее уплаты» [9, с. 21].

В данной связи, интересен следующий пример из судебной практики: Истец обратился в суд к Челябинской областной нотариальной палате (ассоциации) о признании незаконными положений «пояснений к Таблице», являющихся неотъемлемой частью «Нотариальных тарифов за совершение нотариальных действий за услуги правового и технического», утвержденных решением Правления Челябинской областной нотариальной палаты в части обязательного взимания нотариусами денежных средств за услуги правового и технического характера с лиц, обратившихся за совершением нотариального действия со своим проектом документа.

В обоснование заявленных требований истцом указано, что по смыслу п. 1 «пояснений к Таблице», которые являются неотъемлемой частью «Нотариальных тарифов» следует, что нотариусов Челябинской области фактически обязывают взимать с граждан оплату услуг правового и технического характера независимо от желания гражданина на оказание таких услуг, и независимо от того, что данные услуги правового и технического характера фактически не производились. По смыслу данных пояснений, любое лицо, при обращении к нотариусу Челябинской области, обращающийся за заверением доверенности, которую данное лицо самостоятельно изготовило, в любом случае обязано уплатить нотариусу, помимо нотариального тарифа 200 руб., еще 1 300 руб. за, так называемые, услуги правового и технического характера, не смотря на то, что данные услуги фактически не оказывались, и данное лицо в этих услугах не нуждалось.

Суд пришел к выводу об отказе в удовлетворении требований истца. Действующее законодательство Российской Федерации не содержит запрета на предоставление нотариусами услуг правового или технического характера и получение за указанные услуги оплаты, при этом оплата данных услуг также производится по тарифам, установленным соответствующими нотариусами [45]. Как указано в Определении Конституционного Суда от 1 марта 2011 г. № 272-О-О, предоставляемые нотариусами услуги правового и технического характера по своей сути являются дополнительными (факультативными) по отношению к нотариальным действиям, содержание которых определяется законодательством [34].

Нотариальному действию присущ еще один признак – нотариальное действие должно быть зарегистрировано в специальных реестрах с присвоением уникального реестрового номера [16, с. 52].

В соответствии со ст. 50, 51 Основ законодательства РФ о нотариате, все нотариальные действия, совершаемые нотариусом, регистрируются в реестре. Формы реестров регистрации нотариальных действий, нотариальных

свидетельств, удостоверительных надписей на сделках и свидетельствуемых документах и порядок их оформления устанавливаются федеральным органом юстиции совместно с Федеральной нотариальной палатой.

С 1 января 2018 г., нотариусы Российской Федерации вносят все сведения о совершенных нотариальных действиях в электронный реестр Единой информационной системы нотариата, каждому нотариальному действию автоматически присваивается номер, который соответствует единому стандарту, включает дату совершения нотариального действия, уникальный федеральный номер нотариуса, номер реестра регистрации нотариальных действий.

Одновременно с этим, запись о совершенном нотариальном действии также в установленном порядке вносится нотариусом в реестр для регистрации нотариальных действий на бумажном носителе. Как представляется, в дальнейшем развитие законодательства о нотариальном делопроизводстве позволит отказаться от «двойной» регистрации нотариального действия, поскольку электронная регистрация дает больше правовых возможностей и гарантий подтверждения и проверки данного юридического факта. Если нотариальное действие не внесено в реестр, то становится невозможным проверить, имело ли оно место, если соответствующий документ утрачен, а если возникнет спор о совершении нотариального действия конкретным нотариусом, то реестр становится единственным доказательством законности совершения нотариального действия.

Основы законодательства РФ о нотариате и другие нормативно-правовые акты определяют различные виды нотариальных действий, которые как механизм защиты позволяют охранять права и законные интересы граждан и юридических лиц.

В юридической литературе выделяют различные критерии для классификации нотариальных действий. Так, «в зависимости от субъекта, имеющего право совершать нотариальное действие, все нотариальные

действия подразделяются на:

- нотариальные действия, совершаемые как нотариусами, занимающимися частной практикой, так и работающими в государственных нотариальных конторах;

- нотариальные действия, совершаемые должностными лицами органов местного самоуправления;

- нотариальные действия, совершаемые должностными лицами консульских учреждений Российской Федерации» [28, с. 44].

По содержанию, целям и задачам, «нотариальные действия подразделяются на следующие группы:

- нотариальные действия по удостоверению беспорного права, к которым относится выдача свидетельства о праве на наследство, выдача свидетельств о праве собственности на долю в общем имуществе супругов. Тем самым подтверждаются субъективные права физического лица на наследуемое имущество либо долю совместного имущества;

- нотариальные действия по удостоверению беспорных фактов. К этой группе можно отнести такие нотариальные действия, как удостоверение сделок (договоров, завещаний, доверенностей и др.);

- нотариальные действия, направленные на придание документу исполнительной силы, т.е. совершение нотариусом исполнительных надписей;

- охранительные нотариальные действия, к которым относится принятие мер к охране наследственного имущества до истечения срока возможности принятия его наследниками, наложение запрета на осуществление сделок с имуществом, принятие ценных документов на хранение нотариусом;

- нотариальное свидетельствование верности копии документа оригиналу, верности перевода, а также подлинности подписи на документе, тождественности и т.п.;

- нотариальные действия по обеспечению доказательств;

– нотариальные действия по удостоверению факта нахождения конкретного гражданина в живых либо в определенном месте, факта принятия решения органом управления юридического лица и другие действия» [54, с. 263].

В той или иной степени, в приведенных классификациях прослеживается различная природа нотариальных действий: так, «в охранительных нотариальных действиях – правоохранительная природа, в нотариальных действиях, направленных на придание акту исполнительной силы (принуждение к исполнению бесспорных обязательств), – правоприменительная природа, в нотариальных действиях по удостоверению бесспорных фактов (прав) – правообеспечительная природа» [67, с. 462].

Также, заслуживает внимания классификация, критерием для которой выступает стадия развития правоотношений. В соответствии с данной классификацией, выделены «следующие нотариальные действия:

– направленные на возникновение и подтверждение правоотношений - удостоверение сделок, выдача свидетельств о праве на наследство, о праве собственности на долю в общем имуществе супругов;

– направленные на обеспечение и осуществление гражданских правоотношений – наложение запрета на отчуждение жилого дома, принятие в депозит денежных сумм и ценных бумаг, совершение исполнительных надписей; совершение протеста векселей, предъявление чека к платежу и удостоверение неоплаты чека;

– имеющие охранительное значение – принятие мер к охране наследственного имущества;

– имеющие универсальный характер – все остальные нотариальные действия, в том числе обеспечение доказательств, свидетельствование верности копии документов и принятие документов на хранение и т.д.» [28, с. 44].

Ценность данной классификации заключается в том, что она позволяет выделить в отдельную группу такие нотариальные действия, которые

выступают основанием возникновения правоотношения.

Таким образом, можно сформулировать общий вывод, что такой механизм защиты прав и законных интересов граждан и юридических лиц, как нотариальное действие, обладает специфическими чертами, присущими только ему. Многофункциональность и большое число задач нотариальной деятельности подтверждают большое разнообразие видов нотариальных действий, которые можно классифицировать по различным основаниям и критериям, что позволяет лучше понять правовую природу самого нотариального действия.

1.3 Особенности совершения нотариальных действий

Основные правила совершения нотариальных действий распространяются на всех нотариусов и уполномоченных на совершение таких действий должностных лиц.

При совершении нотариального действия нотариус устанавливает личность обратившихся за совершением нотариального действия гражданина, его представителя или представителя юридического лица. Установление личности гражданина, его представителя или представителя юридического лица, обратившихся за совершением нотариального действия, должно производиться на основании паспорта или других документов, исключающих любые сомнения относительно личности указанных гражданина, его представителя или представителя юридического лица [22, с. 18].

При удостоверении сделок осуществляется проверка дееспособности граждан и правоспособности юридических лиц, обратившихся за совершением нотариального действия [24, с. 5].

При этом, «значительно труднее приходится решать вопросы с лицами, признанными недееспособными или ограниченно дееспособными. Дело в том, что нотариус не имеет сведений от суда об ограничении дееспособности

или о признании недееспособным того или иного гражданина [23, с. 81]. Родственники такую информацию умышленно скрывают. Только путем личной беседы, личных наблюдений нотариус может это установить» [12, с. 795].

В случае, если за совершением нотариального действия обратился представитель лица, обратившегося за совершением нотариального действия, проверяются его полномочия.

Содержание нотариальных документов должно быть зачитано вслух участникам. Документы, оформляемые в нотариальном порядке, подписываются в присутствии нотариуса. Например, гражданин, обратившийся для совершения нотариального действия, неграмотный или слепой, нотариус в обязательном порядке зачитывает документ вслух, разъясняет каждый пункт договора или иного документа, убедившись, что гражданин, обратившийся к нотариусу, все понял и желает совершить действие, нотариус дает документ на подпись. Если гражданин вследствие физических недостатков, болезни или по каким-либо иным причинам не может лично расписаться, по его поручению, в его присутствии и в присутствии нотариуса сделку, заявление или иной документ может подписать другой гражданин с указанием причин, в силу которых документ не мог быть подписан собственноручно гражданином, обратившимся за совершением нотариального действия [11, с. 33].

Нотариально удостоверяемые договоры выдаются участникам договора в количестве экземпляров, соответствующем числу его участников. Нотариально удостоверенные односторонние сделки, а также нотариальные свидетельства выдаются в одном экземпляре [58, с. 115].

По просьбе лица, обратившегося за совершением нотариального действия, нотариус может совершить нотариальное действие путем изготовления нотариального документа в электронной форме. В случае, если нотариальный документ должен быть подписан лицом, обратившимся за совершением нотариального действия, лицо обязано подписать документ в

присутствии нотариуса усиленной квалифицированной электронной подписью [41, с. 175].

