

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

Институт права

(наименование института полностью)

Кафедра «Конституционное и административное право»

(наименование)

40.05.01 Правовое обеспечение национальной безопасности

(код и наименование направления подготовки, специальности)

Государственно-правовая

(направленность (профиль) / специализация)

**ВЫПУСКНАЯ КВАЛИФИКАЦИОННАЯ РАБОТА
(ДИПЛОМНАЯ РАБОТА)**

на тему «Административно-правовое регулирование нотариальной деятельности»

Студент

Д.М. Сапожков

(И.О. Фамилия)

(личная подпись)

Руководитель

д.ю.н., профессор Д.А. Липинский

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

Тольятти 2021

Аннотация

Тема выпускной квалификационной работы: «Административно-правовое регулирование нотариальной деятельности».

Актуальность темы выпускной квалификационной работы заключается в том, что В Российской Федерации на данный момент реформация в сферах общества: политической, социально-экономической, развитие отношений рынка, восстановление института частной собственности и закрепление всех норм собственности по конституции, дали всему этому большое видоизменение роли и значения в Российском обществе различных многих организаций, в том числе и нотариата. В общем, всё это дало обновление функциям нотариата, которые соответствуют новым отношениям в сфере рынка и экономики.

Целью исследования является:

– выявление необходимости расширения полномочий нотариуса за счет включения в нотариальную деятельность новых нотариальных функций.

Для достижения поставленной цели необходимо решение следующих задач:

– Проанализировать имеющуюся теоретическую и научно-практическую литературу по заявленной теме, изучить имеющиеся подходы к определению нотариата по законодательству Российской Федерации

– Рассмотреть цели, задачи и функции нотариата, в том числе в их историческом развитии, определить основания классификации функций нотариата, их значение и содержание, выявить необходимость модернизации и расширения нотариальных функций.

Дипломная работа состоит из введения, трёх глав, которые сложены из задач исследования, заключения в котором отражены выводы поставленных задач и списка используемой литературы и используемых источников, где отражена вспомогательная литература.

Оглавление

Введение.....	4
Глава 1 Понятие, сущность, особенности нотариата	6
1.1 Понятие, цели, задачи и принципы нотариата.....	6
1.2 История развития нотариата и его функций	16
Глава 2 Функции нотариата	30
2.1 Социальные функции нотариата	30
2.1.1 Предупредительно-профилактическая функция нотариата	30
2.1.2 Правореализационная функция нотариата.....	37
2.1.3 Правоохранительная функция нотариата	40
2.1.4 Фискальная функция нотариата	43
2.2 Содержательные функции нотариата	44
2.2.1 Охранительная функция нотариата.....	44
2.2.2 Удостоверительная функция нотариата	48
2.2.3 Юрисдикционная функция нотариата	51
2.2.4 Правоустановительная функция нотариата.....	66
2.3 Доказательственная функция нотариата	70
Глава 3 Административно-правовой статус нотариата в Российской Федерации.....	78
3.1 Требования для занятия нотариальной деятельностью в Российской Федерации.....	78
3.2 Права и обязанности нотариуса в Российской Федерации.....	79
3.2 Рекомендации по совершенствованию законодательства нотариата в Российской Федерации.....	83
Заключение	89
Список используемой литературы и используемых источников.....	92

Введение

В Российской Федерации на данный момент реформация в сферах общества: политической, социально-экономической, развитие отношений рынка, восстановление института частной собственности и закрепление всех норм собственности по конституции, дали всему этому большое видоизменение роли и значения в Российском обществе различных многих организаций, в том числе и нотариата. В общем, всё это дало обновление функциям нотариата, которые соответствуют новым отношениям в сфере рынка и экономики.

От качества выполнения своих обязанностей нотариальными органами зависит эффективность защиты имущественных прав и законных интересов граждан и юридических лиц, функционирование гражданского оборота в целом.

Объектом данной работы, являются правоотношения, складывающиеся в сфере организации нотариата и осуществления его функций в ходе нотариальной деятельности.

Предметом изучения являются: нотариальные функции в условиях современности Российской Федерации.

Целями исследования являются:

- анализ нотариальных функций в Российской Федерации;
- выявление необходимости расширения полномочий нотариуса за счет включения в нотариальную деятельность новых нотариальных функций.

Для достижения поставленной цели необходимо решение следующих задач:

- Проанализировать имеющуюся теоретическую и научно-практическую литературу по заявленной теме, изучить имеющиеся подходы к определению нотариата по законодательству Российской Федерации

– Рассмотреть цели, задачи и функции нотариата, в том числе в их историческом развитии, определить основания классификации функций нотариата, их значение и содержание, выявить необходимость модернизации и расширения нотариальных функций.

Для достижения поставленных в настоящей работе целей и задач применялись общенаучные и частно-научные методы познания.

Актуальность темы обусловлена значимостью нотариата как полноценного многофункционального института гражданского общества, призванного обеспечить реализацию прав и законных интересов граждан и юридических лиц путем совершения нотариусами предусмотренных законодательными актами нотариальных действий от имени Российской Федерации.

Нормативно-правовая основа работы представлена Конституцией Российской Федерации, [5] Гражданским кодексом Российской Федерации, Гражданским процессуальным кодексом Российской Федерации, [2] Основами законодательства Российской Федерации о нотариате и другими законами, а также подзаконными актами.

Теоретическую базу исследования составили труды ученых, занимавшихся изучением и разработкой различных аспектов проблем развития нотариата и его функционирования, а также исследующих указанные проблемы в настоящее время, в частности, С.К. Загайновой, И.Г. Медведева, И.В. Москаленко, В.В. Ралько, И.В. Рехтиной, Е.Б. Тарбагаевой, Г.Г. Черемных, И.Г. Черемных, А.Е. Черникова, В.В. Яркова и др.

Дипломная работа состоит из введения, трёх глав, которые сложены из задач исследования, заключения в котором отражены выводы поставленных задач и списка используемой литературы и используемых источников, где отражена вспомогательная литература.

Глава 1 Понятие, сущность, особенности нотариата

1.1 Понятие, цели, задачи и принципы нотариата

Нотариус, это должностное лицо, назначенное их государством в качестве беспристрастного свидетеля при подписании важных документов.

Нотариус контролирует и удостоверяет подписи на официальных документах. Они проверяют личности лиц, подписывающих документы, и проверяют, подписывают ли они их без какого-либо давления или запугивания. Они беспристрастны, и их работа помогает предотвратить мошенничество.

Термин «нотариат» однозначного толкования в науке и законодательстве не получил, в основном, его используют в следующих понятиях: «как система органов, осуществляющих функцию государства по защите прав и законных интересов граждан, юридических лиц и общества в целом, органов, наделенных в соответствии с законодательством властными полномочиями» [67, с. 101]; «как правовой институт, призванный обеспечить стабильность гражданского оборота, а также защиту прав и законных интересов граждан и юридических лиц посредством совершения нотариальных действий» [59, с. 607], т.е. как отрасль законодательства, нормами которой регулируется нотариальная деятельность; «как отрасль (подотрасль) юридических знаний, в том числе научно-теоретических знаний о нотариате как правовом институте, а так же как учебный курс, предметом которого является изучение вопросов нотариального производства и деятельности его участников в нотариальной сфере» [22, с. 108]; как система специальных действий.

В гражданском процессуальном праве толкуется нотариат в рамках внесудебной формы защиты гражданских прав. М.К. Треушников считает, что: «Нотариат представляет собой систему государственных органов и

должностных лиц, на которых возложено удостоверение бесспорных прав и фактов, свидетельствование документов, выписок из них, придание документам исполнительной силы и выполнение других законом предусмотренных действий и в предусмотренном законом порядке в целях обеспечения защиты прав и охраняемых законом интересов граждан и юридических лиц» [62, с. 960]. Такое же определение дано в учебнике под редакцией В.А. Мусина, Н.А. гражданского процесса Чечиной, Д.М. Чечота: «Нотариат представляет собой систему органов и должностных лиц, которые обеспечивают и осуществляют юридическую деятельность, направленную на подтверждение и закрепление бесспорных фактов и прав» [34, с. 544].

Ю.Н. Власов и В.В. Калинина, думают аналогично, что нотариат имеет следующее данное определение: «Систему государственных органов и должностных лиц, на которых возложена обязанность по совершению нотариальных действий от имени Российской Федерации» [56, с. 256].

О.В. Романовская и Г.Б. Романовский считают, что «нотариат представляет собой систему нотариальных органов, рассматривая эти органы в качестве административных, но с особым статусом, так как нотариат не выполняет управленческие функции, а решает социальные задачи» [56, с. 256].

Из вышесказанного выходит вывод, что система государственных органов и частнопрактикующих нотариусов, их объединений, осуществляющих нотариальные функции от имени государства.

Сохранение независимости и беспристрастности нотариуса

– Нотариус является беспристрастным юрисконсультантом и советником всех вовлеченных сторон.

– Нотариус также должен сохранять свою беспристрастность при консультировании и подготовке проектов и отчетов по одностороннему заявлению. То же самое относится к юридически допустимому представительству участника в разбирательствах, в

частности, в вопросах земельной книги и реестра, в наследственных делах, в вопросах налога на передачу собственности, налога на наследство и дарение, а также в процедурах утверждения в органах власти и судах.

– Дальнейшая профессиональная деятельность нотариуса, а также нелицензионная или разрешенная вторичная деятельность не должны ставить под угрозу его независимость и беспристрастность.

– Нотариус-юрист должен заблаговременно дать понять сторонам в начале своей деятельности, работает ли он юристом или нотариусом.

Общие (принципы, отражающие организацию нотариата):

– принцип законности. При осуществлении нотариальных действий нотариус обязан подчиняться действующему законодательству, осуществлять нотариальную деятельность только на законных основаниях, в предусмотренных законом формах, нотариальные акты должны соответствовать нормам материального и процессуального права. При этом действие данного принципа, распространяется не только на лиц, осуществляющих нотариальную деятельность, но и на всех субъектов нотариального права;

– равенство всех перед законом и судом. При осуществлении нотариальной деятельности нотариус не может создавать дискриминационных условий, а также привилегий лицам, обращающимся за совершением нотариального действия. «Все субъекты нотариального права, занимающие в нотариальном производстве одинаковое процессуальное положение, равны перед законом и обладают равными возможностями пользоваться предусмотренными законом правами и исполнять возложенные на них обязанности»;

– принцип национального языка нотариального производства. Согласно ст. 10 «Основ законодательства Российской Федерации о

нотариате»: «Нотариальное делопроизводство ведется на языке, предусмотренном законодательством Российской Федерации, республик в составе Российской Федерации, автономной области и автономных округов. Если обратившееся за совершением нотариального действия лицо не владеет языком, на котором ведется нотариальное делопроизводство, тексты оформленных документов должны быть переведены ему нотариусом или переводчиком».

2. Специальные (принципы, отражающие содержание нотариального производства): – принцип публичности системы нотариата – нотариат сочетает в себе как частные, так и публичные начала. Нотариат как система органов наделен полномочиями в сфере защиты прав и законных интересов;

– принцип независимости нотариуса – нотариусы, осуществляя свои профессиональные полномочия независимы. Осуществляют свою деятельность основываясь на нормах права, содержащихся в действующем законодательстве. Данный принцип является гарантом нотариальной деятельности;

– принцип равенства статусов государственных нотариусов и нотариусов, занимающихся частной практикой. При совершении нотариальных действий нотариусы обладают равными правами и обязанности независимо от того, осуществляют они свою профессиональную деятельность в государственной конторе или занимаются частной нотариальной практикой; – принцип объективной истины – нотариус совершает нотариальное действие только на основании бесспорных фактов, объективно изучив их;

– принцип неразглашения нотариальной тайны. Нотариус, а также иные лица, осуществляющие нотариальную деятельность, не имеют права разглашать сведения, которые стали им известны при совершении нотариальных действий, в том числе и после сложения полномочий (при увольнении).