Текст нотариально оформляемого документа на бумажном носителе, а также удостоверительная надпись, исполнительная надпись должны быть изготовлены с помощью технических средств или написаны от руки и легко читаемыми. Использование карандаша или легко удаляемых с бумажного носителя красителей, а также наличие подчисток или приписок, зачеркнутых слов и иных неоговоренных исправлений не допускается.

Можно привести следующий пример из судебной практики:

Так, «истец О. обратился в суд с заявлением о признании незаконным постановления нотариуса М. об отказе в принятии заявления о принятии наследства по завещанию и выдаче свидетельства о праве на наследство по завещанию, о понуждении нотариуса выдать ему указанное свидетельство. Судом установлено, что нотариусом М. было отказано в выдаче свидетельства, поскольку завещание составлено в пользу О., отчество которого в завещании написано через мягкий знак, а согласно паспорту, свидетельству о рождении отчество О. написано через букву «и». Заявитель О. считает отказ незаконным, поскольку нотариус вполне мог установить, что именно он указан в завещании в качестве наследника, и что в завещании фактически допущена описка в отчестве наследника. По мнению заявителя, нотариус должен был расценить завещание с неправильным наименованием отчества наследника как действительное и выдать ему свидетельство о праве на наследство по завещанию. В удовлетворении заявления о признании незаконным отказа в совершении нотариального действия отказано. Судом принято решение о том, что постановление нотариуса М. об отказе в выдаче свидетельства вынесено в соответствии с действующим законодательством» [44]. В данном случае, нотариус правомерно отказал в выдаче свидетельства.

Следует отметить, что листы должны быть прошиты, пронумерованы и скреплены печатью нотариуса, состоящие из нескольких листов. В тексте нотариально оформляемого документа относящиеся к его содержанию

суммы и сроки должны быть обозначены хотя бы один раз словами, в отношении юридического лица должны быть указаны его полное наименование, адрес, место нахождения и регистрационный номер, в отношении гражданина – фамилия, имя, и отчество полностью, и место жительства.

Нотариус отказывает в совершении нотариального действия, если: совершение такого действия противоречит закону; действие подлежит совершению другим нотариусом, с просьбой о совершении нотариального действия обратился недееспособный гражданин либо представитель, не имеющий необходимых полномочий; сделка, совершаемая от имени юридического лица, противоречит целям, указанным в его уставе или положении; сделка не соответствует требованиям закона; документы, представленные для совершения нотариального действия, не соответствуют требованиям законодательства; факты, изложенные в документах, представленных для совершения нотариального действия, не подтверждены в установленном законодательством Российской Федерации порядке при условии, что подтверждение требуется в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Нотариус по просьбе лица, которому отказано в совершении нотариального действия, должен изложить причины отказа в письменной форме и разъяснить порядок его обжалования. В этих случаях нотариус не позднее чем в десятидневный срок со дня обращения за совершением нотариального действия выносит постановление об отказе в совершении нотариального действия.

Можно привести пример из судебной практики – «истцы Обыденный Л.Ф. и Рыбченко Л.Ф. обратились в Благовещенский городской суд с исковым заявлением, в обоснование которого указали, что они обратились к и.о. нотариуса Благовещенского нотариального округа Амурской области Мечиковой Д.А. для оформления наследства на земельный участок, которое было приостановлено из-за технической ошибки в тексте свидетельства на

земельный участок. Был установлен факт владения на праве бессрочного пользования земельным участком. Нотариус отказал в выдаче свидетельств о праве на наследство этого земельного участка, считая, что земельный участок, принадлежащий гражданину на праве постоянного (бессрочного) пользования в состав наследства не входит, т.к. распоряжение земельным участком, представленным в постоянное пользование не допускается, причем никаких исключений для перехода участка по наследству не предусмотрено. Они не согласны с действиями ответчика, т.к. они считают, что ответчик препятствует оформлению прав, перешедших по наследству истцам. Просят суд признать постановление об отказе в совершении нотариального действия незаконным. Обязать ответчика выдать истцам свидетельство о праве на наследство по закону на 1/2 земельного участка. На основании изложенного, суд решил – исковое заявление удовлетворить; признать постановление об отказе в совершении нотариального действия незаконным; обязать нотариуса Мечикову Д.А. выдать истцам свидетельство о праве на наследство по закону на 1/2 долю земельного участка» [42]. Можно видеть, что могут быть случаи неправомερных отказов нотариусов при совершении нотариальных действиях. В таких ситуациях гражданам следует обжаловать в суде незаконные действия нотариуса, для защиты своих прав.

Таким образом, можно сформулировать общий вывод, что осуществление нотариальных действий является основным видом нотариальной деятельности и применяется нотариусом при отсутствии каких-либо споров. Нотариальные действия удостоверяют факт, право, придают новый характер документу или охраняют его; чётко персонифицированы и, защищая права субъектов, имеют целью обеспечить правовую основу для удовлетворения их законных интересов; являются юридическим фактом для вступления субъектов в новые правоотношения по защите их интересов.

Глава 2 Отдельные виды нотариальных действий, влекущие гражданско-правовые последствия

2.1 Нотариальное удостоверение доверенностей и договоров

Доверенность как гражданско-правовая сделка законодательно регулируется главой десятой ГК РФ. Доверенность можно отнести к односторонним гражданско-правовым срочным именным сделкам, устанавливающим правовую связь между представляемым и третьим лицом посредством действий представителя. При этом, «односторонний характер указанной сделки свидетельствует о том, что для её совершения достаточно волеизъявления лица, дающего доверенность. Полномочия, которые возникают у представителя, не затрагивают его субъективные права, но предполагают наделение его специальными правами и возложение на него обязанностей. Эти обязанности непосредственно связаны с осуществлением определённых действий от имени и в интересах представляемого лица» [13, с. 195].

Сделками, в соответствии со ст. 153 ГК РФ признаются действия граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение и прекращение гражданских прав и обязанностей. Сделки могут совершаться в письменной форме (простой или нотариальной). Удостоверение сделки в нотариальной форме может быть предусмотрена как законом, так и обусловлена волей сторон по сделке.

Статья 163 ГК РФ устанавливает, что нотариальное удостоверение сделки означает проверку законности сделки, в том числе наличия у каждой из сторон права на её совершение, и осуществляется нотариусом или должностным лицом, имеющим право совершать такое нотариальное действие, в порядке, установленном законом о нотариате и нотариальной деятельности.

В соответствии со ст. 163 ГК РФ нотариальное удостоверение сделок

обязательно: в случаях, указанных в законе; в случаях, предусмотренных соглашением сторон, хотя бы по закону для сделок данного вида эта форма не требовалась.

Удостоверение сделок нотариусами производится в строгом соответствии с законодательством Российской Федерации. При многообразии сделок, совершаемых участниками гражданско-правовых отношений лишь для незначительной части законодатель предусмотрел нотариальную форму сделки [64, с. 103].

ГК РФ предусмотрен перечень сделок, для которых необходима нотариально установленная форма, это:

- договор ренты, положения закреплены в ст. 584 ГК РФ;
- договор залога в обеспечении исполнения обязательств по договору, который должен быть нотариально удостоверен (п. 3 ст. 339 ГК РФ);
- доверенность, выдаваемая на совершение сделок, требующих нотариальной формы, на подачу заявлений о государственной регистрации прав или сделок, а также на распоряжение зарегистрированными в государственных реестрах правами (п. 1 ст. 185.1 ГК РФ);
- доверенность, выдаваемая в порядке передоверия (п. 3 ст. 187 ГК РФ);
- договор эскроу, за исключением случаев депонирования безналичных денежных средств и (или) бездокументарных ценных бумаг (п. 1 ст. 926.1 ГК РФ);
- уступка требования и перевод долга, основанные на сделке, совершенной в нотариальной форме (п. 1 ст. 389 ГК РФ);
- завещание (п. 1 ст. 1124 ГК РФ);
- наследственный договор (п. 7 ст. 1140.1 ГК РФ).

В соответствии с Федеральным законом от 13 июля 2015 г. № 218-ФЗ «О государственной регистрации недвижимости» [57], закреплен перечень сделок, совершаемых субъектами гражданских правоотношений. Так, в соответствии с данным нормативно-правовым актом нотариально

удостоверяется следующий перечень сделок – сделки по отчуждению или договоры ипотеки долей в праве общей собственности на недвижимое имущество. Исключение составляют сделки – по отчуждению или ипотеке всеми участниками долевой собственности своих долей по одной сделке; сделки, связанные с имуществом, составляющим паевой инвестиционный фонд или приобретаемым для включения в состав паевого инвестиционного фонда; сделки по отчуждению земельных долей; сделки по отчуждению и приобретению долей в праве общей собственности на недвижимое имущество при заключении договора – договоров об ипотеке долей в праве общей собственности на недвижимое имущество, заключаемых с кредитными организациями; сделки, связанные с распоряжением недвижимым имуществом на условиях опеки, а также сделки по отчуждению недвижимого имущества, принадлежащего несовершеннолетнему гражданину или гражданину, признанному ограниченно дееспособным [51, с. 983].

Некоторые из авторов отмечают, что на сегодняшний день отсутствует норма, позволяющая нотариально удостоверить сделки с недвижимым имуществом, как объекта в целом. Исследование особенностей нотариального удостоверения сделок позволяет отметить мнения ученых о возможности закрепления в нормах материального права обязательного удостоверения сделок с недвижимым имуществом, как целого объекта недвижимости. Так, Е.А. Черникова считает, что «относит к преимуществам обязательного нотариального удостоверения сделок с недвижимым имуществом проверку нотариусом дееспособности граждан, удостоверение соответствия подлинной воли сторон их волеизъявлению, а также предупреждение незаконных сделок» [62, с. 70].