Таким образом, объективная оценка функций нотариата невозможна без анализа целей и задач, стоящих перед ним, а также принципов – основных начал нотариальной деятельности. Именно эти компоненты являются пусковым механизмом функционирования нотариата, определяют содержание и основные направления нотариальной деятельности.

Основная роль нотариуса - проверять подлинность юридических документов и создавать доверительную среду для сторон договора. Юридические документы должны соответствовать минимальным требованиям для нотариального заверения. Некоторые из требований включают заявленное обязательство, оригинальные подписи сторон, участвующих в соглашении, а также удостоверение личности с фотографиями подписавших сторон.

Если нотариус удовлетворен тем, что документ соответствует всем требованиям, он выдает нотариальное свидетельство и ставит печать нотариуса на документ. Однако, если юридический документ не соответствует требованиям или личность участвующих сторон не установлена, нотариус может отказать в заверении документа.

В процессе нотариального заверения допрос сторон является важным звеном для нотариуса при выполнении обязанностей по проверке, расследованию и проверке, а также разрешению сомнений в отношении влияния заверения. Только путем проведения динамических обменов и запросов со сторонами, направления сторон к подробному обсуждению вопросов, изучения истинных намерений сторон, выяснения важных фактов, связанных с заверением, и, наконец, определения подлинности и законности вопросов нотариального заверения, можем ли мы предотвратить практические риски и гарантировать, что качество нотариального заверения закладывает прочную основу. Услуга нотариального заверения ориентирована на широкий круг клиентов, поэтому при допросе сторон он должен отличаться от человека к человеку и обращать внимание на навыки. Конечно, навыки дознания зависят от накопления опыта в процессе

нотариальной практики. Это требует от практикующих нотариусов уделять внимание наблюдению и резюме в ежедневном приеме, накапливать опыт, совершенствовать навыки ведения расследования, обеспечивать качество нотариального заверения и лучше вести нотариальное заверение.

Нотариальное заверение, это удостоверяющая деятельность, осуществляемая нотариальным учреждением, специально созданным государством в соответствии с установленными законом процедурами. Согласно законодательству нашей страны, нотариальное учреждение, это удостоверяющее учреждение, созданное в соответствии с законом, не для получения прибыли и самостоятельно выполняющее нотариальные функции в соответствии с законом и принимающее на себя гражданские обязательства. Основным органом нотариального заверения является нотариальное учреждение, а нотариус, это практикующий специалист в нотариальном учреждении, который отвечает за вопросы нотариального заверения и выполняет нотариальную деятельность от имени нотариального учреждения и выдает нотариальные документы. Нотариальное заверение может выполнять только нотариальное учреждение, а другие агентства (учреждения) и персонал не могут осуществлять нотариальное заверение и заверение документов.

Факты, имеющие юридическое значение, относятся к объективным фактам или явлениям, которые могут вызвать возникновение, изменение или прекращение гражданских правоотношений, которые можно условно разделить на две категории: инциденты и поведение. Как правило, существуют следующие типы фактов, которые имеют юридическое значение: доказательство юридических событий, таких как форс-мажорные стихийные бедствия и так далее; доказательства неуголовного наказания, опыт и другие юридически значимые факты.

Целью нотариального заверения является предотвращение споров, предотвращение незаконных действий, сокращение количества судебных разбирательств, предоставление юридических услуг нотариального заверения

и юридическая защита общества, обеспечение правильного исполнения национальных законов и защита законных прав и интересов физических, юридических или других лиц. организации. Большинство нотариальных действий происходит перед спорами и не направлено на разрешение споров.

Одна из основных обязанностей нотариуса состоит в том, чтобы вне всяких разумных сомнений определить, что лицо, явившееся для совершения нотариального действия, является тем же лицом, которое указано в документе в качестве подписавшего. Подписывающее лицо должно быть либо лично известно нотариусу (регулярное общение с течением времени дало нотариусу глубокую веру в личность человека); или подписывающая сторона должна представить удовлетворительное удостоверение личности, такое как выданные государством водительские права. Документы, которые нотариус может принять в качестве удовлетворительного подтверждения личности, но во всех штатах разрешено наличие действующих водительских прав. В некоторых штатах также разрешено использование одного или двух заслуживающих доверия свидетелей для подтверждения личности, подписавшего при условии, что надежный свидетель будет правдиво поклясться в серии заявлений о подписавшем.

Другие обязанности нотариуса включают следующее:

- Выявление мошенничества
- Подтверждение настроения участвующих сторон
- Проверка и запись идентификации участников договора
- Заполнение нотариального свидетельства на все документы
- Свидетельство о документах / вещах в сейфовой ячейке
- Ведение нотариального журнала
- Обработка кредитных документов, контрактов, свидетельств о браке и других юридических документов

Многие навыки, необходимые нотариусам, аналогичны навыкам юридических секретарей, банкиров и кредитных специалистов. Нотариусы должны быть довольны процедурами,

государственным законодательством, документами и бюрократией, связанной с бюрократией и государственными процессами.

Нотариус может использовать аналоговые и цифровые средства связи для информирования общественности о задачах, полномочиях и сферах деятельности нотариусов, в том числе посредством публикаций, лекций и заявлений в средствах массовой информации.

Нотариусу запрещена реклама, поскольку она может вызвать сомнения в независимости или беспристрастности нотариуса или по другим причинам несовместима с его положением в превентивном отправлении правосудия в качестве государственного должностного лица.

Поведение несовместимо с государственной должностью нотариуса, в частности, если

- направлен на размещение конкретного заказа или привлечение конкретного клиента;
- он передает впечатление о коммерческой деятельности посредством формы, содержания, частоты или любым другим способом, в частности, демонстрируя нотариуса или его услуги в качестве рекламы.
- содержит самооценку нотариуса или его услуг;
- нотариус обычно обращается к ищущим правонарушений без особых на то причин;
- вводящая в заблуждение реклама.

Нотариус должен следить за тем, чтобы третьи лица не размещали рекламу, противоречащую государственной службе. Незаконная сторонняя реклама может привести к появлению зависимости и пристрастия нотариуса.

Нотариус может использовать ученые степени, почетное звание советника по правовым вопросам и звание профессора в связи со своим официальным званием.

Нотариус может быть включен только в такие общедоступные реестры, которые в равной степени открыты для всех нотариусов, проживающих на территории, в которой распространяется реестр. Нотариус может принимать или использовать дополнительные меры для повышения своей доступности, в частности, дополнительные услуги для простой регистрации, только если они доступны неограниченному количеству получателей услуг. Вышеупомянутые принципы применимы к электронным публикациям, особенно к поисковым системам.

Нотариус может принимать участие в информационных мероприятиях лично, а также с помощью аналоговых и цифровых средств связи любого рода, при которых он вступает в контакт с законами о публичных исках.

Нотариус может хранить брошюры, листовки и другие средства информации о своей деятельности, а также о задачах и полномочиях нотариусов, имеющихся в офисе. Также допустимо наличие этой информации в Интернете. Распространение или отправка информации без запроса разрешено только предыдущим клиентам и требует объективной причины.

Нотариус не может использовать какие-либо общие термины нотариального характера в доменных именах в Интернете без индивидуализирующего дополнения. Исключительное использование обозначения муниципалитетов или других географических или политических единиц для индивидуализации запрещено, если только указанный муниципалитет или единица не находится в официальной зоне любого другого нотариуса.

Нотариусы принимают активное участие в помощи в правосудии. Сфера вашей ответственности выходит далеко за рамки создания и заверения договоров в области имущественного, наследственного, семейного и корпоративного права, а также заверения подписей. Нотариусы предлагают малым и средним компаниям комплексные юридические консультации «из одних рук» - даже в связи с открытием бизнеса. Они также активны в сфере внесудебного разрешения споров.

Задачи и деятельность нотариусов многогранны: с одной стороны, они представляют государство. Они являются носителями государственных должностей, предоставленных государством, и в этом качестве они суверены. Для граждан, ищущих права, это подтверждается тем, что нотариусы используют официальный знак с государственным гербом. Для граждан и компаний возникает и другая сторона: нотариусы предлагают независимое и беспристрастное составление договоров и разрешение споров.

Нотариусы - это **особо квалифицированные и опытные юристы**, чьи документы обеспечивают правовую безопасность, правовой мир и защиту неопытного человека. Они назначаются в качестве должностных лиц соответствующим министерством юстиции. При отборе претендентов применяются строгие критерии. Все нотариусы прошли несколько лет обучения, которое предназначено не только для подтверждения их профессиональной квалификации, но и их социальных навыков в сложных переговорных ситуациях (например, при заключении бракоразводных договоров).

При исполнении своих служебных обязанностей, в частности при составлении документов, нотариусы и судьи объективно и лично независимы.

Нотариусы сохраняют свою профессиональную и социальную квалификацию в течение своей профессиональной деятельности. Закон обязывает их продолжать образование.

Люди всегда в центре внимания нотариусов. Потому что не менее важно, чем предельная точность и глубокие знания, - понимание проблем, забот и потребностей тех, кто обращается за советом.

1.2 История развития нотариата и его функций

Практика нотариуса восходит к древнеримским временам, когда мало людей учили читать и писать. Нотариус был назначен государственным должностным лицом для составления письменных документов соглашения или завещаний и хранения их на хранении.

Восковые печати с индивидуальной гравировкой или символами использовались в качестве подписей в конце письменных соглашений. В более поздние века ленточки вплетались в многостраничные документы, чтобы связать страницы вместе. На узлы были наложены печати, чтобы страницы не добавлялись и не удалялись. Так родились нотариальная печать и свидетельство.

В колониальной Америке люди с высокими моральными качествами были назначены государственными нотариусами для удостоверения и хранения грузовых документов и коносаментов для трансатлантического судоходства.

Сегодня во всем мире существуют три основные, совершенно разные нотариальные системы, каждая из которых связана с разными типами нотариусов: нотариальная система гражданского права латинских стран, нотариальная система общего права англоязычных стран и нотариальная система. Соединенных Штатов, который происходит от системы английского общего права, но совершенно иначе. Приведенные ниже выборочные исторические отчеты предоставляют полезную справочную информацию об эволюции трех современных систем нотариального удостоверения.

Происхождение нотариусов можно проследить до древнего Египта времени, когда ведение официальных транзакций стало важным для человечества. Ниже приведены несколько снимков того, как нотариусы и нотариальное заверение сыграли ключевую роль в развитии правительства, торговли и организованного общества:

Самыми ранними свидетельствами деятельности нотариусов были писцы, использовавшиеся в Египте, начиная с 2750 года до нашей эры. Этим летописцам было поручено обрабатывать официальные сообщения, включая письма, прокламации или налоговые документы, которые должны были пройти через их руки, чтобы быть эффективными. Еще много способов нотариального заверения, ставших профессией, можно найти в Древнем Риме, также связанных с формой писцов (или «писцов»). Первоначально они были копировальными аппаратами или расшифровщиками, но по мере того, как возрастала важность точных счетов и знаний технической документации, писцы все чаще считались профессионалами, которые имели решающее значение для документации государственных и частных дел.

Писец со временем стал признанной профессией. Как правило, было два типа писцов: те, которые занимались государственными делами (например, записывали публичные слушания, расшифровывали государственные документы, снабжали судей юридическими формами), и те, кто работал над частными делами (то есть составляли завещания, документы и переводы). Государственные писцы были наивысшими по рангу из четырех престижных профессиональных степеней («*decuriae*») среди *apparitores*, служителей магистратов, которым платили из государственной казны.