Семейным кодексом РФ [48] предусмотрена обязательная нотариальная форма для таких сделок, как – брачный договор (п. 2 ст. 41 СК РФ); соглашение об уплате алиментов (п. 1 ст. 100 СК РФ); сделки, по распоряжению одним из супругов имуществом (п. 3 ст. 35 СК РФ).

Ряд авторов классифицирует сделки, подлежащие нотариальному удостоверению следующим образом – односторонние сделки (например, завещание, доверенность и др.); многосторонние сделки (например, брачный договор, договор ренты, перевод долга и др.) [20, с. 46].

Таким образом, нотариальное удостоверение сделки является неотъемлемой частью правомерного исполнения прав и обязанностей сторон гражданских правоотношений. Действия нотариуса характеризуются юридическими фактами, с которыми закон связывает возникновение, изменение и прекращение правоотношений. Нотариальные действия выполняют охранительную и предупредительную функции, тем самым способствуя предотвращению правонарушений путем предварительного и современного удостоверения договоров и иных сделок. Удостоверение нотариальных сделок предусмотрено законом. Нормы права также позволяют совершить действия по удостоверению сделки по соглашению сторон [26, с. 231].

Любые действия нотариуса должны соответствовать обязательным стадиям нотариально производства при удостоверении сделок. Так, к обязательным стадиям производства относится: возбуждение нотариального производства, установление юридического состава, совершение нотариального действия или отказ в таковом. Также выделяется ряд факультативных стадий в процессе совершения действий по удостоверению сделок. К ним относят подготовку к совершению нотариального действия, исполнение нотариального действия, обжалование нотариальных действий, либо отказ от их совершения [52, с. 116].

Первым этапом процесса по удостоверению сделок является выяснение нотариусом обстоятельств, направленных на возбуждение нотариального производства. При этом, «нотариус выясняет дееспособность физических лиц и проверяет правоспособность юридических лиц, участвующих в сделках. В случаях, когда сделка проводится с участием представителя, на нотариуса ложится обязанность по проверке полномочий представителя, в связи с тем,

что на нотариуса возложена ответственность за имущественный вред, причиненный в результате удостоверения сделки, сложилась нотариальная практика при удостоверении сделок устанавливать личность гражданина по паспорту» [10, с. 106].

Второй этап характеризуется определением круга доказательств, необходимых для совершения нотариального действия. На данном этапе выделяется три стадии: требования, предъявляемые к документам, представляемым для совершения нотариального действия; проверка соблюдения прав других лиц; проверка принадлежности права собственности на имущество и иные права. В процессе беседы нотариус выясняет, какого рода сделка подлежит нотариальному удостоверению. В связи с отсутствием у субъектов правоотношений достаточных юридических знаний на нотариуса ложится обязанность по выяснению действительных намерений сторон по сделке. В случаях выяснения нотариусом обстоятельств, которые могут нарушать права и законные интересы сторон, он обязан отказать в удостоверении сделки. Нотариус, под угрозой недействительности сделки, обязан предупредить о последствиях заключаемой сделки, с тем чтобы юридическая неосведомленность не могла быть использована во вред. Также нотариусу необходимо установить наличие или же отсутствие у соответствующей стороны на ее совершение. К примеру, разрешение органа опеки и попечительства на совершение опекуном доверенности от имени подопечного; согласие участников общества с ограниченной ответственностью на залог доли третьему лицу. Помимо вышеперечисленных случаев нотариус устанавливает наличие или же отсутствие при удостоверении договоров с нетрудоспособными по возрасту гражданами [20, с. 47].

После этого, сделку регистрируют в реестре. В случаях, когда в сделке участвует лицо, не достигшее возраста 14 лет, они совершаются от имени их родителей, усыновителей, опекунов, исключение составляют мелкие бытовые сделки, которые выражаются в распоряжении средствами,

представленных законными представителями с его согласия. В соответствии со ст. 41 Основ законодательства о нотариате на данной стадии нотариус вправе отложить или же приостановить нотариальное производство в случаях, когда требуется установить необходимый фактический состав сделки.

На третьем этапе, нотариус составляет проект сделки, заявлений и иных документов, изготавливает копии, делает выписки. Документы, оформленные нотариусом, подписываются в присутствии нотариуса. На нотариальных документах ставится удостоверительная надпись, уплачивается госпошлина или нотариальный тариф.

Таким образом, порядок удостоверения сделок происходит в полном соответствии с законодательством Российской Федерации. Деятельность нотариуса регламентируется Основами законодательства о нотариате. В действиях нотариуса по удостоверению сделок выделяются обязательные и факультативные стадии [63, с. 75].

Основами законодательства о нотариате, главой 10 предусмотрены специальные правила удостоверения отдельных видов сделок. К их числу относят удостоверение доверенностей, завещаний, договоров об отчуждении недвижимого имущества, земельных участков, а также сделок, направленных на отчуждение или залог имущества, права на которое подлежат государственной регистрации в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Данный перечень сделок может быть удостоверен любым нотариусом на территории Российской Федерации, при этом не имеет значения ни место жительства сторон по сделке, ни место расположения имущества, которое выступает объектом по сделке. Исключение составляют сделки по отчуждению жилого дома, садового дома, квартиры, гаража, земельного участка, так как данные виды сделок удостоверяются нотариусами тех нотариальных округов, на которых расположены данные объекты недвижимости.

Общие правила удостоверения доверенностей закреплены в главе 10 ГК РФ. Наиболее распространенной классификацией видов доверенностей, является разграничение их в зависимости от содержания и объема полномочий, которыми впоследствии наделяется представитель, так доверенности могут быть – генеральными; специальными; разовыми.

При удостоверении доверенностей нотариусом должны быть указаны место и дата ее подписания, а также сведения о физических и юридических лицах. Доверенность, в которой не указана дата ее совершения, является ничтожной. Нотариус четко излагает представляемые полномочия и срок действия доверенности. В случае, когда срок действия в доверенности не указан, она сохраняет силу в течение года со дня ее совершения.

Гражданским законодательством также предусмотрено право на удостоверение доверенностей в отношении нескольких лиц.

В соответствии со ст. 187 ГК РФ, лицо, которому выдана доверенность, должно лично совершать те действия, на которые оно уполномочено. Однако в ряде случаев лицо может поручить другому лицу исполнение всех или некоторых действий в порядке передоверия. Согласно ГК РФ, доверенность, выдаваемая в порядке передоверия, подлежит нотариальному удостоверению.

Так, при удостоверении подобного рода доверенностей нотариусу необходимо совершить следующий перечень действий – удостовериться в том, что доверенность не содержит в себе больше прав, чем предоставлено в основной доверенности; убедиться в том, чтобы срок действия доверенности в порядке передоверия не превышал срока действия доверенности, на основании которой она выдана.

Гражданским законодательством не предусмотрена обязанность нотариуса проверять принадлежность имущества лицу, от имени которого удостоверяется доверенность. Таким образом, «доверенность на совершении сделок с имуществом может быть удостоверена нотариусом как на момент наличия у стороны в собственности данного имущества, так и с тем

имуществом, которое будет приобретено в будущем».

Удостоверение договора ренты также имеет ряд особенностей. Рента характеризуется тем, что связана с отчуждением имущества в собственность за плату или же на безвозмездной основе в целях обеспечения получателя ренты средствами на его содержание в денежном или ином содержании за счет плательщика ренты в обмен на получение последним имущества. Согласно ст. 584 ГК РФ, договор ренты подлежит нотариальному удостоверению, а договор, предусматривающий отчуждение недвижимого имущества под выплату ренты, подлежит также государственной регистрации.

Удостоверение договора ренты включает следующие действия нотариуса: проверку установленных законом существенных условий договора, разъяснение сторонам по договору необходимость внесения изменений или же дополнений в проект договора. К существенным условиям можно отнести:

- обязательство получателя ренты передать свое имущество за плату или бесплатно в собственность другой стороне;
- обязательство плательщика ренты своевременно выплачивать платежи получателю в период действия договора;
- размер ренты и обеспечение выплат;
- сроки выплаты рентных платежей;
- условия расторжения договора;
- иные условия.

ГК РФ устанавливается общее правило прекращения договора ренты – в случае смерти одного из получателей ренты, доля умершего в праве на получение ренты переходит к пережившим его получателям ренты, однако договором может быть предусмотрено иное.

Одним из распространенных действий по удостоверению сделок считается удостоверение сделок с недвижимым имуществом. Согласно п. 1 ст. 131 ГК РФ, право собственности и другие вещные права на недвижимые

вещи, ограничения этих прав, их возникновение, переход и прекращение подлежат государственной регистрации в Едином государственном реестре органами, осуществляющими государственную регистрацию прав на недвижимость и сделок с ней. При удостоверении договора, направленного на отчуждение или залог недвижимого имущества, нотариус дополнительно устанавливает следующий объем информации: о принадлежности имущества, основаниях для регистрации прав – по сведениям Единого государственного реестра недвижимости; устанавливает информацию о принадлежности недвижимого имущества, его характеристиках, обременениях, правах третьих лиц из документов, подтверждающих принадлежность имущества; о кадастровом номере объекта недвижимости, его описании».

Основаниями для регистрационных действий среди прочих являются – выдача нотариусом свидетельства о праве на наследство; праве собственности пережившего супруга на долю в общем имуществе супругов, нажитом в период брака; нотариальное удостоверение сделки; исполнительные надписи нотариуса по нотариально удостоверенным договорам ипотеки, нотариально удостоверенным договорам, в результате которых возникла ипотека в силу закона.