По мере развития профессии некоторые писцы начали использовать стенографию и заменяли слова знаками. Этот тип стенографии назывался «*notae*», а писатель, который использовал такой метод, был назван нотариусом. Таким образом были созданы римские нотариусы, хотя, в отличие от сегодняшнего дня, их основная роль заключалась в регистрации судебных разбирательств и оказании помощи в отправлении

правосудия. Личные дела по-прежнему оставались профессиональным писцам (или «*tabelliones*»), которые не занимали государственных должностей.

Истинные предки нотариусов родились в Римской империи. Многие считают, что первым нотариусом в истории был римский раб по имени Тиро, который разработал стенографическую систему, которую он назвал нотами для записи речей знаменитого оратора Цицерона. Другие стенографистки-свидетели стали известны как нотариусы и писцы. Поскольку грамотность не была широко распространена, нотариус, или «нотариус», как их называли, служил для подготовки договоров, завещаний и других важных документов за определенную плату. По мере роста Римской империи и повышения грамотности спрос на нотариуса также увеличивался.

Хотя Римская империя пала, многие методы, которые они применяли, были сохранены захватчиками. С течением времени стали развиваться различия между разными типами нотариусов. Например, королевские нотариусы, которым были делегированы определенные епископы / аббаты / графы, и палатинские нотариусы, которые были прикреплены к двору палатинского графа.

Тамплиеры были монашеским военным орденом, который сформировался в конце Первого крестового похода с мандатом защищать христианских паломников на пути в Святую Землю. С самого начала, за два столетия они стали достаточно могущественными, чтобы бросить вызов всем, кроме папского престола, и создали современную банковскую систему, ипотеку и ссуду. Духовенство Ордена было высокообразованным и стало критически важным нотариусом во всех делах Тамплиеров, в официальных документах, приказах и прокламациях.

К середине X века различия между этими типами нотариусов постепенно стали исчезать, пока не была создана единая нотариальная контора.

Средневековый период

Он не был до начала Темных веков и, после этого, изменения наблюдали в 12 веке, что нотариусы стали стать краеугольным камнем гражданского права.

Нотариусы продолжали использоваться на протяжении всего средневекового периода и в Священной Римской империи назначались императором или местным феодальным князем. Эти государственные нотариусы не имели территориальных ограничений и были в целом признаны на всей территории империи, на папских территориях, а также на некоторых спорных территориях или территориях, формально не входящих в состав империи, например, в частях Италии.

Болонская школа начала дальнейшую классификацию актов нотариусов и установила установленные формальности, которые они должны были соблюдать, чтобы документы были правильно сформированы / удостоверены. Именно в результате исследований в Болонской школе возникла концепция нотариуса как квалифицированного юриста.

На протяжении всего этого периода оставалось то, что нотариальные документы, подготовленные государственными нотариусами, не удостоверялись до тех пор, пока они не получили печать суда о том, что нотариус, подготовивший акт, был зарегистрирован. Во Франции Людовик XIV отказался от необходимости физического доставлять печати в суд для утверждения и окончательной аутентификации, предоставив каждому нотариусу печать с королевским гербом. Этих печатей было достаточно для удостоверения документов, представленных нотариусами.

Развитие гражданского права

На большей части континентальной Европы использовалась система гражданского права (и используется до сих пор). Шли годы, значение нотариусов в юрисдикциях гражданского права все более возрастало. Гражданское право имело (и сохраняет) важное значение для

письменных доказательств, и решающее значение имеет достоверность написанного.

Для обеспечения того, чтобы на письменные доказательства можно было положиться, необходимо, чтобы акты / юридические документы стали «общедоступными» документами путем внесения в специальные публичные реестры. Единственный способ внести эти документы в эти публичные реестры, это официально нотариально заверить их. Эти документы будут иметь юридическую надежность и определенность только после того, как они будут опубликованы.

Только квалифицированные и квалифицированные специалисты могут нотариально заверить эти юридические документы для публичных регистров. Таким образом, статус нотариуса в системах гражданского права превратился в тщательно регулируемую особую юридическую роль внутри него самого. Так обстоит дело и сегодня в большинстве юрисдикций гражданского права в континентальной Европе. Как правило, нотариус: должен иметь высшее юридическое образование; не допускается одновременно заниматься юридической практикой; и должен сдать строгие и конкурсные экзамены. Количество нотариусов в некоторых юрисдикциях гражданского права, таких как Италия, также устанавливается законом.

Изменения в общем праве

В отличие от Италии и большей части Европы, Англия и Уэльс разработали свою собственную форму правовой системы, отличную от континентальной системы гражданского права. Это известно как общее право, и хотя были приняты многие аналогичные концепции, такие как «Государственный нотариус», они различались по своему применению.

Незадолго до около 1280 года в Англию начали прибывать иностранные нотариусы. После 1280 г. начала реализовываться концепция английских нотариусов. Первоначально архиепископ Кентерберийский назначал нотариусов, в основном из духовенства. Со временем религиозные нотариусы перестали заниматься делами, не связанными с религией. Это

привело к тому, что светские люди стали нотариусами, чтобы заниматься всеми частными и деловыми вопросами.

Нотариусы сопровождали Колумба во всех его путешествиях, чтобы гарантировать королю Фердинанду и королеве Изабелле, что все обнаруженные сокровища были учтены. Они стали свидетелями примечательных событий, например, когда Колумб впервые увидел Новый Свет в 1492 году, высадившись на острове Сан-Сальвадор на Багамах.

Профессиональные нотариусы путешествовали с Колумбом во время всех его путешествий; как правило, почти все испанские исследователи были обязаны приводить нотариуса. Причина в том, что король Фердинанд и королева Изабелла были обеспокоены кражей сокровищ, обнаруженных исследователями. Когда Колумб впервые приземлился на Багамах, нотариус Родриго де Эскобедо позаботился о документации.

В 1533 году был принят Закон 1533 о церковных лицензиях («ELA»). Этот закон наделял назначение государственных нотариусов королем, а не папой (через архиепископа Кентерберийского). Таким образом, с 1533 года в Англии и Уэльсе назначались нотариусы без какого-либо иностранного вмешательства.

В колониальной Америке только люди с высокими моральными качествами были назначены государственными нотариусами для удостоверения и хранения документов. Их вклад в колониальную жизнь во многом рассматривается как причина огромного успеха американского бизнеса. Например, в колониальные времена нотариусы имели неоценимое значение для трансатлантической торговли, поскольку стороны с обеих сторон зависели от них, поскольку они были честными третьими сторонами при сообщении о повреждении или потере груза судна. Хотя в то время нотариусы пользовались очень большим уважением, жизнь нотариусов в ранней Америке была совсем не легкой. Некоторых даже убили за участие в проверке подлинности официальных документов и ведении записей, когда конфликтующие группировки боролись за контроль над Новым Светом.

Фугилл был назначен в 1639 году в колонию Нью-Хейвен, территорию, которая в конечном итоге стала штатом Коннектикут. К сожалению, он не выполнил свои нотариальные обязанности, чем расстроил деловых людей по обе стороны Атлантики. В конце концов его выгнали из офиса за фальсификацию документов, которые ему доверили подтвердить.

Важный этап развития российского нотариата связан с Соборным Уложением 1649 года. По Уложению организовывалась последовательность нотариальных действий: сделки совершались только через площадных подьячих, регистрировались в поместном приказе, записывались в книги приказа; бралась пошлина; предъявлялись в печатный приказ, где на них ставилась государственная печать. Улучшение порядка совершения актов продолжалось до 1761 года. Таким образом, в данный период полномочия нотариуса осуществляли крепостные надсмотрщики, секретари, писцы, «публичные нотариуса» и маклеры. Происходило распределение функций между органами, совершающими сделки и органами, регистрирующими их.

Вклад в перестройку нотариата внесли реформы Александра II, особенно судебная реформа 1864 года. В апреле 1866 года было принято Временное положение о нотариальной части, содержащееся в судебных уставах. Положение содержало статьи, регламентирующие устройство нотариальной части: упразднялись прежние учреждения, нотариусы или лица, заменяющие их, совершали и свидетельствовали различного рода акты. Учреждались нотариальные конторы, ставшие прообразом становления профессионального нотариата в России. Однако Положение имело ряд недостатков, однозначно не был определен правовой статус нотариусов. Нотариусы считались государственными служащими, однако не имели чинов, не получали пенсии. В то же время они являлись свободными профессионалами, взимающими плату за свои услуги.

Образовалось четыре группы органов и лиц, имеющих право на совершение нотариальных действий: публичные (городовые) нотариусы;

биржевые и карабельные маклеры; узкоспециализированные маклеры; магистры, ратуши, таможенные чиновники, думы, приставы, торговые суды.

До восемнадцатого века нотариусы удостоверяли свои действия индивидуальным знаком - часто чрезвычайно сложным. В то же время правительство и корпорации заверяли свои транзакции печатью. Правительства по-прежнему используют печати для важных транзакций, и их регулярное использование компаниями только сейчас выходит из моды. Использование печатей для удостоверения подлинности «дел» было обычным способом подтверждения их действительности в судах. Постепенно нотариусы стали использовать печати вместо своих знаков, и к XIX веку стало установлено, что любой нотариальный акт должен удостоверяться подписью нотариуса, подкрепленной его индивидуальной печатью. Все государственные нотариусы теперь имеют такую отличительную печать, часто иллюстрированную профессиональными или историческими знаками. Кроме того, нотариальные акты составляются в установленных формах, которые можно легко понять и узнать, где бы они ни были составлены, и которые во многих юрисдикциях могут иметь значительный вес в судах и реестрах. Подобно тому, как нотариусы удостоверяют документы и транзакции, они, в свою очередь, удостоверяются в процессе легализации, описанном в другом месте.

Развитие российского нотариата в русле европейских традиций, основанных на римском праве, имело ряд особенностей: писцами могли быть люди разных сословий и классов, вплоть до крепостных; создавался артельный тип писцов, с круговой порукой; происходило выделение нотариальной корпорации, подчиняющейся группам дворянской корпорации; нормы деятельности нотариата отражали многонациональный состав России и закрепляли права составления актов на иностранном языке и наречиях; национальное неравенство в России отражалось в запрете на профессию для евреев; замещение должности нотариусов происходило на конкурентной

основе; появился механизм залога, для предотвращения урона от нотариальных действий.

Анализ различных историко-правовых документов позволяет проследить эволюцию нотариальных функций в зависимости от соответствующей исторической эпохи.

Функциональный подход помогает выявить специфику нотариата.

«Сравнительно-правовой анализ этапов формирования отечественного нотариата свидетельствует о развитии следующих основных функций нотариата: юрисдикционная функция нотариата (бесспорная гражданская юрисдикция); публичность нотариальной деятельности; предопределение социальным назначением деятельности нотариуса; правоохранительная функция; правозащитная функция; функция превентивного правосудия; связь нотариальной деятельности с доказательственным правом.» [6, с. 353].

В советских период отношения, которые были связаны с имуществом, выдвигались на главное место в жизни общества. Нотариусы занимались оказанием качественной юридической помощи в составлении различных документов, удостоверении фактов и так далее. Также в советском союзе предпринимались попытки ликвидировать нотариат, данным попыткам не суждено было сбыться, всё потому, что нотариат в Российской Федерации был в течении нескольких столетий, он был одним из главных органов, который оказывал юридическую помощь населению.