В соответствии со ст. 15, 86.1, 86.2 Основ законодательства о нотариате, нотариус вправе представлять документы для государственной регистрации. Данные действия вправе совершать нотариус, удостоверивший соответствующую сделку, выдавший свидетельство или совершивший исполнительную надпись. Согласно п. 2 ст. 16 Федерального закона «О государственной регистрации недвижимости», представлять документы возможно не только нотариусам, но и его уполномоченным работником.

Так, нотариальное удостоверение данного рода сделок обеспечивает проведение нотариусом правовой экспертизы сделки. Под правовой экспертизой понимается проверка на наличие или отсутствие в сделке несоответствия воли одной из сторон с ее действительными намерениями,

подлог сделки, фальсификация подписи. Следует обратить внимание, что вышеперечисленные функции не закреплены за Федеральной службой государственной регистрации кадастра и картографии.

Анализ судебной практика позволяет отметить наиболее распространенные случаи, при которых в результате деятельности нотариусов нарушались права граждан на надлежащее оформление тех или иных видов сделок. Так, Елецким городским судом Липецкой области было вынесено решение от 26 июня 2019 г., по исковому заявлению истцов, действующих от своего имени и от имени несовершеннолетних детей об оспаривании отказа нотариуса в совершении нотариального действия. «Истцы, обратились в суд с заявлением об оспаривании отказа нотариуса в совершении нотариального действия по удостоверению договора купли-продажи принадлежащего им на праве собственности жилого дома и земельного участка.

В качестве отказа нотариус ссылается на то, что договор дарения, на основании которого принадлежит право собственности детям и супругу является недействительной сделкой. Нотариус посчитал, что данная сделка является притворной, так как супруга не исполнила обязательство по оформлению жилого дома на всех членов семьи. В ходе судебного заседания выяснилось, что продаваемый жилой дом и земельный участок были приобретены в 2014 г. супругой за счет кредитных средств, которые были погашены средствами материнского капитала и за счет личных средств супруги, на которые супруг не претендовал.

Выполняя обязательство по оформлению жилого дома в общую собственность детей и супруга, подарила детям и супругу доли дома и земельного участка под ним каждому. Супруга являлся стороной договора дарения, принял в дар указанное имущество. В свою очередь нотариус возражал относительно удовлетворения требований, объясняя это тем, что заявитель в нарушение ст. 34 СК РФ распорядилась совместной собственностью супругов (в части приобретенной на собственные средства

супругов) без предварительного определения долей, что не соответствует действующему законодательству, так как, «при определении долей в праве собственности на жилое помещение, приобретенное не только за счет средств (части средств) материнского капитала, заключаемое соглашение должно также содержать элементы соглашения о разделе общего имущества супругов (брачного договора), который подлежит обязательному нотариальному удостоверению» [31, с. 23].

В данном случае, причиной отказа заявителям послужило не равное определение долей, а в том числе притворность договора дарения, заключенного с целью исполнения обязательства по материнскому капиталу, и соглашения о разделе общего имущества супругов (брачного договора). Однако исходя из ч. 1 ст. 572 ГК РФ супруга путем договора дарения исполнила обязательство по наделению долями супруга и детей. При удостоверении договора купли-продажи нотариус не оценивал факт наличия либо отсутствия совместного имущества, а оценивал представленные документы, с учетом наличия у каждой из сторон права на ее совершение. Суд установил, что супруга, действуя от себя и своих несовершеннолетних детей, принял в дар указанные доли, следовательно, согласился с отчуждением супругой долей имущества, в том числе, приобретенного в период брака.

Таким образом, супруга распорядилась имуществом, приобретенным в период брака с согласия супруга. Исходя из вышеперечисленных обстоятельств, суд пришел к выводу о то, что в данном случае не требовалось обязательного предварительного определения долей супругов и обязательного нотариального удостоверения договора и принял решение о том, что оспариваемое постановление нотариуса не может быть признано законным [43].

Рассматривая данный спор, можем отметить, что ненадлежащее исполнение функций, а именно неправильное применение норм материального права приводят к ситуациям, ухудшающим права граждан на

надлежащее оформление нотариусами сделок с недвижимым имуществом, ведь роль нотариуса носит значительный характер в реализации прав граждан.

Рассматривая проблематику взимания нотариусами денежных средств за услуги технического и правового характера на совершение нотариального удостоверение сделок, необходимо проанализировать возникающие споры в практике, как нотариусов, так и судей. Так, Верховным судом РФ было рассмотрено гражданское дело по заявлению Николаева И. П. о признании требований нотариуса оплатить денежные средства за дополнительные услуги правового и технического характера незаконными, о возложении на нотариуса обязанности выдать свидетельство о праве на наследство по закону и свидетельство о праве собственности на долю в общем имуществе супругов, по кассационной жалобе Николаева И.П. на решение суда первой инстанции и суда апелляционной инстанции. Судом было установлено следующее: «в связи со смертью жены Николаев И.П. обратился к нотариусу с заявлением о принятии наследства, а также выдаче свидетельства о праве на наследство и свидетельства о праве собственности на долю в общем имуществе супругов. Однако за совершение вышеперечисленных действий нотариус потребовала оплатить нотариальный тариф, включающий государственную пошлину, оплату за дополнительные услуги правового и технического характера.

Вследствие неуплаты Николаевым И.П. перечисленных услуг ему было отказано в осуществлении необходимых действий на принятие наследства. Николаев И.П. ссылается на то, что все необходимые документы были подготовлены самостоятельно. Верховный суд РФ исходит из того, что реализация нотариусами публичных обязанностей в ходе совершения нотариальных действий не может одновременно рассматриваться в качестве оказания ими услуг правового и технического характера. Получение услуг правового и технического характера носит исключительно добровольный характер. Лицо, обратившееся к нотариусу, вправе при необходимости

самостоятельно осуществлять соответствующие действия. Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда РФ приходит к выводу о том, что судами были допущены существенные нарушения норм материального права, следовательно, судебные постановления подлежат отмене [35].

С развитием и совершенствованием современного гражданского законодательства представляется необходимым выделить приоритетные направления урегулирования сферы нотариальной деятельности в области удостоверения сделок.

Первым необходимым изменением будет выступать введение в гражданское законодательство легального определения таких терминов, как «нотариальная деятельность» и «нотариальное действие». Так, «под определением нотариальной деятельности, следует понимать реализацию особой системы органов защиты прав и законных интересов участников гражданского оборота (граждан и юридических лиц), заключающаяся в совершении от имени государства возмездных нотариальных действий, предусмотренных российским законодательством» [67, с. 462].

Следующим необходимым аспектом в реализации деятельности нотариусов по удостоверению сделок является введение обязательной нотариальной формы договора купли - продажи недвижимого имущества как объекта в целом, а не только отдельных его долей. В связи с тем, что в действия по удостоверению сделок с недвижимым имуществом входят: проверка законности сделки, разъяснение сторонам сделки смысла и значение сделки, представляется необходимым обеспечить и нотариальное удостоверение сделок с недвижимым имуществом, как объекта в целом. Данные действия выступают гарантом того, что сделка будет действительно совершена, согласно требованиям, установленным законодательством Российской Федерации.

Следует отметить, что нотариат в силу своего публично-правового характера способствует повышению эффективности в реализации прав

собственников. Данная позиция еще раз подтверждает, что положение об обязательном нотариальном удостоверении сделок с недвижимым имуществом как объекта в целом необходимо включить в перечень подлежащих обязательному нотариальному удостоверению.

Также представляется необходимым рационально установить размер оплаты за действия правового и технического характера, так как большая часть населения выражает недовольство тарифной политикой взимаемых за нотариальные услуги. Рассмотрение практики Верховного суда РФ позволяет отразить наиболее значимые пробелы, возникающие на практике.

Одним из главных направлений в модернизации гражданского законодательства является урегулирование совершения нотариального удостоверения сделок в электронном виде. Современное гражданское законодательство предусматривает такую возможность, при которой совершение нотариальных сделок возможно в электронном виде. Так, ст. 44.2 Основ законодательства о нотариате закреплено следующее, по просьбе лица, обратившегося за совершением нотариального действия, нотариус может совершить нотариальное действие путем изготовления нотариального документа в электронной форме. Данный способ удостоверения сделок можно рассматривать как с положительной, так и с отрицательной точки зрения.

Существует ряд проблемных аспектов совершения нотариальных сделок, влияющих на эффективность их совершения. Проблема безопасности хранения электронных документов стоит на первом месте, так как появляется возможность хакерских атак, искажение или же уничтожение документов. В целях предотвращения подобных ситуаций видится необходимость разработки программного обеспечения, в целях защиты электронных документов, а также конфиденциальной информации [65, с. 126].

Следует сделать вывод о том, что с развитием гражданско-правовых отношений в области удостоверения сделок необходимо внесение изменений в гражданское законодательство. Более детальное рассмотрение отдельных

областей правоотношений позволит выявлять и разрешать споры во внесудебном порядке.

По итогам исследования, проведенного в данном параграфе выпускной квалификационной работы, можно сформулировать общий вывод, что удостоверение доверенностей и сделок является неотъемлемой частью в обеспечении законности исполнения прав и обязанностей субъектов правоотношений. Нотариат содействует укреплению правопорядка посредством совершения юридически значимых действий, направленных на удостоверение того или иного факта. Удостоверение сделки носит охранительную и предупредительную функцию, тем самым способствуя предотвращению правонарушений путем предварительного и современного удостоверения договоров и иных сделок.

2.2 Действия нотариуса, направленные на регулирование наследственных правоотношений

К действиям нотариуса, направленным на регулирование правоотношений, можно отнести – выдачу свидетельства о праве на наследство, оповещение наследников об открытии наследства, удостоверение завещания, принятие и отмена мер по охране наследственного имущества и управлению им и др.

Охрана наследственных прав как правовой институт, представляет собой систему юридических гарантий соблюдения законных интересов предполагаемых наследников и иных лиц, имеющих заинтересованность в наследственном имуществе. При этом, «меры по охране и управлению наследством принимаются нотариусом по месту открытия наследства, по письменному заявлению наследников, исполнителя завещания, органов местного самоуправления либо других лиц, которые действуют в интересах сохранения наследственной массы. Меры устанавливаются на срок, продолжительность которого, определяет нотариус согласно характеру и

стоимости имущества, а также времени, необходимого наследникам для вступления во владение наследством. Этот срок не может превышать шесть месяцев, а в некоторых случаях – девяти месяцев» [29, с. 327].

Нотариус приступает к принятию мер по охране наследственного имущества в срок, не превышающий трех рабочих дней со дня поступления заявления о наследственном имуществе.

В целях охраны наследства нотариус, в присутствии двух свидетелей, если это необходимо, проводит опись наследственного имущества, результаты которой оформляются актом. В акт описи включается все имущество, в том числе личные вещи наследодателя [46, с. 16].

Для обеспечения защиты наследства, «нотариус передает имущество на хранение. Если входящее в состав наследство имущества не является наличными деньгами, валютными ценностями, драгоценными металлами и камнями, изделиями из них, а также требующие управления ценные бумаги, то оно может передаваться по договору хранения одному из наследников, а если отсутствует возможность такой передачи – другому лицу по усмотрению нотариуса» [46, с. 17].

О передаче имущества на хранение делается запись в акте описи и берется подписка у лица, принявшего имущество на хранение, о сделанном ему предупреждении, об материальной и уголовной ответственности за растрату, отчуждение или сокрытие наследственного имущества, а также за причиненные убытки. В акте описи нотариус должен указать фамилию, имя, отчество, год рождения и место жительства лица, которому передано имущество, а также наименование, номер, дату выдачи документа, удостоверяющего личность и наименование учреждения, выдавшего этот документ.

На хранение могут быть переданы только вещи. При этом, передача отдельных видов имущества на хранение обязательна. Например, согласно п. 2 ст. 1172 ГК РФ, наличные должны быть внесены в депозит нотариуса, а ценные бумаги, не требующие управления, валютные ценности, драгоценные

металлы и камни, изделия из них передаются на хранение банку

Также закон предъявляет особые требования к лицу, выступающему хранителем. Так, например, особые правила применяются и к наследованию оружия. О наличии такого наследуемого имущества уведомляются органы внутренних дел, которые изымают его до решения вопроса о наследовании имущества и получения лицензии. Согласно п. 3 ст. 1172 ГК РФ, хранителем выступает орган внутренних дел, зарегистрировавший оружие.

В случае, когда наследование осуществляется по завещанию, в котором назначен исполнитель завещания, хранение указанного имущества обеспечивается исполнителем самостоятельно, или посредством заключения договора хранения с кем-либо из наследников либо другим лицом, по усмотрению исполнителя завещания.

Ситуация складывается по-другому, если в составе наследства находится имущество, которое требует не только охраны, но и нуждается в управлении. Например, если в наследственном имуществе находятся предприятия как имущественные комплексы, ценные бумаги, акции, доли в уставном капитале хозяйственного товарищества или общества, исключительные права и др. В этом случае, нотариус, в соответствии со ст. 1026 ГК РФ в качестве учредителя доверительного управления заключает договор доверительного управления имуществом.

Важнейшим способом нотариальной защиты наследственных прав и интересов является выдача свидетельства о праве на наследство.

Свидетельство о праве на наследство выдается должностным лицом (государственным нотариусом, консулом) наследникам после установления проверки необходимых юридических фактов (факта смерти, принятия наследства в установленные законом сроки, родственных отношений, нахождения на иждивении и т. п.), а также после установления объема наследственной массы и некоторых других, необходимых для выдачи свидетельства обстоятельств.

Свидетельство о праве на наследство вступает в законную силу с момента его выдачи нотариальным органом. Оно обладает рядом свойств, в которых проявляется его законная сила, в частности, исходит от компетентного органа – может быть выдано только нотариальным органом; выдается с соблюдением норм действующего законодательства с учетом предусмотренных сроков, т. е. соответствует закону; так же как и судебное решение обладает таким свойством, как обязательность, т. е. оно должно быть исполнено всеми, кому будет предъявлено (например, органы БТИ и ГИБДД должны произвести регистрацию имущества именно за тем лицом, которое указано в свидетельстве).

Предоставляется неверным тезис о необязательности получения наследниками свидетельства о праве на наследство по следующим основаниям: во-первых, в состав наследственного имущества могут входить жилые дома, автомобили, денежные вклады и т. п., подлежащие специальной регистрации, переход права собственности, на которые невозможен без получения правоустанавливающего документа – свидетельства о праве на наследство; во-вторых, необязательность получения свидетельства существенно затрагивает интересы государства, поскольку в государственный бюджет не поступают предусмотренные денежные суммы (госпошлина), что влечет за собой совершение сделок без соблюдения установленных законом форм и т. п.; в-третьих, наблюдается некоторая неувязка в законодательстве при разрешении судами спорных вопросов о разделе наследственного имущества. Вступив во владение наследственным имуществом, чаще всего жилым домом, дачей, гаражом, наследники нередко производят отчуждение этого имущества в обход установленного законом порядка, так как сделать это законным путем, не имея свидетельства о праве на наследство, не могут. В практике известны случаи, когда передача имущества от одного лица к другому без надлежащего оформления осуществлялась неоднократно, что вызывало в дальнейшем затруднения при рассмотрении судами споров, связанных с правом собственности на него.

Законом предусмотрена возможность принудительного раздела с выплатой денежной компенсации одним наследником и закреплением права собственности на оспариваемое имущество в полном объеме за другими наследниками (в настоящее время, разделу в натуре с выплатой денежной компенсации может подлежать любое имущество). На раздел имущества в натуре могут претендовать только участники общей собственности. Например, при разрешении споров, связанных с правом личной собственности на жилой дом, суды могут при отсутствии согласия выделяющегося собственника обязать остальных участников общей собственности на жилой дом выплатить ему денежную компенсацию за принадлежащую ему долю.

С получением денежной компенсации утрачивается право собственности на долю дома. Вместе с тем, суды разрешают подобные споры (связанные не только с разделом жилого дома, но и другого наследственного имущества) и в тех случаях, когда один или несколько наследников не получили правоустанавливающего документа на наследственное имущество. В этом также усматривается некоторое несоответствие действующих норм права с практическим их применением.

В целях защиты интересов государства представляется более удобной такая редакция статьи, которая, во-первых, обязывала бы наследников, принявших наследство, получать свидетельства о праве на наследство, подлежащее специальной регистрации; во-вторых, устанавливала бы срок, в течение которого наследники должны получить свидетельства (целесообразно установление годичного срока, исчисляемого со дня, когда у наследника возникло право на получение свидетельства, то есть после истечения шестимесячного срока со дня смерти наследодателя); в-третьих, предусмотрела бы применение санкций в случае неполучения документов после письменного предупреждения, направленного соответствующим органом.

Завещание должно быть составлено в письменной форме и

удостоверено нотариусом.

В соответствии с п. 2 ст. 1118 ГК РФ, совершить завещание может только гражданин, обладающий полной дееспособностью на этот момент. Полная дееспособность наступает по достижению совершеннолетия (ст. 21 ГК РФ), приобретает несовершеннолетним со времени вступления в брак либо в результате его эмансипации (ст. 18, 27 ГК РФ). В гражданском праве, кроме полной дееспособности выделяются дееспособность малолетних от 6 до 14 лет (ст. 28 ГК РФ), частичная дееспособность несовершеннолетних от 14 до 18 лет (ст. 26 ГК РФ), ограниченная дееспособность и признание гражданина полностью недееспособным (ст. 30 и 29 ГК РФ). Во всех этих случаях граждане не могут завещать, принадлежащее им имущество.

Категория дееспособности характеризует «способность гражданина своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их» (п. 1 ст. 21 ГК РФ). Дееспособность презюмируется за каждым, у кого она не отобрана. Ограничение и лишение дееспособности граждан осуществляется только по решению суда (ст. 29 - 30 ГК РФ). Однако, в нотариальной практике нередки случаи, когда гражданин формально дееспособен, но у нотариуса возникают сомнения, понимает ли он суть происходящего, смысл тех действий, которые подлежат нотариальному удостоверению, в частности при совершении завещаний. В этой ситуации перед нотариусом встает ряд важных вопросов: удостоверить завещание или отказать в совершении нотариальных действий, на каком правовом основании действовать и какие правовые последствия могут наступить в каждом из случаев.

Рассмотрим приведенные вопросы более подробно. Среди оснований отказа в совершении нотариальных действий ст. 48 Основ законодательства РФ о нотариате называет недееспособность гражданина, обратившегося с просьбой о совершении нотариального действия. Единственным доказательством отсутствия у гражданина дееспособности является решение суда. При этом в законе не дается четкого ответа, как действовать нотариусу,

в случае если гражданин формально дееспособен, однако у нотариуса возникли сомнения в способности гражданина осознавать суть происходящего [55, с. 112].

Закон не придает правового значения медицинским документам, экспертным заключениям, подтверждающим факт неспособности гражданина понимать значение своих действий в момент совершения завещания. Поэтому, нотариус даже при наличии указанных документов не сможет отказать такому гражданину в удостоверении завещания. Между тем, в дальнейшем может выясниться, что гражданин в действительности не понимал значение своих действий в период совершения завещания. В этом случае, суды на основании ст. 177 ГК РФ с учетом положительных результатов посмертных экспертиз признают завещания недействительными [33, с. 41].