Советский период развития института нотариата характеризуется научными деятелями следующим образом: произошедшие изменения вследствие Октябрьской революции 1917 года привели к упразднению института нотариата. Нотариальные функции проявили себя уже в первые годы советской власти, отменить их не смогли. В период революции 1917 года нотариальная деятельность была отменена Декретом о суде № 1 от 24 ноября 1917 года, были упразднены судебные органы, хотя в Декрете не было сказано о том, что упразднению подлежат и нотариальные конторы. Уже через год Декретом о суде № 2 было закреплено, что нотариальные

действия совершаются нотариусами. Таким образом, некоторые функции нотариата восстановились в минимальном объеме. Нотариальные конторы, находившиеся в городах, были закрыты, 2 февраля 1920 года на их месте были созданы нотариальные отделы, состоявшие при местных Советах, возглавляемые народными нотариусами, но и они были ликвидированы. Их функции распределялись между отделами коммунального и социального обеспечения, народными судьями, юридическими отделами. В феврале 1919 года поступило предложение о целесообразности установления нотариальных столов. Затем, 12-13 августа 1921 года Декретом СНК Российской Советской Федеративной Социалистической Республики и Циркуляром Наркомюста были учреждены нотариальные столы при губернских отделах юстиции, уездных бюро юстиции. Как мы видим, происходило постепенное сокращение, а затем возвращение нотариальных функций. В компетенцию нотариуса входил сравнительно небольшой круг действий: нотариус удостоверял обстоятельства, производил копии с документов, заверял подлинность подписей; нотариат стал один из государственных органов юстиции. 4 октября 1922 года СНК принял Положение о государственном нотариате Российской Советской Федеративной Социалистической Республики. Место нотариата как государственного учреждения было определено в системе органов юстиции. Согласно Положению о государственном нотариате Российской Советской Федеративной Социалистической Республики учреждались государственные нотариальные конторы. Были определены 8 функций, выполнение которых входило в компетенцию нотариуса: нотариус совершал договоры, сделки; свидетельствовал документы; занимался совершением протеста векселя; нотариус удостоверял обстоятельства и т.д. Были определены его основные цели и задачи – охрана социалистической собственности, охрана прав и законных интересов граждан, государственных кооперативно-колхозных и других общественных организаций. На законодательном уровне был расширен круг нотариальных действий. 14 мая 1926 года ЦИК и СНК Союза

Советских Социалистических Республик приняли Постановление «Об основных принципах организации государственного нотариата», выполнение нотариальных действий возлагалось на государственные нотариальные конторы. При этом разрешалась передача отдельных функций государственных нотариальных контор иным государственным органам (например, если за выполнением нотариального действия обратилось лицо, находящееся за пределами Союза Советских Социалистических Республик, функции по выполнению этих действий возлагалось на консульское учреждение Союза Советских Социалистических Республик). В 1927-1928 годы развитие получила охранительная функция нотариата, в полномочия нотариуса были переданы меры по охране наследственного имущества и распоряжению им. 20 июля 1930 года ВЦИК и СНК Российской Советской Федеративной Социалистической Республики утвердили новую редакцию Положения о государственном нотариате.

В связи с тем, что в период советской власти отсутствовал институт частной собственности, роль нотариата в экономической жизни общества была сведена к минимуму: нотариусы занимались удостоверением сделок, вели наследственные дела. В годы Великой Отечественной войны в законодательство были внесены изменения в области нотариальных действий. Постановлением СНК Союза Советских Социалистических Республик от 15 апреля 1942 года устанавливалось, что командиры воинских частей, начальники госпиталей устанавливали порядок удостоверения ими завещаний, доверенностей военнослужащих, обратившихся за совершением такого нотариального действия. В послевоенное время много усилий понадобилось на восстановление нормального функционирования системы нотариата, особенно в районах страны, которые были временно оккупированы.

В советский период происходила так называемая инволюция (что является полной противоположностью эволюции), о чем свидетельствует сокращение и сужение функций нотариата. Лишь восстановление товарно-

денежных отношений во времена НЭПа привело к возрождению значимости нотариальной деятельности. Нотариус являлся государственным служащим, получавшим постоянную заработную плату, не зависящую от результатов его деятельности. Учитывая тот факт, что функции нотариуса были сведены к проверке заполнения утвержденных бланков, была низкая заработная плата, данная профессия не являлась престижной. 19 июля 1973 года Верховным Советом Союза Советских Социалистических Республик был принят Закон Союза Советских Социалистических Республик «О государственном нотариате в Союзе Советских Социалистических Республик», определяющий компетенцию нотариусов, порядок совершения ими нотариальных действий. Данным Законом были установлены республиканские правовые акты о нотариате – законы о государственном нотариате союзных республик. Был принят Закон Российской Советской Федеративной Социалистической Республики от 1 ноября 1974 г. «О государственном нотариате», по которому нотариат выступал как придаток правовой системы. Нотариусы занимались удостоверением сделок, оформляли наследственные дела [23, с. 112].

Ситуация сейчас

Обязанности нотариусов развивались на протяжении многих лет, и сегодня в юрисдикциях общего права, как правило, их основная цель состоит в том, чтобы давать присяги / заявления и свидетельствовать / подтверждать исполнение документов.

С момента введения в действие EIA в Англии и Уэльсе Факультетский суд назначил нотариусов. Основное значение, придаваемое нотариусам и удостоверению подлинности документов, касается иностранных дел (например, если юридический документ должен быть признан за границей). Поскольку все поверенные в Англии и Уэльсе также являются уполномоченными по присяге, все они уже имеют право засвидетельствовать обычные заявления, и это право не принадлежит нотариусам.

График работы нотариуса варьируется в зависимости от того, работают ли они на себя или работают в компании, где нотариальное заверение

является одной из многих обязанностей. Если они работают не по найму, у них может быть гибкий график. Если их нанял кто-то другой, они могут придерживаться традиционных рабочих часов. Мобильные нотариусы часто вынуждены работать в нерабочее время, в том числе по вечерам и в выходные, для обслуживания своих клиентов.

Нотариусы находятся под надзором председателя областного суда и высшего областного суда, которые регулярно проверяют свою общую служебную деятельность. Аналогичные правила службы применяются к нотариусам, должностным лицам судебных органов. Они подчиняются дисциплинарной власти соответствующей государственной судебной администрации.

Юридическая система Гонконга относится к юрисдикции общего права и обычно придерживается аналогичного подхода, когда дело касается государственных нотариусов.

Как уже упоминалось, развитие нотариусов различается в зависимости от юрисдикции. Системы гражданского права в континентальной Европе и обязанности нотариусов выходят за рамки тех обязанностей, которые от них ожидаются в системе общего права.

Изначально государственные нотариусы выполняли роль официальных писцов, которые документировали государственные и частные дела. По мере развития и важности официальной документации все больше приходилось учитывать роль и процедуры этих писцов. По мере того, как регионы и территории были свергнуты и изменены, изменились и обязанности, и полномочия нотариусов. Болонская школа впервые установила особые формальности для государственных нотариусов и признала их профессиональными юристами. Официально признанная роль нотариусов и их способность удостоверить подлинность самих документов получили международное признание.

Основы деятельности нотариуса как профессионального юриста, подтверждающего документы своей печатью или печатью, в целом остаются

единообразными. Однако формальности, связанные с нотариальной практикой, ограничивают разные отрасли. Хотя понятие «нотариусы» можно проследить до того же источника, сегодня роль нотариусов принимает разные формы в зависимости от того, в какой юрисдикции вы находитесь.

Существующий механизм обучения и назначения нотариусов устанавливается в соответствии с правилами, установленными магистром факультетов в соответствии с полномочиями, предоставленными ему Законом о судах и юридических услугах 1990 года. Кандидаты, как правило, имеют высшее образование или квалификацию юристов или барристеров. Все кандидаты также должны получить диплом нотариуса после прохождения курса обучения, предписанного правилами и в настоящее время предлагаемого Лондонским университетом. После получения диплома заявитель может подать прошение в Факультетский суд о создании «факультета» - официального ордера за печатью архиепископа Кентерберийского, подтверждающего их назначение в качестве нотариуса и позволяющего им заниматься нотариальной практикой под надзором опытным нотариусом в течение первых двух лет.

Глава 2 Функции нотариата

2.1 Социальные функции нотариата

2.1.1 Предупредительно-профилактическая функция нотариата

На научно-практической конференции, посвященной 15-летию Конституции Российской Федерации выступил профессор В.В. Ярков, он зачитал доклад «Конституция Российской Федерации и правосудие» [70], в котором затронул основные вопросы, касающиеся влияния Конституции Российской Федерации на современную систему правосудия и в целом на юридическую инфраструктуру нашей страны, в том числе, в данном докладе был затронут важный аспект, касающийся продолжения развития института нотариата, а именно: «Создание системы предупреждения и профилактики конфликтов в гражданском обороте, которая напрямую бы снижала спорность отношений в нашем обществе и разгружала суды».

В своем труде В.В. Ярков подчеркивает следующее: «Снижение спорности отношений гражданского оборота происходит за счет того, что нотариат обладает правом публичного удостоверения юридических актов от имени государства. Нотариус предупреждает возникновение правового спора за счет того, что перед тем, как совершить нотариальное действие, он предупреждает стороны о существовании этих действий, об их последствиях. Нотариат способствует рассмотрению возникающих гражданских споров в судах, так как нотариальные акты обладают особой доказательственной силой (законодателем было установлено свойство их фактической бесспорности), данное обстоятельство значительно упрощает задачу суда в установлении всех действительных обстоятельств дела, что в итоге, помогает сделать правильный вывод о правах и обязанностях сторон» [29].

Стоит отметить то, что предметом нотариальной деятельности являются бесспорные дела, при этом, нужно учитывать, что нотариальные акты обладают исполнительной силой, следовательно, принудительное

исполнение по таким актам происходит вне судебной процедуры, таким образом, уменьшается количество дел в судах.

На данный момент можно выделить основные направления содействия нотариата судебной системе РФ:

- в рамках удостоверения сделки нотариус, иное уполномоченное на совершение нотариального действия должностное лицо, оказывает содействие сторонам в том, что помогает сформулировать условия сделки, обладая профессиональным опытом, в конкретной ситуации предлагает сторонам наиболее эффективные правовые средства для защиты их прав и законных интересов. Эти действия необходимы для того, чтобы минимизировать риск возникновения споров относительно условий сделки, как на стадии их согласования, так и в дальнейшем;

- способствует рассмотрению гражданско-правовых споров, значительно облегчает процесс доказывания в суде. Согласно п. 1 ст. 102 «Основ законодательства Российской Федерации о нотариате»: «По просьбе заинтересованных лиц нотариус обеспечивает доказательства, необходимые в случае возникновения дела в суде или административном органе если имеются основания полагать, что представление доказательств впоследствии станет невозможным или затруднительным». При этом нотариальные акты отражают действительную волю сторон, обладают высокой доказательственной силой, они объективно вызывают доверие у суда, так как выданы компетентным беспристрастным лицом, не заинтересованным в исходе дела;

- отнесение гражданско-правовых дел бесспорного характера к компетенции нотариата. Конституционный Суд Российской Федерации, рассматривая дело о проверке конституционности отдельных положений ст. 1 и 5 ФЗ «О тарифах страховых взносов в Пенсионный фонд Российской Федерации, Фонд социального страхования Российской Федерации, Государственный фонд занятости населения Российской Федерации и в фонды обязательного медицинского страхования на 1997 год»

установил: «Нотариусы, выполняющие свои обязанности в государственных конторах, и нотариусы, занимающиеся частной практикой, выполняют публичные функции, возложенные на них государством. Главной целью нотариата является защита прав и законных интересов граждан и юридических лиц, нотариус совершает предусмотренные законодательством о нотариате нотариальные действия от имени государства, что гарантирует публично признание нотариальных актов, а также их доказательственную силу, что предопределяет публично-правовой статус нотариуса» [41].