Возникает вопрос, как оценивать действие нотариуса, удостоверившего завещание, признанного судом недействительным – как правомерное или неправомерное? Правомерное ввиду отсутствия правовых возможностей для отказа либо неправомерное ввиду нарушения законодательства и того, что проверка дееспособности включает в себя не просто выяснение дееспособности по документам, а прежде всего понимания гражданином сути происходящего. Если удостоверение завещания расценивать как неправомерное действие, то у заинтересованных лиц появляется возможность поставить вопрос о привлечении нотариуса к ответственности по ст. 17 Основ законодательства РФ о нотариате.

Рассмотрим вторую ситуацию, когда нотариус отказывает в удостоверении завещания формально дееспособному гражданину, в отношении которого возникли сомнения в понимании им сути происходящего. В ст. 48 Основ законодательства РФ о нотариате говорится, что нотариус отказывает в совершении нотариального действия, если его совершение противоречит закону. В данном случае, возникают определенные трудности. Нотариус, сомневающийся в отношении способности гражданина

понимать суть происходящего, предвидит, что впоследствии удостоверенное им завещание может быть оспорено на основании ст. 177 ГК РФ. Однако, в обосновании своего отказа в совершении нотариального действия нотариусу затруднительно сослаться на ст. 177 ГК РФ лишь как саму возможность признания завещания недействительным. Вместе с тем возникает вопрос, исчерпывается ли смысл проверки дееспособности гражданина только лишь выяснением дееспособности по документам, визуалью там, где этот прием целесообразен или прежде всего речь должна идти о выявлении того, понимает ли гражданин суть происходящего, т.е. тех действий, которые подлежат нотариальному удостоверению. В ст. 43 Основ законодательства РФ о нотариате говорится, что «при удостоверении сделок выясняется дееспособность граждан и проверяется правоспособность юридических лиц, участвующих в сделках». При этом, законодатель не разъясняет, как выясняется дееспособность граждан. Очевидно, что когда речь идет о дееспособности малолетних, частичной дееспособности, ограниченной дееспособности либо недееспособности, то имеются документы, подтверждающие данные факты.

Существуют ситуации, когда формально человек дееспособен, но у нотариуса возникают сомнения в способности понимания им сути происходящего. В соответствии с п. 1. ст. 177 ГК РФ: «сделка, совершенная гражданином, хотя и дееспособным, но находившимся в момент ее совершения в таком состоянии, когда он не был способен понимать значение своих действий или руководить ими, может быть признана судом недействительной по иску этого гражданина либо иных лиц, чьи права или охраняемые законом интересы нарушены в результате ее совершения».

Вместе с тем обширная судебная практика подтверждает жизненность данной нормы, на основании которой завещания признаются недействительными. Таким образом, нормативно и на практике придается правовое значение указанным в ней обстоятельствам.

Можно проследить, как судебная практика толкует фразу «проверка

дееспособности». Так, по одному из дел, суд приходит к выводу, что «довод апелляционной жалобы о том, что нотариус Б. не обладает специальными медицинскими познаниями, не может служить основанием для отмены решения суда, поскольку указанного требования к нотариусам закон не предъявляет, а дееспособность завещателя нотариус проверяет в ходе личной беседы с ним, выясняя способность такого лица осознавать суть происходящего в конкретный момент времени, а именно в момент составления завещания» [2]. По другому делу, суд говорит так: «нотариус, находясь в комнате только с завещателем и рукоприкладчиком, лично проверяла дееспособность завещателя и выясняла на что направлена воля завещателя, кому именно он хочет завещать имущество» [3].

На основании всего изложенного, приходим к выводу, что в рассмотренных случаях речь идет не о проверке дееспособности, которая всегда подтверждена документально, а о выяснении того, понимает ли гражданин смысл тех действий, которые подлежат нотариальному удостоверению. Следовательно, необходимо разграничивать проверку дееспособности и способности понимать гражданином суть происходящего, т.е. смысл действий, подлежащих нотариальному удостоверению.

Безусловно, подобная логика обоснования основания отказа в удостоверении завещания при оспаривании отказа скорее всего будет расценено как недостаточно обоснованное. Однако представляется, что это полезно в целях разграничения понятий проверки дееспособности и понимания действий, подлежащих нотариальному удостоверению.

Но все же, как быть, если при формальной дееспособности у нотариуса остаются указанные сомнения? В юридической литературе для целей уменьшения числа исков о признании завещания недействительным и исков о применении последствий недействительности сделок вырабатывается механизм установления дееспособности завещателя. Это осуществляется посредством: «а) создания единой автоматизированной базы данных, содержащей сведения обо всех лицах, лишенных и ограниченных в

дееспособности; б) привлечения специалиста, который, располагая специальными знаниями и методиками, смог бы сделать вывод о способности лица понимать значение своих действий и руководить ими в случае возникновения у нотариуса сомнений относительно способности лица отдавать отчет своим действиям и руководить ими; в) предоставления нотариусу права назначения психиатрической экспертизы, которая могла бы дать заключение о способности гражданина понимать характер совершаемых им действий, руководить ими и осознавать их правовые последствия» [12, с. 793]. Последние два действия должны осуществляться только по согласию завещателя.

Безусловно, все приведенные способы установления дееспособности гражданина при удостоверении завещания нотариусом представляются эффективными. Но не во всех случаях они могут быть использованы нотариусом, к примеру, если гражданин не согласен на проведение экспертизы или привлечение специалиста; если сложились такие жизненные обстоятельства, которые не позволяют по времени привлечь специалиста (человек находится в предсмертном состоянии) и его волю нужно выразить незамедлительно. Остается неясным, если результаты экспертизы будут положительными, то они послужат основанием для отказа в совершении нотариальных действий?

Представляется, что, несмотря на сомнения нотариуса в способности формально дееспособного гражданина понимать суть происходящего в целях обеспечения защиты интересов завещателя, он не может отказать в совершении нотариальных действий. Поскольку даже при наличии результатов экспертизы на стадии проверки дееспособности гражданина либо когда обстоятельства не терпят отлагательства, ошибочное представление нотариуса о способности гражданина понимать суть происходящего может быть исправлено судом, признав завещание недействительным на основании ст. 177 ГК РФ [50, с. 981].

В том случае, если в действительности гражданин осознавал свою

волю на совершение завещания, тогда как нотариус отказал в его удостоверении исходя из личной убежденности и (или) даже при наличии заключения эксперта, то восстановить волю завещателя не представляется возможным, поскольку завещания нет. Представляется необходимым разграничить в ст. 43 Основ законодательства РФ о нотариате понятие выяснение дееспособности и выяснение понимания гражданином тех действий, которые подлежат нотариальному удостоверению.

Таким образом, можно сделать вывод, что если говорить в отношении нотариальной деятельности, направленной на движение наследственных правоотношений, то ее можно представить, как действия нотариусов по обеспечению юридической возможности распорядиться на случай смерти имуществом, которое принадлежит гражданину-наследодателю, по обеспечению прав третьих лиц, а также по защите правомочий наследников в связи с получением в порядке универсального правопреемства существующих на момент смерти наследодателя указанных прав и обязанностей в установленном законом порядке в процессе открытия и принятия наследства.

2.3 Нотариальные действия, способствующие осуществлению субъективных гражданских прав

К нотариальным действиям, способствующим осуществлению субъективных гражданских прав, можно отнести совершение нотариусом исполнительной надписи, и нотариальную защиту корпоративных прав – на примере таких нотариальных действий, как протест векселя и удостоверения неоплаты чека.

В соответствии со ст. 89 – 94.4 Основ законодательства о нотариате, «нотариусы вправе совершать на документах исполнительные надписи. Ранее исполнительные надписи кроме нотариусов могли совершать консульские должностные лица».

Как отмечает А.В. Афтахова, «предназначение исполнительной надписи нотариуса состоит в том, что на основании исполнительной надписи может быть обращено взыскание денежных сумм или истребовано имущество от должника во внесудебном порядке» [6, с. 138].

Исполнительная надпись совершается на документах, устанавливающих задолженность. По общему правилу перечень документов, по которым взыскание задолженности производится на основании исполнительных надписей, устанавливается Правительством РФ. В настоящее время постановлением Правительства РФ от 01.06.2012 № 543 определен перечень документов для совершения исполнительных надписей по трем видам обязательств:

- договору займа (залоговому билету);
- договору хранения;
- договору проката.

Таковыми документами являются: по договору займа (залоговому билету) – договор займа (залоговый билет); по договору хранения – договор хранения, именная сохранный квитанция; по договору проката – договор проката, документ, подтверждающий передачу арендодателем имущества арендатору, и расчет задолженности арендатора, подписанный арендодателем и содержащий информацию о суммах и датах получения исполнения в счет погашения обязательств должника [56, с. 286].

Как справедливо отмечается исследователями, «придание нотариальному акту исполнительной силы, безусловно, способствует повышению стабильности гражданского оборота, разгрузит суды и создаст гораздо более удобные условия и для бизнеса, и для граждан, позволяя эффективно разрешать возникающие проблемы неплатежей в рамках правового поля и соблюдая интересы всех сторон» [25, с. 27].

Основы законодательства РФ о нотариате в ст. 95 устанавливают такое нотариальное действие, как протест векселя, под которым следует понимать

официально удостоверенное требование платежа по векселю и его неполучение.

Протест векселя – действие уполномоченного государственного органа, официально подтверждающее факты, с которыми вексельное право связывает наступление определенных правовых последствий. Такое действие оформляется актом протеста. Актом протеста могут быть оформлены отказ плательщика от акцепта или от оплаты векселя – протест векселя в неплатеже или неакцепте; отказ акцептанта проставить дату акцепта – протест векселя в недатировании акцепта; отказ депозитария векселя от его выдачи собственнику – протест о невручении.