Конституционный Суд Российской Федерации, обосновывая свои правовые позиции, акцентирует свое внимание на публично-правовом характере деятельности нотариуса. Интересна точка зрения Э. Декера: «Обычно говорят, что государство делегировало нотариусу часть своей власти. Но это было бы заблуждением – нотариус не более чем хранитель государственной власти» [14, с. 14-17]. Андропов также отмечает, что нотариат – это «специально учреждённые государственные органы, некоторые государственные служащие и занимающиеся частной практикой граждане-профессионалы» [1, с. 78], уполномоченные совершать от имени Российской Федерации нотариальные действия. Однако, исходя из вышесказанного, вытекает вопрос о том, относятся ли частнопрактикующие нотариусы к государственным должностным лицам, относятся ли частные нотариальные конторы к «разряду» государственных органов, хотя и выполняющих при осуществлении нотариальной деятельности от имени Российской Федерации отдельные публичные функции.

Исходя из вышеизложенного, нотариат необходимо определять как систему государственных органов и должностных лиц, а также, частнопрактикующих граждан профессионалов, осуществляющих возложенные на них обязанности от именно РФ.

Стоит отметить тот факт, что у правосудия и нотариата имеются общие составляющие, позволяющие определить нотариат как институт предупредительного правосудия: общая цель деятельности, как судебной, так

и нотариальной -обеспечение защиты прав граждан и юридических лиц. Согласно ст. 18 Конституции Российской Федерации: «Права и свободы человека и гражданина являются непосредственно действующими» [29]. Согласно п. 2 ст. 3 Кодекса административного судопроизводства Российской Федерации: одна из задач административного судопроизводства – «защита нарушенных или оспариваемых прав, свобод и законных интересов граждан, прав и законных интересов организаций в сфере административных и иных публичных правоотношений» [28]. Согласно ст. 1 «Основ законодательства Российской Федерации о нотариате» нотариус, совершая нотариальные действия, предусмотренные законодательством о нотариате, обеспечивает защиту прав и законных интересов лиц, как физических, так и юридических; согласно п. 1 ст. 194 Гражданского процессуального кодекса: «Постановление суда первой инстанции, которым дело разрешается по существу, принимается именем Российской Федерации в форме решения суда» [9]. Согласно п.1 ст. 175 КАС РФ: «Решение принимается именем Российской Федерации при разрешении судом первой инстанции административного дела по существу». Согласно п. 1 ст. 1 «Основ законодательства Российской Федерации о нотариате» нотариус совершает нотариальные действия от имени РФ. Отсюда следует, что и суд, и нотариат действуют в публично-правовой сфере, исполняя свои полномочия от имени государства;

– и нотариусы, и судьи при исполнении своих обязанностей должны быть независимы.

– Согласно п. 1 ст. 8 Гражданского процессуального кодекса: «При осуществлении правосудия судьи независимы и подчиняются только Конституции Российской Федерации и федеральному закону». Так, согласно ст. 6 Закона «О статусе судей» федеральных судей назначает Президент Российской Федерации, отрешить судью от должности может только квалификационная коллегия судей. Так, согласно пп.4 п. 2 ст. 17 ФЗ «Об органах судейского сообщества в Российской Федерации» приостановить,

возобновить, прекратить полномочия судьи может только Высшая квалификационная коллегия судей. Согласно п. 1 ст. 5 «Основ законодательства Российской Федерации о нотариате» при выполнении своих профессиональных обязанностей нотариус беспристрастен и независим, он руководствуется только соответствующими нормативно-правовыми актами РФ, При этом, нотариус, выполняющий свои профессиональные обязанности в государственной нотариальной конторе, подлежит увольнению на основе Трудового кодекса РФ. Нотариус, занимающийся частной практикой, может сложить свои полномочия, как по собственному желанию, так и на основании судебного решения.

Общими принципами организации деятельности судьи и нотариуса являются: объективность при выполнении своих обязанностей, беспристрастность (должны подчиняться только закону и не допускать вмешательства иных лиц в свою деятельность).

Все это гарантирует результативность, как правосудия, так и органов нотариата.

Согласно п. 1 ст. 5 «Основ законодательства Российской Федерации о нотариате» при выполнении своих профессиональных обязанностей нотариус беспристрастен и независим, он руководствуется только соответствующими нормативно-правовыми актами РФ. Согласно

п. 2 ст. 4 «Кодекса судейской этики» при исполнении своих обязанностей, судья должен быть беспристрастен, он не должен допускать возможности влияния кого-либо на его деятельность. В соответствии с п. 1 ст. 10 ФЗ «О статусе судей в Российской Федерации»: «Всякое вмешательство в деятельность судьи по осуществлению правосудия преследуется по закону. Не допускается внепроцессуальное обращение к судье по делу, находящемуся в его производстве, либо к председателю суда, его заместителю, председателю судебного состава или председателю судебной коллегии по делам, находящимся в производстве суда» [42].

– регулирование на федеральном уровне. Согласно п. о ст. 71 Конституции Российской Федерации судоустройство находится в ведении РФ. В соответствии с п. л ст. 72 Конституции РФ нотариат находится в совместном ведении РФ и субъектов РФ.

По мнению В.М. Жуйкова: «Наличие общих целей, принципов правосудия и нотариата позволяет определить подход к нотариату как институту превентивного, предупредительного правосудия вполне продуктивным. Нотариат может сыграть большую роль в защите прав граждан без обращения к правосудию, облегчить осуществление правосудия тогда, когда возникает потребность обратиться за такой защитой в суд» [18, с. 6].

По мнению профессора М.К. Треушникова: «Процессуальная форма нотариальной деятельности сравнима с формой особого производства. Имеются совершенно аналогичные институты – подведомственность, подсудность, порядок возбуждения производства и другие в указанных формах защиты и охраны права. И особое производство, и нотариальный процесс, это производства, в которых не действует принцип состязательности, так как он определяет исковое производство» [66, с. 4].

Следует также выделить отличия органов правосудия и органов нотариата:

– согласно ст. 118 Конституции Российской Федерации правосудие в Российской Федерации осуществляется только судом. По определению В.И. Даля, «правосудие» – «правый суд, решение по закону, по совести, правда» [13, с. 261]. С.И. Ожегов определяет правосудие как «деятельность судебных органов» [48]. Федеральный конституционный закон РФ «О судебной системе Российской Федерации» в части первой ст. 4 также подчёркивает: «Правосудие в Российской Федерации осуществляется только судами» [43]. Нотариат же осуществляет предупредительную деятельность – «деятельность, предупреждающая обращение в суд по вопросам, которые можно решить без судебного разбирательства путем оформления правового

документа от имени РФ, придавая ему в ряде случаев юридическую силу, равную по юридической значимости судебному документу» [68, с. 66];

- степень обязательности судебных и нотариальных актов. Согласно ст. 6 ФКЗ «О судебной системе Российской Федерации» решения суда носят обязательный характер. Постановления судов, вступившие в законную силу, являются обязательными для исполнения.

Согласно определению Т.Г. Калиниченко нотариальный акт – «это публичное властное решение нотариуса по конкретному нотариальному делу, выраженное в письменной форме, основанное на законе и направленное на возникновение, изменение или прекращение субъективных прав и обязанностей граждан и юридических лиц» [26, с. 224]. Нотариальный акт является обязательным для исполнения, однако он может быть отменен или оспорен лицами, обратившимися к нотариусу. Согласно положениям ГК РФ, доверенность и передоверие могут быть отменены лицом ее выдавшим за исключением положений, предусмотренных ст. 188.1 ГК РФ, относящихся к безотзывной доверенности. То же касается завещания, ведь завещатель по своему усмотрению может его отменить или изменить;

– полное финансирование судебной деятельности за счет государственного бюджета. Согласно ст. 124 Конституции Российской Федерации: «Финансирование судов производится только из федерального бюджета и должно обеспечивать возможность полного и независимого осуществления правосудия в соответствии с федеральным законом». Финансирование нотариальной деятельности осуществляется на основании ст. 23 «Основ законодательства РФ о нотариате»: «Источником финансирования деятельности нотариуса, занимающегося частной практикой, являются денежные средства, полученные им за совершение нотариальных действий и оказание услуг правового и технического характера, другие финансовые поступления, не противоречащие законодательству Российской Федерации».

По мнению В.М. Жуйкова: «Общность в целях, принципах и полномочиях правосудия и нотариата позволяет охарактеризовать нотариат как институт превентивного правосудия, какое содержание мы вкладываем в понимание нотариата, как института превентивного, предупредительного правосудия? Прежде всего, это те случаи, когда нотариус непосредственно обеспечивает защиту прав гражданина, чем предупреждает необходимость обращаться к судье за защитой тех прав. В других случаях, когда все же не удается предотвратить обращение к правосудию, нотариальные действия максимально облегчают и упрощают деятельность правосудия» [18, с. 4].

При этом, о нотариате как об институте, осуществляющем предупредительное правосудие, можно говорить только с позиции его функциональной направленности. Правосудие призвано разрешить возникший конфликт, следовательно, отправление правосудия – это непосредственный инструмент разрешения такого конфликта, в бесспорных ситуациях «нет места правосудию».

Справедливо отмечает В.А. Лазарева: «Судебная власть осуществляется лишь в особой процессуальной форме правосудия посредством разрешения социальных конфликтов правового характера, защиты и восстановления нарушенных или оспариваемых прав» [31, с. 58].

Таким образом, деятельность нотариуса по объективным причинам не может являться правосудием, так как нотариус не ведет рассуждений о справедливости, он не занимается исследованием и установлением спорных доказательств. Данная функция непосредственно связана со снижением рисков возникновения правовых споров, разрешение которых происходит в суде.

2.1.2 Правореализационная функция нотариата

«В юридической литературе под реализацией права понимается воплощение права в поведении людей и в общественных отношениях» [51, с. 7-10]. Правореализационная функция нотариата является важнейшей его функцией. При осуществлении нотариальной деятельности нотариус должен

обеспечить осуществление прав и законных интересов сторон, при этом он способствует воплощению предписаний норм права в конкретные субъективные права и обязанности через воплощение их в правовое поведение субъектов гражданского оборота.

Основными способами реализации правовых норм являются: «использование права (реализация управомочивающих норм, лицу предоставляется возможность совершения какого-либо действия, субъект сам решает, использовать ему это право или нет), исполнение обязанности или исполнение права (реализуется в активных действиях субъектов, через применение обязывающих норм (исполнение юридических обязанностей), соблюдение запретов или соблюдение права (предполагает реализацию запрещающих правовых норм, воздержание от совершения действия, находящегося под запретом (пассивная форма)), применение правовых норм» [32, с. 9].

Однако не все авторы придерживаются названной классификации. Так, по мнению В.В. Лазарева: «реализация права включает лишь использование прав, исполнение обязанностей и соблюдение запретов»³. Применение же права, по мнению авторов, обеспечивает реализацию правовых норм.

Применение права является одной из форм реализации права, ведь государственные органы и их должностные лица, осуществляющие правоприменение, обеспечивают реализацию норм права, а также реализацию прав конкретных субъектов общественных отношений.

Как правило, применение права возникает в связи с обращением лица к компетентным органам с требованием его принудительного осуществления [10, с. 411].