В нотариальной практике наиболее распространенным является протест векселя в неплатеже и неакцепте.

При протесте векселя в неплатеже держатель простого или переводного векселя сроком на определенный день или во столько-то времени от составления или от предъявления должен предъявить переводной вексель к платежу в указанный день, тогда он должен быть оплачен в один из двух следующих рабочих дней. В случае отказа плательщика от оплаты векселя, векселедержатель с целью сохранения своих прав против него должен протестовать вексель. Отказ в платеже по векселю должен быть удостоверен актом в публичном порядке. Протест векселя в неплатеже производится нотариусами по месту нахождения плательщика или по месту платежа. Векселедержатель или его уполномоченное лицо для совершения протеста должны предъявить неоплаченный домицилированный вексель, т.е. вексель, подлежащий оплате третьим лицом, в нотариальную контору по месту нахождения этого лица. Для совершения протеста векселя принимаются нотариусами на следующий день после истечения даты платежа по векселю, но не позднее 12 часов следующего после этого срока дня [30, с. 44].

Протест в неплатеже переводного векселя сроком на определенный день или во столько-то времени от составления или предъявления должен

быть совершен в один из двух рабочих дней, следующих за днем, когда переводный вексель подлежит оплате [66, с. 295].

Также, «существенными особенностями выделяется протест векселя в неакцепте. Акцепт – это согласие плательщика на оплату векселя. Акцепт оформляется надписью на векселе и подписью плательщика (трассанта). Из содержания переводного векселя следует, что обязательства по нему для плательщика возникают только с того момента, когда вексель им принят или акцептован. До акцепта плательщик для векселедержателя является посторонним лицом, не имеющим никаких обязательств. Для заблаговременного выяснения отношения плательщика к оплате векселя векселедержатель обращается к нему с предложением акцептовать вексель, а значит, принять на себя обязанность по оплате векселя» [30, с. 46].

В целом, «своевременный протест векселя дает право векселедержателю обратиться в суд для принудительной оплаты по векселю и требовать исполнения обязательств от лиц ответственных по векселю» [40, с. 303].

Таким образом, под протестом векселя понимается официально удостоверенное требование платежа (акцепта) и его неполучение. Протест состоит в предъявлении векселедержателем нотариусу (или судебному исполнителю) неоплаченного или неакцептованного векселя и в требовании нотариусом от плательщика акцепта (по переводным векселям) или платежа (по простым и переводным векселям) и, в случае отказа в акцепте или платеже, в выдаче нотариусом векселедержателю особого акта о протесте (обыкновенно именуемого протестом), удостоверяющего, что по векселю своевременно совершены все установленные законом действия для сохранения по этому векселю силы вексельного права: права векселедержателя требовать оплаты вексельной суммы со всех лиц, поставивших на векселе свои подписи и отвечающих во вторую очередь в порядке регресса.

Заключение

Проведенное в данной выпускной квалификационной работе исследование позволяет сформулировать следующие выводы:

Современные тенденции законодательного регулирования как системы нотариата, так и самого процесса осуществления нотариальной деятельности, позволяют вполне однозначно говорить об изменении роли института нотариата, который должен в результате проводимого реформирования представлять собою эффективную форму защиты прав как физических, так и юридических лиц.

Правовая доктрина нотариальных правоотношений характеризуется особенностями правовой природы понятия, структурного строения и социальной значимости, что обусловлено спецификой самого института нотариата. Современная правовая политика государства стремится к тому, чтобы увеличить долю участия нотариата в области регулирования гражданского оборота, брачно-семейных, корпоративных и иных правоотношений, способствуя тем самым повешению уровня правовой культуры общества в целом. Более того, развитие нотариальных правоотношений, безусловно, способно вывести общество на новый уровень правового сознания, нотариату позволит обогатить правореализационную практику, а государству обеспечить совершенствование механизма правового регулирования общественных отношений.

Осуществление нотариальных действий является основным видом нотариальной деятельности и применяется нотариусом при отсутствии каких-либо споров. Нотариальные действия удостоверяют факт, право, придают новый характер документу или охраняют его; чётко персонифицированы и, защищая права субъектов, имеют целью обеспечить правовую основу для удовлетворения их законных интересов; являются юридическим фактом для вступления субъектов в новые правоотношения по защите их интересов.

В выпускной квалификационной работе проанализированы отдельные виды нотариальных действий, влекущие гражданско-правовые последствия, что позволило выявить проблемы их регулирования и предложить меры по совершенствованию законодательства в данной сфере.

Так, в частности, в отношении нотариального удостоверения доверенностей и договоров, а также действий нотариуса, направленных на движение наследственных правоотношений, предлагаются следующие предложения по совершенствованию норм действующего законодательства:

- представляется необходимым дополнить ст. 35 Основ законодательства РФ о нотариате» определением нотариальное действие, под которым следует понимать особый порядок, совершаемый уполномоченными на то в соответствии с законом лицами, в результате которого частные факты, события и документы приобретают официальную форму, установленную законодательством РФ и как следствие обладают повышенной доказательственной силой;

- необходимо внести следующие изменения в п. 1 ст. 42 Федерального закона «О государственной регистрации недвижимости»: включить в перечень подлежащих нотариальному удостоверению сделки, направленные на отчуждение всеми участниками долевой собственности своих долей по одной сделке;

- расширение полномочий нотариуса могло бы способствовать значительному снижению числа недействительных завещаний, связанных с недееспособностью завещателя. В этой связи, целесообразно было бы внести дополнения в ст. 1124 ГК РФ о форме и порядке совершения завещания, заключающиеся в том, что завещателю предоставляется право при удостоверении завещания привлечь эксперта-психиатра, способного удостоверить своей подписью дееспособность завещателя. Данные полномочия нотариуса могли бы предотвратить недействительность завещаний и иных сделок, а также реализовать законодательное требование о дееспособности завещателя.

В отношении нотариальных действий, способствующих осуществлению субъективных гражданских прав, в частности, корпоративных прав, сформулирован вывод, что нотариальная деятельность в данной сфере с каждым годом все более распространяется. Верховный Суд РФ поддержал решения судов относительно необходимости нотариального удостоверения решений собраний общества с ограниченной ответственностью, так как они направлены на исключение фальсификации решений общества с ограниченной ответственностью. Это связано и с тем, что обязательное нотариальное удостоверение достаточно усложняет подделку подписей участников или секретаря соответствующей организации.

Вместе с тем, несмотря на то что законодательство постоянно совершенствуется, оно требует и дальнейших изменений. Например, по примеру законодательства ФРГ по учреждению общества с ограниченной ответственностью, в частности, прохождение предрегистрационной процедуры – нотариального заверения учредительных документов, а также проверки подлинности намерений создания общества, в том числе посредством проведения собеседования нотариусом с учредителями общества лично.

Список используемой литературы и используемых источников

1. Антошина М.В. Современное развитие институтов нотариальных действий // Наука. Общество. Государство. 2018. Т. 6. № 2. С. 132 - 136.
2. Апелляционное определение Оренбургского областного суда от 2 августа 2019 г. по делу № 33-4279/2019// СПС Консультант Плюс
3. Апелляционное определение Ростовского областного суда от 4 октября 2019 г. по делу № 33- 11492 // СПС Консультант Плюс
4. Арбитражный процессуальный кодекс РФ от 24 июля 2002 г. № 95-ФЗ (с изменениями на 1 июля 2021 г.) // Собрание законодательства РФ. 2002. №30. Ст. 3012
5. Армейсков В.Н. Значение юридического факта // Синтез науки и общества в решении глобальных проблем современности Сборник статей Международной научно-практической конференции. - М., 2016. С. 188 - 194.
6. Афтахова А.В. Современное правовое значение исполнительной надписи нотариуса // Вестник Тверского государственного университета. Серия: Право. 2017. № 1. С. 138 - 144.
7. Батюкова Д., Степаненко Р.Ф. Правовая природа юридического факта // Общество, государство, личность: модернизация системы взаимоотношений в России в условиях глобализации Материалы Мужвuzовской научно-практической конференции. – М., 2015. С. 184 - 187.
8. Богатырев Н.В. Нотариальное действие как способ осуществления охранительной функции права // Конституционные проблемы народовластия в современном мире. Материалы Международного конституционного форума. – М., 2015. С. 29 - 34.
9. Бородина Ж.Н., Рафикова З.Р. Нотариальные действия как форма юридических фактов в гражданском праве // Нотариальный вестник. 2014. № 6. С. 17 - 22.

10.Веселова Н.Н., Гусев А.П. Институт нотариального удостоверения сделок и перспективы его развития в России // Всероссийский юридический форум: сборник статей. - Петрозаводск, 2020. С. 103 - 110.

11.Воронюк Е.П. О влиянии нотариальных действий на реализацию конституционных прав граждан // Известия высших учебных заведений. Поволжский регион. Общественные науки. 2015. № 4. С. 28 - 41.

12.Гаджиев Т.Ф. К вопросу о проверке нотариусом дееспособности гражданина при удостоверении завещания // Молодой ученый. 2016. № 1. С. 793 - 797.

13.Гаджисамедзаде С.Д. Доверенность в российском и зарубежном праве: особенности порядка удостоверения // Актуальные проблемы современного частного права. Сборник научно-практических статей Всероссийской научно-практической конференции. – М., 2016. С. 194 - 197.