«При этом необходимо отличать правореализационную функцию нотариата от правоприменительной (многие исследователи включают правоприменительную функцию в состав правореализационной)» [22, с. 616]. Правоприменение обладает особой специфичностью, проявляющейся в обязательном участии в такой деятельности органа, обладающего властными

полномочиями, имеющего полномочия по вынесению акта применения права, являющегося результатом правоприменительной деятельности. Таким образом, все это свидетельствует о том, что действия нотариуса при осуществлении правоприменительной функции обладают публичным характером. Правореализационная функция нотариата не включает в себя обязательного применения властно-распорядительных полномочий нотариусов в процессе содействия реализации прав субъектов гражданских правоотношений. Н.В. Сучкова говорит о том, что «правореализационная функция нотариата заключается в том, что нотариус:

– «обеспечивает надлежащие правовые условия поведения всех лиц, обратившихся за совершением нотариального действия. То есть, создает необходимые предпосылки для правомерно поведения субъектов» [60, с. 377]. Так, при совершении сделки по купле-продаже недвижимого имущества субъекты такой сделки используют свои полномочия, соблюдают требования правовых норм, исполняют обязанности, связанные с обеспечением прав третьих лиц (долевого собственника). При этом нотариус обязан обеспечить надлежащие правовые условия для реализации прав и обязанностей участников нотариального действия. Правореализационная функция нотариата находит свое воплощение и в наследственных правоотношениях. Так, при обращении к нотариусу наследника за выдачей свидетельства о праве на наследство, последний использует свои полномочия по наследованию, исполняет свои обязанности, предусмотренные законом, в том числе предоставляет необходимые документы, соблюдает требования правовых норм, содержащие в себе юридические запреты.

При этом нотариус обязан обеспечить надлежащие правовые условия для реализации прав и обязанностей участников наследственного правоотношения;

– нотариус совершает нотариальные действия в строгом соответствии с законодательством о нотариате, с соблюдением требований, регламентированных в правовых нормах. Совершает нотариальные действия

в соответствии с нормами материального права и при этом соблюдает определенную процедуру. Например, удостоверяя сделку, нотариус обязан проверить законность этой сделки, в том числе, наличие у сторон права на ее совершение, при этом удостоверяя сделку по купле-продаже, нотариус обязан проверить наличие у лица права собственности в отношении отчуждаемого по сделке недвижимого имущества, тем самым нотариус исполняет требования нотариального производства. При выполнении нотариального действия нотариус пользуется своими полномочиями, закрепленными в законодательстве, в том числе правом истребовать сведения и документов, необходимых для совершения такого нотариального действия. При этом нотариус обязан соблюдать установленные в законодательстве запреты, он обязан отказать в совершении нотариального действия, если совершить его невозможно в соответствии с обстоятельствами, закрепленными в ст. 48 «Основ законодательства РФ о нотариате»;

- при разрешении конкретных фактических ситуаций, применяет нормы права определенной области правового регулирования. Например, перед тем как принять вексель для совершения протеста, нотариус проверяет соответствие формы векселя установленным требованиям, при этом вексель должен содержать все необходимые реквизиты, выполненные способом, прямо предусмотренным вексельным законодательством.

2.1.3 Правоохранительная функция нотариата

Институт нотариата обладает особой правовой природой, сочетая в себе как публично-правовые, так и частноправовые начала. Правоохранительная функция позволяет определить место нотариата как публично-правового института, как органа, обеспечивающего законность юридических действий субъектов гражданского оборота в широком смысле, уменьшая при этом уровень правонарушений. Выполняя данную функцию, нотариат при помощи правовых средств, способствует решению многих задач, в том числе:

- гарантирует юридическую безопасность субъектов гражданского оборота;
- уменьшает криминогенность сделок с недвижимостью; - облегчает раскрытие преступлений.

Необходимо провести анализ нотариата как правоохранительного органа.

И.М. Горбункова говорит о том, что: «Именно российский нотариат на сегодняшний день является основным правоохранительным органом, обеспечивающим законность, в том числе и в сфере наследования» [53]. Нотариат способствует сокращению количества преступлений в сфере собственности (совершение сделок с недвижимостью, подлежащих обязательной регистрации). Это вытекает непосредственно из публично-правового характера нотариата, а именно: жесткой регламентации процедуры нотариального производства, исследования большого массива доказательств, что способствует исключению возможности подделок, при этом защищая права законных собственников имущества [1, с. 108].

По мнению других ученых данная функция нотариата является предупредительно-профилактической [58, с. 10], не относится к правоохранительной функции, являющейся компетенцией только правоохранительных органов, нотариат же к данным органам не относится. И.Л. Казаневич пишет: «Под правоохранительными органами понимают такие государственные органы и общественные организации, которые всей своей деятельностью на основе закона, в соответствующих формах и на демократических принципах призваны обеспечить законность и правопорядок, защиту прав и интересов граждан, трудовых коллективов, общества и государства, предупреждать и пресекать правонарушения, применять государственное принуждение или общественное воздействие к лицам, нарушившим законность и правопорядок. В этом плане нотариат действительно имеет ряд отдельных признаков, которые можно сопоставить с иными формами организации и деятельности, так называемых

правоохранительных структур, но систематизация (группировка) по отдельным элементам не должна носить абсолютный характер» [24, с. 4].

Исходя из вышеизложенного, можно сделать вывод о том, что нотариус обеспечивает не только охрану наследственных прав, он осуществляет своего рода «правоохранительную деятельность» минимизируя риски подлога завещания, воспрепятствует «процветанию» мошенничества в области наследственных прав. В нотариальной практике встречаются случаи, когда лица, заинтересованные в получении имущества, выдают себя за наследников, тем самым нарушая права и законные интересы «действительных» наследников, желая присвоить в собственность имущество определенного лица. Таким образом, нотариус проводит проверку по наследственному делу, устанавливая подлинность предоставленных документов.

Особенности методов охраны и защиты наследственного права обусловлены тем, что:

- институт наследования обладает особой социальной значимостью;
- институт наследования имеет важность для развития государства, являясь основой частной жизни граждан;
- институт наследования обеспечивает преемственность, устойчивость гражданского оборота.

Правоохранительная функция реализуется не только при охране нотариусом наследственных прав. Согласно ст. 7 ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты РФ» от 2.06.2016 года №172-ФЗ, в соответствии с которой, были внесены изменения в ФЗ «О государственной регистрации недвижимости» от 13.07.2015 года № 218-ФЗ, законодательно закреплена обязательная нотариальная форма для «сделок по отчуждению долей в праве общей собственности на недвижимое имущество, в том числе при отчуждении всеми участниками долевой собственности своих долей по одной сделке, за исключением сделок, связанных с имуществом,

составляющим паевой инвестиционный фонд или приобретаемым для включения в состав паевого инвестиционного фонда» [37]. Федеральной нотариальной палатой был создан онлайн-сервис проверки доверенностей, что позволило нотариусам способствовать борьбе с правонарушениями в области оборота долевой собственности.

Необходимо сказать о том, что термин «защита права» в юридическом смысле нельзя путать с понятием «охрана права», трактуемое обычно учеными шире, охватывая всевозможные меры, обеспечивающие интересы управомоченного субъекта. Таким образом, мы можем относить нотариат к субъектам, реализующим в своей деятельности правоохранительную функцию государства, только в широком смысле. Термин «защита права» находит свое отражение в ст. 1 «Основ законодательства Российской Федерации о нотариате», согласно которой: «Нотариат призван обеспечивать защиту прав и законных интересов граждан и юридических лиц путем совершения нотариусом нотариальных действий от имени Российской Федерации». Следовательно, нотариус выступает в роли «охранника» прав и интересов субъектов гражданского оборота, гарантом общественного спокойствия.

Во многих странах нотариус непосредственно осуществляет правоохранительную функцию, например, в Германии существуют нотариусы-адвокаты, выполняющие одновременно как нотариальные, так и адвокатские функции, при этом они могут выступать представителями стороны при реализации сделок с землей. В ряде стран нотариус может выступать представителем стороны по делам особого производства в суде.

2.1.4 Фискальная функция нотариата

Данная функция находит свое отражение в обязанности нотариуса, который согласно

п. 6 ст. 85 Налогового кодекса Российской Федерации: «Должен сообщать налоговым органам в установленной форме и в определенные сроки об удостоверении договоров дарения и выдаче свидетельств о праве на

наследство. При этом информация об удостоверении договоров дарения должна содержать сведения о степени родства между дарителем и одаряемым» [35]. Цель данной функции состоит в том, что с помощью нотариуса государство отслеживает акты гражданского состояния, что необходимо для взимания налога с обязанных лиц.

Необходимо учитывать то, что 1 января 2006 года был отменен налог с имущества, переходящего в порядке наследования или дарения, в связи с чем, были внесены поправки в «Основы законодательства Российской Федерации о нотариате», согласно Федеральному закону от 1 июля 2005 г. N 78-ФЗ «О признании утратившими силу некоторых законодательных актов (положений законодательных актов) Российской Федерации и внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации в связи с отменой налога с имущества, переходящего в порядке наследования или дарения» (с изменениями и дополнениями): «С 1 января 2006 г. налог с имущества, переходящего в порядке наследования или дарения, отменен Федеральным законом от 01.07.2005 N 78-ФЗ; с наследуемого имущества, открывшегося до 1 января 2006 г., в отношении которого свидетельства о праве на наследство выдавались с 1 января 2006 г., налог с имущества, переходящего в порядке наследования или дарения, не взимается» [39].

Данная функция имеет особую значимость, так как непосредственно затрагивает процесс налогообложения имущества, являющегося одним из источников формирования бюджета. Способствует выполнению государственной функции по привлечению к уплате налогов всех обязанных лиц.

2.2 Содержательные функции нотариата

2.2.1 Охранительная функция нотариата

Охранительная функция нотариата отражает возложенную на систему нотариата обязанность по охране прав участников нотариального

производства, по содействию в осуществлении ими прав и исполнению обязанностей. Нотариус осуществляет данную функцию при совершении любого нотариального действия. Говоря об охранительной функции, необходимо сказать о том, что она рассматривается уже, чем правоохранительная, так как в охранительной функции на первом месте выступает инициатива участия в нотариальном действии.

Охранительная функция является основным направлением правового воздействия, целью которого выступает охрана общественных отношений, исключение разного рода негативных явлений, противоречащих установленным ценностям и моральным нормам.

Самостоятельной формой реализации данной функции выступает нотариальный акт – «процедурно оформленное, выражающее волю государства решение специально уполномоченного субъекта, основанное на диспозиции нормы материального права и официально подтверждающее субъективное право конкретного лица или юридический (доказательственный факт)» [72, с. 408]. Признаками нотариального акта являются: нотариальный акт выносит уполномоченное лицо от имени Российской Федерации; имеет индивидуально-определенных адресатов; является властным подтверждением субъективных прав или юридических фактов; носит правоустанавливающий характер; обладает особой спецификой, указывающей на охранительную сущность нотариальной процедуры; возникновение нотариального акта возможно только в том случае, если соблюдены нормы материального права и юридическая процедура нотариального действия; является актом, предупреждающим возникновение юридического спора.

Самостоятельной формой реализации охранительной функции является и само нотариальное действие. Нотариальное действие – многозначное понятие, включающее в себя: содержание процедуры нотариальной деятельности, которая выражается в последовательном совершении и накоплении юридических фактов в фактическом составе (нотариальной

действие в динамике); является результатом нотариального производства как юридический факт (нотариальное действие в статике).

С.С. Желонкин и Д.И. Ивашин справедливо полагают, что: «Охрана наследственных прав – система мер по обеспечению сохранности наследственного имущества до вступления наследника в наследственные права с целью исключения возможности порчи, утраты и хищения данного имущества» [16, с. 134]. Цели принятия мер по охране наследства: сохранение наследства, защита прав наследников.

В главе XI «Основ законодательства Российской Федерации о нотариате» регламентированы и раскрыты способы участия нотариуса в осуществлении наследственных прав: нотариус извещает наследников об открытии наследства; выдает свидетельство о праве на наследство; удостоверяет завещание и т.д. Выполняя данную функцию, нотариус непосредственно вступает в правоотношения с наследодателем, наследниками, иными лицами.