14. Гражданский кодекс РФ (части первая от 30 ноября 1994 г. №51-ФЗ (с изменениями на 28 июня 2021 г.), вторая от 26 января 1996 г. №14-ФЗ (с изменениями на 1 июля 2021 г.), третья от 26 ноября 2001 г. №146-ФЗ (с изменениями на 18 марта 2019 г.) и четвертая от 18 декабря 2006 г. №230-ФЗ (с изменениями на 11 июня 2021 г.) // Собрание законодательства РФ. 1994. №32. Ст. 3301, 1996. №5. Ст. 410, 2001. №49. Ст. 4552, 2006. №52. Ст. 5496

15.Гражданский процессуальный кодекс РФ от 14 ноября 2002 г. № 138-ФЗ (с изменениями на 1 июля 2021 г.) // Собрание законодательства РФ. 2002. №46. Ст. 4532

16.Денисова Ю.Н. Правовые проблемы российского нотариата на современном этапе // Вестник Санкт-Петербургской юридической академии. 2015. № 1. С. 51 - 54.

17.Долинская В.В. Понятие и классификации юридических фактов: очерк систематизации // Законы России: опыт, анализ, практика. 2018. № 4. С. 91 - 102.

18.Жигалова Е.С. Юридические факты и их классификация // Правовая система и современное государство: проблемы, тенденции и перспективы

развития: сборник статей Международной научно-практической конференции. – М., 2019. С. 12 - 14.

19.Зенчик В.А. Некоторые теоретико-правовые аспекты совершения нотариальных действий // Сборник статей Международной научно-практической конференции. – М., 2019. С. 203 - 205.

20.Камалиева Ю.Р. Некоторые проблемы нотариального удостоверения сделок // Фундаментальные и прикладные научные исследования: вопросы и перспективы развития. Материалы Международной научно-практической конференции. – М., 2019. С. 45 - 49.

21.Конституция РФ от 12 декабря 1993 г. (с изменениями, одобренными в ходе общероссийского голосования 1 июля 2020 г.) // Российская газета. 1993. 25 декабря.

22.Косенко А.А. Правовое регулирование правил совершения нотариальных действий в РФ // Евразийский союз ученых. 2016. № 6. С. 18 - 20.

23.Костикова Г.В. Проблемы применения регламента совершения нотариальных действий // Марийский юридический вестник. 2018. № 2. С. 80 - 83.

24.Костикова Г.В. Установление дееспособности граждан при совершении нотариальных действий // Нотариус. 2019. № 4. С. 3 - 6.

25.Куропацкая Е.Г. Совершение исполнительной надписи в свете последних изменений законодательства // Нотариальный вестник. 2017. № 5. С. 25 - 31.

26.Ладыгина В.П. Основные доктринальные подходы к понятию и видам нотариальных функций // Власть Закона. 2016. № 4. С. 228 - 239.

27.Ларин А.Ю. К вопросу о терминологии и классификации юридических фактов // Синергия Наук. 2018. № 23. С. 644 - 651.

28.Малова К.И. Нотариальные действия: понятие, признаки и виды // Молодой ученый. 2020. № 10. С. 43 - 44.

29.Мальцева Е.В., Прилуцкий А.М. Деятельность нотариуса по защите наследственных прав и интересов // Будущее науки. Сборник научных статей Международной молодежной научной конференции. – М., 2017. С. 326 - 329.

30.Масленникова О.Л. Роль нотариуса в совершении протеста векселя // Нотариальный вестник. 2016. № 5. С. 42 - 51.

31.Матвеева Н.А. Значение нотариальных действий при заключении семейно-правовых сделок // Нотариус. 2019. № 8. С. 21 - 24.

32.Моисеева О.В. Об особенностях правовой природы нотариальных правоотношений // Актуальные проблемы юриспруденции в России и за рубежом. Сборник научных трудов по итогам международной научно-практической конференции. – М., 2016. С. 12 - 15.

33.Новикова Е.А. Проверка дееспособности граждан при совершении нотариальных действий // Теория и практика актуальных исследований. 2016. № 14. С. 40 - 44.

34.Определение Конституционного Суда РФ от 1 марта 2011 г. № 272-О-О // СПС Консультант Плюс

35.Определение Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда РФ от 26 июня 2018 г. № 31-КГ18-3 // СПС Консультант Плюс

36. Основы законодательства РФ о нотариате от 11 февраля 1993 г. № 4462-1 (с изменениями на 2 июля 2021 г.) // Российская газета. 1993. №16.

37. Приказ Минюста России от 30 августа 2017 г. № 156 «Об утверждении Регламента совершения нотариусами нотариальных действий, устанавливающего объем информации, необходимой нотариусу для совершения нотариальных действий, и способ ее фиксирования» (с изменениями на 30 сентября 2020 г.) // СПС Консультант Плюс

38.Приказ Минюста России от 16 апреля 2014 г. № 78 «Об утверждении Правил нотариального делопроизводства» (вместе с «Правилами нотариального делопроизводства» (с изменениями на 30 сентября 2020 г.) // СПС Консультант Плюс

39.Разбейко Н.В. Юридические факты как элемент метода правового регулирования // Вестник Костромского государственного университета. 2016. Т. 22. № 5. С. 268 - 271.

40.Рассохина А.А., Суходолина Д.А. Проблемы совершения нотариальных действий // Молодой ученый. 2017. № 15. С. 302 - 304.

41.Рахимова Ю.И. Нотариальные действия и правила их совершения // Наука XXI века: проблемы и перспективы. 2016. № 1. С. 173 - 180.

42.Решение Благовещенского городского суда Амурской области от 15 января 2019 г. по делу № 2– 9564/19 // СПС Консультант Плюс

43.Решение Елецкого городского суда Липецкой области от 26 июня 2019 г. по делу № 2-947/2019 // СПС Консультант Плюс

44.Решение Ломоносовского районного суда г. Архангельска от 1 января 2019 г. по делу № 1-15/19 // СПС Консультант Плюс

45.Решение Советского районного суда г. Челябинска Челябинской области от 8 ноября 2016 г. по делу № 2А-5457/2016 // СПС Консультант Плюс

46.Романовская О.В. Российский нотариат и современные проблемы наследственного права // Бюллетень нотариальной практики. 2015. № 2. С. 15 - 21.

47.Рыбкина В.С. Проблема классификации юридических фактов // Аллея науки. 2019. Т. 2. № 4. С. 557 - 560.

48.Семейный кодекс РФ от 29 декабря 1995 г. № 223-ФЗ (с изменениями на 2 июля 2021 г.) // Собрание законодательства РФ. 1996. №1. Ст. 16

49.Сердюков А., Беланова Г.О. Задачи и функции современного российского нотариата // НаукаПарк. 2015. № 10. С. 111 - 114.

50.Сидорко Т.Г. К проблеме законодательного регулирования правил совершения нотариальных действий в РФ // Политематический сетевой электронный научный журнал Кубанского государственного аграрного университета. 2015. № 105. С. 981 - 984.

51.Сидорко Т.Г., Мкртчян А.А. К проблеме законодательного регулирования правил совершения нотариальных действий в РФ // Политематический сетевой электронный научный журнал Кубанского государственного аграрного университета. 2015. № 105. С. 981 - 999.

52.Сметанникова В.А., Латышева М.В. Проблемы совершения нотариальных действий // Colloquium-journal. 2019. № 13. С. 115 - 116.

53.Талагаева Е.В. Нотариат в правовой системе России // Аллея науки. 2017. № 9. С. 406 - 409.

54.Терещенко В.М., Ахрамеева О.В. Понятие и виды нотариальных действий в системе обеспечения юридических фактов // Время науки: сборник научных трудов Международной научно-практической конференции. - Ставрополь, 2020. С. 261 - 268.

55.Топчиева К.В. Дееспособность завещателя и проблемы её определения // Вестник магистратуры. 2016. № 10. С. 112 - 116.

56.Туманов Р.В. Исполнительная надпись нотариуса как внесудебная форма защиты субъективных прав взыскателя // Актуальные проблемы права и управления: сборник статей всероссийской научно-практической конференции. – Петрозаводск, 2017. С. 285 - 288.

57.Федеральный закон от 13 июля 2015 г. № 218-ФЗ «О государственной регистрации недвижимости» (с изменениями на 30 декабря 2020 г.) // Собрание законодательства РФ. 2015. № 29. Ст. 4344.

58.Феттаева С.Ф. Нотариальное удостоверение договора - право или обязанность? // Актуальные проблемы применения норм гражданского права и процесса, трудового права, семейного права. Сборник статей юридического форума. – М., 2017. С. 112 - 117.

59.Фролович Э.М. Нотариальные действия в системе юридических фактов в гражданском судопроизводстве // Вестник гражданского процесса. 2017. Т. 7. № 4. С. 101 - 111.

60.Фролович Э.М. Нотариальные действия как основание возникновения процессуальных отношений // Пробелы в российском законодательстве. 2017. № 1. С. 119 - 122.

61.Цуканова Е.Ю. Юридический факт как правовая модель обстоятельства реальной действительности // Вопросы российского и международного права. 2019. Т. 9. № 5. С. 128 - 133.

62.Черникова Е.И. Сделки с недвижимым имуществом и проблема установления для них обязательной нотариальной формы // Экономика, социология и право. 2016. № 9. С. 70 - 72.

63.Шабалина Н.В. Правила совершения нотариальных действий: общие положения // Научный поиск. 2016. № 2. С. 75 - 76.

64.Шалегина Е.А. Правила и особенности удостоверения сделок // Наука в XXI веке: современное состояние, проблемы и перспективы. Сборник статей Международной научно-практической конференции. – М., 2019. С. 101 - 106.

65.Шалегина Е.А. Проблемы нотариального удостоверения сделок // Синергия Наук. 2020. № 45. С. 125 - 129.

66.Швецова Н.В. Нотариальные действия в сфере корпоративных отношений: общая характеристика // Проблемы защиты прав: история и современность. Материалы международной научно-практической конференции. – М., 2020. С. 293 - 296.

67.Янбаева Т.М., Бердегулова Л.А. Юридическая природа нотариального действия // Аллея науки. 2018. Т. 4. № 3. С. 461 - 463.