В своем письме от 26.07.2013 № 1605/06-09 «О принятии нотариусом мер по охране наследственного имущества» ФНП указывает на то, что «моментом, с которого возникают наследственные правоотношения, следует считать момент смерти наследодателя, то есть непосредственно с момента открытия наследства» [40]. Установление факта открытия наследства имеет важное значение для решения вопросов, возникающих в связи с правопреемством, в том числе, именно со дня открытия наследства происходит исчисление сроков принятия наследства, определяется состав наследственной массы, что имеет важное значения для применения нотариусом мер по охране наследственного имущества.

Разрешая вопросы в области наследственных прав, нотариусы руководствуются правилами делопроизводства, которые были утверждены Министерством юстиции РФ от 19.11.2009 № 403 в них говорится о том, что «для того, чтобы начать производство по наследственному делу, нотариус должен получить первичный документ, который является свидетельством об

открытии наследства, к таким документам, в частности, относится заявление о принятии мер к охране наследственного имущества» [46].

Федеральная нотариальная палата придерживается иного мнения, говоря о том, что для начала производства по наследственному делу нотариус должен удостовериться в факте смерти наследодателя. Таким образом, нотариус не вправе принимать какие-либо меры по охране наследственного имущества, если ему не предоставлены документы, подтверждающие смерть наследодателя [40].

Охранительная функция реализуется и в иных нотариальных действиях нотариуса:

– принятие на хранение документов. Ст. 97–98 «Основ законодательства РФ о нотариате» предусмотрено совершение нотариального действия по принятию на хранение документов. Так как данное действие непосредственно связано с документами, необходимо дать определение, что же является документом? В Основах не содержится трактовки этого понятия, поэтому, при определении статуса информации, содержащейся в документе, необходимо обратиться положениям ГОСТа Р 51141 – 98 «Делопроизводство и архивное дело. Термины и определения», утвержденного постановлением Госстандарта России от 27.02.1998 № 28, согласно данному положению, документ – «зафиксированная на материальном носителе информация с реквизитами, позволяющими ее идентифицировать» [15]. Принимая документы на хранение, нотариус должен поместить их в специально предназначенный для этого отдельный пакет, который он опечатывает и подписывает. Принимая документы на хранение по описи, нотариус является ответственным лицом. Если нотариус принимает документы на хранение без описи, он будет нести ответственность только за сохранение их упаковки;

– согласно ст. 84.1 «Основ законодательства Российской Федерации о нотариате»: «Нотариус удостоверяет тождественность собственноручной подписи инвалида по зрению с факсимильным

воспроизведением его собственноручной подписи, проставленным с помощью средства механического копирования. Собственноручная подпись инвалида по зрению и факсимильное воспроизведение его собственноручной подписи проставляются инвалидом по зрению в присутствии нотариуса. Нотариусом выдается свидетельство об удостоверении тождественности собственноручной подписи инвалида по зрению с факсимильным воспроизведением его собственноручной подписи»;

– нотариус выдает дубликат утраченного документа. Согласно п. 8 Приказа Минюста № 91 дубликат документа должен содержать весь текст удостоверенного или выданного документа без изъянов и поправок, должна быть сохранена ранее совершенная на документе удостоверительная надпись нотариуса;

– согласно ст. 76 «Основ законодательства Российской Федерации о нотариате» нотариус накладывает и снимает запрещение отчуждения имущества. Данное нотариальное действие направлено на то, чтобы должник вовремя исполнял обязательство, обеспеченное залогом, а также и в иных случаях. В том случае, когда должник не исполнил обязательство, обеспеченное залогом, залогодержатель обладает преимущественным правом получения возмещения из стоимости заложенного имущества.

Таким образом, выполняя охранительную функцию, нотариат осуществляет правовое прогнозирование, а также предупреждение возникновения возможных юридических последствий, при наступлении которых могут быть нарушены права и законные интересы субъектов гражданского оборота, когда существует вероятность игнорирования исполнения обязанностей.

2.2.2 Удостоверительная функция нотариата

Удостоверительная функция нотариата заключается в том, что нотариус наделен «полномочием по приданию особого правового характера юридическим действиям участников гражданского оборота от имени Российской Федерации» [72, с. 408]. Юридически значимые действия

участников сами по себе не обладают правовым характером, однако, взаимодействуя в границах нотариальной удостоверительной процедуры, они приобретают особый облик. Удостоверительная процедура позволяет нотариусу устанавливать необходимый фактический состав, а также принять верное правовое решение. Об этой функции нотариата образно сказал Папа Римский Павел VI на восьмом международном конгрессе латинского нотариата: «Нотариальная функция имеет своим основанием точную констатацию юридических фактов и актов, а также сохранение доказательственной силы этих средств» [72, с. 408].

Данная функция тесно переплетается с осуществлением правозащитных полномочий нотариуса. Именно поэтому, совершение нотариальных действий непосредственно связано с удостоверением сделок и юридических фактов.

Приведем примеры реализации удостоверительной функции в деятельности нотариуса:

– удостоверение сделок. Гражданский кодекс Российской Федерации в ст. 163 раскрывает значение нотариального удостоверения сделки, под которым понимается – «проверка законности сделки, в том числе наличия у каждой из сторон права на ее совершение, и осуществляется нотариусом или должностным лицом, имеющим право совершать такое нотариальное действие» [7]. При этом нотариус удостоверяет как сделки, для которых установлена обязательная нотариальная форма, так и сделки, за удостоверением которых обратились стороны по собственному желанию (предусмотрено соглашением сторон). Перечень сделок, для которых обязательна нотариальная форма, установлен ГК РФ. При этом, прежде чем приступить к составлению и удостоверению сделки, нотариус обязан осуществлять проверку дееспособности лиц, понимают ли они значение своих действий, могут ли руководить ими. Нотариус проверяет правоспособность юридического лица, обратившегося к нему за совершением определенного нотариального действия. Нотариус проводит

разъяснение смысла проекта сделки, а также ее значения, осуществляет проверку соответствия содержания действительным намерениям сторон, а также на соответствие содержания сделки требованиям закона. Нотариус должен разъяснить последствия совершаемого нотариального действия. Данные обязанности нотариуса имеют значение для того, чтобы юридическая неосведомленность лиц не использовалась им во вред.

Разновидностью односторонней сделки является завещание. Нотариус удостоверяет завещание, составленное согласно требованиям, регламентированным в законодательстве, и только дееспособного гражданина. Не допускается удостоверение завещания через представителя. При этом завещатель не обязан представлять какие-либо доказательства, подтверждающие его право на завещанное имущество. Удостоверению подлежит и распоряжение об отмене завещания. Приказ Минюста России от 27.12.2016 № 313 «Об утверждении форм реестров регистрации нотариальных действий, нотариальных свидетельств, удостоверительных надписей на сделках и свидетельствуемых документах и порядка их оформления» [47] содержит форму № 2.5 «Удостоверительная надпись для завещаний».

Согласно ст. 10 Федерального закона «О гражданстве в Российской Федерации» и Указу Президента Российской Федерации от 13.03.1997 г. № 232, основным документом, удостоверяющим личность гражданина Российской Федерации, является паспорт гражданина Российской Федерации. Данный закон допускает и иные виды основных документов, являющихся документами, удостоверяющими личность гражданина РФ, определяющиеся на основе федерального законодательства. Нотариус же, проводя сравнение, сопоставление и установление сходства выдает свидетельство, удостоверяющее данный факт тождественности, а не удостоверяющий личность документ. Аналогичная позиция содержится в Определении Судебной коллегии по административным делам ВС России от 4 июня 2014 г. № 12-КГ14-1 определившая, что выдача данного

свидетельства не преследует цели удостоверения личности гражданина, так как это не регламентировано действующими федеральными законами, а также законодательством РФ о нотариате, которое не причисляет нотариуса к должностным лицам, имеющим полномочия по удостоверению личности гражданина. Таким образом, такое свидетельство не является юридическим документом, удостоверяющим личность гражданина.

2.2.3 Юрисдикционная функция нотариата

Согласно мнению Н.В. Сучковой, сегодня нотариат можно определить как орган публичной власти, который входит в систему гражданской юрисдикции. Гражданской юрисдикцией называют работу всех органов, которые имеют полномочия по разрешению юридических дел спорного и бесспорного свойства в области гражданского оборота. Важным признаком органов гражданской юрисдикции можно считать положение о том, что их работа осуществляется в рамках процедурно-процессуальных форм разного уровня сложности.

При этом нотариальная деятельность не является юрисдикционной в строгом значении этого термина. Согласно определению Б. Гутина под юрисдикцией понимается: «Установленная законом (или иным нормативно-правовым актом) совокупность правомочий соответствующих органов рассматривать споры и разрешать дела о правонарушениях, то есть оценивать действия лица или иного субъекта права с точки зрения их правомерности, применять юридические санкции к правонарушителям» [12, с. 415].

Е.В. Васьковский определяет гражданскую юрисдикцию как: «Право суда на разрешение споров между гражданами по поводу их взаимных прав, или власть гражданского суда» [5, с. 691].

Стоит отметить то, что стадийность процесса осуществления нотариусом действий, предусмотренных в «Основах законодательства РФ о нотариате», напоминает юрисдикционную деятельность: нотариус устанавливает круг фактических обстоятельств, применяет к ним конкретную

норму права, однако, нотариальная деятельность не содержит в себе одну из ключевых характеристик юрисдикционной деятельности – возможность рассмотрения и разрешения в процессе такой деятельности правовых споров, а также дел о правонарушениях.

Таким образом, деятельность нотариата можно назвать юрисдикционной лишь условно, при этом употребляя термин «юрисдикция» в широком смысле как деятельность всех органов, в том числе органов бесспорной юрисдикции. Говоря о «юрисдикции» нотариата, под ней следует понимать рассмотрение и разрешение дел только бесспорного характера. Применение термина «юрисдикция» к деятельности нотариуса возможно только при акцентировании внимания на следующих аспектах нотариальной деятельности: стадийности и процедурности ее осуществления; придания значимости фиксации прав бесспорного характера, создающих дополнительные гарантии защиты прав и законных интересов граждан и юридических лиц. Следовательно, в строго юридическом смысле юрисдикционной деятельностью нотариата не является.

Таким образом, нотариат является органом бесспорной юрисдикции, что является основанием существования юрисдикционной функции. Особенностью юрисдикционной деятельности, осуществляемой нотариусом, является то, что такая деятельность направлена на предупреждение правовых конфликтов, возникающих в гражданском обороте. Только в некоторых случаях нотариусы могут способствовать разрешению относительно спорных ситуаций гражданского оборота (совершение исполнительной надписи).

Согласно ст. 6 «Основ законодательства РФ о нотариате»: «Нотариус не вправе заниматься предпринимательской и другой оплачиваемой деятельностью, за исключением преподавательской, научной или иной творческой деятельности, оказывать посреднические услуги при заключении договоров». Таким образом, при возникновении споров нотариус направляет стороны в суд, для последующего разрешения правового конфликта. Однако ведется речь о необходимости включения института медиации в

нотариальное законодательство с целью усиления охранительного воздействия права.

Нотариат Российской Федерации является представителем нотариата Латинского типа. Согласно Уставу МСН от 2.10.2007 года система латинского нотариата ставит перед собой две взаимообусловленных задачи: обеспечение социальной гармонии и юридической безопасности. Одним из основных направлений деятельности нотариата латинского типа в странах континентальной Европы выступает деятельность по предотвращению судебных споров, о чем свидетельствует положение Устава Международного союза нотариата «Нотариус и его компетенция»: «Деятельность нотариуса в предотвращении конфликтов и посредничестве является относительно новой сферой деятельности. Постоянно расширяясь, эта область присуща нотариальной культуре и соединяет одновременно готовность избежать судебного разбирательства и расходов, и желания государственных органов разгрузить суды. Нотариат должен вписаться в полюбовное правосудие, дополнительное к судам» [63].

На сегодняшний день во многих странах латинского нотариата нотариусы обладают альтернативной компетенцией, они являются не только консультантами по разрешению правовых вопросов, но и выступают в качестве медиаторов, применяя примирительные процедуры в качестве средства сближения позиций сторон и интеграции их интересов. В.В. Ярков и И.Г. Медведев, являющиеся специалистами Центра Нотариальных Исследований Федеральной нотариальной палаты РФ, провели исследования, включающие сравнительно-правовой анализ компетенции нотариусов в Европе. На основе этих исследований был сделан вывод о том, что во многих зарубежных странах нотариус успешно выполняет медиативную функцию. При этом правила медиативной процедуры регламентированы в нормативных актах, регулирующих нотариальную деятельность, например, в Германии такая функция нотариуса закреплена в Законе Германии о нотариате, постановлениях Правительства, директивах нотариальных палат и

т.д. В соответствии с распоряжениями земель Германии нотариусы обязаны проводить посреднические процедуры при возникновении наследственных споров, либо при возникновении споров между собственниками имущества. Проанализировав данные нормативные акты, можно сделать вывод о том, что в Германии посредническая деятельность нотариуса осуществляется в двух формах: нотариус занимается удостоверением актов и проведением официальных примирительных процедур. Таким образом, участие нотариуса в качестве медиатора не сводится лишь к его участию в управлении переговорами сторон, помимо этого, нотариус занимается оформлением медиативных решений, придавая им юридическую форму, то есть, нотариус имеет возможность удостоверять заключенное между сторонами соглашение.

Широкое распространение процедура медиации в нотариальной деятельности получила и во Франции. Еще в 1902 году Пьер Гомо, будущий Прокурор Республики и Сенатор, определяя задачи нотариата подтвердил его призвание медиатора: «Нотариус осуществляет функцию своего рода добровольного судьи, свободного выбираемого из-за своей особой компетенции. Ему известны тайны семей, в которых он выступает в качестве доверенного лица и советника. Его работа не сводится к написанию договоров: он примиряет интересы, готовит сделки и контролирует их исполнение. Залы судебных заседаний будут переполнены, как только исчезнет Нотариус» [64, с. 388]. Во Франции нотариус применяет все присущие ему средства для обеспечения социального мира в обществе, выступая в качестве медиатора нотариус способствует сближению сторон, прекращению их противостояния, с помощью своего профессионального опыта он пытается найти такое решение, которое бы устраивало обе стороны, таким образом, целью нотариуса-медиатора является установление доверительных, равных отношений, при этом обеспечивая легитимность вырабатываемых решений. Во Франции широко применяется семейная медиация, составляющая часть повседневной деятельности любого нотариуса.

Таким образом, профессиональным сообществом нотариата латинского типа задан курс на развитие примирительных процедур в деятельности нотариата.

Во многих других странах Европы, в таких как Бельгия, Австрия, Шотландия, Марокко, Нидерланды, Швейцария, нотариус может не только выступать в качестве посредника, но и другими присущими ему способами принимать участие в примирительных процедурах.

В решении XXIII Международного союза латинского нотариата (Афины, 2001 г.) отмечалось, что нотариус при выполнении своих профессиональных обязанностей зачастую должен приводить противоположные интересы сторон к единому знаменателю, следовательно, «именно нотариус более всех других представителей юридических профессий предназначен осуществлять медиативную деятельность» [33, с. 454]. В отличие от того же адвоката, нотариус не является представителем какой-либо из сторон, нотариус – адвокат закона.

18 января 1986 года МСН были разработаны базовые принципы системы Латинского нотариата, согласно одному из них «нотариус должен выполнять, свои функции с абсолютной беспристрастностью» [22, с. 616], данный принцип сближает нотариуса с медиатором.

В Екатеринбурге с 26–27 мая 2011 года состоялась 5-я сессия Европейско-Азиатского правового конгресса. Мероприятие было посвящено обсуждению вопросов, связанных с проблемами совершенствования гражданского оборота, предпринимательского, трудового, миграционного, налогового и таможенного законодательства России, государств-членов ЕвроАзЭС, ШОС и Европейского Союза.

В рамках конгресса были проведены тематические обсуждения и заседания экспертных групп, на круглом столе обсуждалась тема по направлению «Медиация в нотариальной деятельности: основные модели и особенности их реализации». С докладом «Вклад нотариата Германии и Европы в обеспечение юридической безопасности отношений в сфере

гражданского оборота» выступил президент Европейского института нотариальных исследований и программ, Михаэль Беккер, в котором подчеркнул преимущества применения медиации в нотариальной деятельности на примере применения медиации в Германии, при этом выделив преимущества внесудебного урегулирования спора над судебным, в том числе: альтернативный способ разрешения спора направлен на выработку аутентичного решения, основной целью является достижение консенсуса между сторонами, при этом направлен на гармонизацию отношений между ними, является экономичным по временным затратам, итог – примирение сторон. При этом Михаэль Беккер обратил внимание слушателей на то, что «исполнительная сила достигнутого медиативного соглашения в Германии, обеспечивается за счет издания, в том числе, специального нотариального документа» [19].

Следующий докладчик Жак Вотье выступил с докладом «Медиация в практике нотариата во Франции» в своем труде подчеркнул тот факт, что во Франции уже на протяжении 20-ти лет применяется договорная медиация, которой могут заниматься нотариусы.

По окончании конгресса был подведен итог, согласно которому была принята резолюция о необходимости введения ряда новых нотариальных действий, возложения на нотариуса обязанности по внесудебному урегулированию споров (медиации) [19].

Медиация – перспективная форма, служащая урегулированию возникших споров, при этом избегая судебного порядка. В первую очередь она связана с проведением переговоров между сторонами, находящимися в конфликте, при участии незаинтересованного третьего лица, не имеющего при этом права на вынесение обязательного решения.

Рассмотрим возможность интеграции процедуры медиации в нотариат в РФ. В соответствии с «Основами законодательства РФ о нотариате», нотариус осуществляет свои публичные полномочия лишь при отсутствии спора между сторонами, так как является органом бесспорной юрисдикции.

В.Ф.Тараненко говорит о том, что: «Разрешая отнесенные к его ведению вопросы, нотариус, в отличие от суда, не исследует и не выясняет спорных обстоятельств. Предмет нотариальной деятельности – бесспорные дела» [68, с. 504].

В данном случае необходимо разграничить два понятия «юридический конфликт» и «правовой спор». В научной литературе существует два понимания юридического конфликта – в широком и узком смыслах. В узком смысле юридический конфликт – «конфликт, все элементы которого носят правовой характер. Согласно широкому толкованию, юридический конфликт – противоборство с наличием хотя бы одного элемента юридических отношений, при чем не обязательно, чтобы правовые отношения имелись на каждом этапе развития конфликта» [30, с. 316]. Согласно толковому словарю русского языка спор - «взаимное притязание на владение чем-нибудь, разрешаемое судом» [48, с. 726]. Правовой спор (спор о праве) является самостоятельным, но при этом не является обязательным этапом юридического конфликта, так как это зависит от значимости конфликта, стоит отметить, что если противоречие игнорируется, то спор не возникает. Таким образом, если возникают препятствия в осуществлении прав, преодоление которых без взаимодействия сторон или вмешательства третьей стороны невозможно, возникает спор – стадия развития конфликта. Следовательно, правовой спор – «общественное отношение между конфликтующими сторонами, урегулированное нормами материального права» [21, с. 40]. Спор о праве включает в себя не просто разногласия сторон, а только те разногласия, которые урегулированы правом. При этом юридический конфликт может сочетать в себе правовые и не правовые элементы, если же конфликт состоит лишь из юридических (правовых) элементов, он будет являться правовым спором.

Таким образом, под спором о праве понимается «самостоятельный этап развития юридического конфликта» [21, с. 576], непосредственно связанный с попыткой перехода к разрешению юридического конфликта,

следовательно, спор о праве разрешается путем проведения специальной формализованной процедуры, при этом может содержать в себе лишь юридические элементы.

Подводя итог вышесказанного, юридический конфликт является отражением противоборства интересов между сторонами, при этом, он должен содержать элемент юридических отношений, он может сочетать правовые и неправовые элементы, что и будет влиять на возможность его разрешения. Спор о праве (правовой спор) – это конфликт, состоящий исключительно из юридических элементов.

Исходя из вышеизложенного, сфера деятельности нотариата – бесспорная юрисдикция. Если конфликт выходит за рамки бесспорности, он переходит на самостоятельную стадию – правовой спор, разрешение которого осуществляется непосредственно в суде.

В нотариальной практике встречаются случаи, когда между лицами отсутствует правовой спор, однако стороны пребывают в состоянии конфликта. Ярким примером может служить ситуация, когда стороны принимают наследство, при этом признавая права друг друга в отношении наследственного имущества и не оспаривают их, однако пребывая в состоянии конфликта не могут прийти к единому знаменателю относительно реализации своих прав в отношении общей собственности. Еще одним примером может служить ситуация, возникающая в области семейных отношений, когда нет спора о правах сторон, однако они не могут прийти к консенсусу в вопросах совместной реализации этих прав.

Таким образом, разрешить спор о праве, еще не значит разрешить юридический конфликт, частью которого он является. Для того чтобы разрешить юридический конфликт необходимо урегулировать противоречия на уровне глубинных интересов сторон, обнаружить потребности, ценности, которые были нарушены. Для этого необходимо установить и устранить его причины, наиболее эффективными способами разрешения конфликтов интересов являются переговоры и медиация.

При этом взаимодействие между субъектами гражданского оборота происходит на основании принципов диспозитивности, автономности, следовательно, стороны должны быть вольны и в выборе способа разрешения возникшего между ними конфликта.

Нотариус может выступить в роле примирителя, помочь сторонам урегулировать юридический конфликт. Нотариус – медиатор не выносит решения по существу, но выступает помощником в принятии взаимовыгодного соглашения.

Как справедливо отмечает Э. Клер: «В качестве основной цели своей деятельности нотариус должен стремиться к активному участию в предупреждении конфликтов, не только разрешая возникающие по ходу разногласия, но также предупреждая зарождение споров в дальнейшем. В этом смысле, разрешение конфликтов составляет часть превентивной функции нотариата» [27, с. 214].

По мнению В.В. Яркова «У медиатора и нотариуса есть схожие аспекты: соблюдение нейтралитета и беспристрастности, независимость от других лиц, повышенная ответственность» [71, с. 20].

В настоящее время в силу ст. 6 «Основ законодательства Российской Федерации о нотариате»: «Нотариус не вправе заниматься никакой иной деятельностью, кроме нотариальной, научной и преподавательской, нотариус не имеют права при заключении договора оказывать услуги посредника». Устанавливая данный запрет, законодатель исходил из того, что оказание нотариусом посреднических услуг будет противоречить природе нотариальной деятельности. Что касается запрета оказывать посреднические услуги при заключении договора, то здесь возникает ситуация, при которой нотариус облакает в правовую форму волю сторон, он не должен склонять их к какому-либо решению, не должен убеждать стороны в необходимости заключения этого договора. При этом, если нотариус будет навязывать сторонам свою волю, произойдет нарушение ст. 1 Основ, согласно которой, нотариальная деятельность направлена на защиту прав и законных интересов

лиц. Однако стоит учитывать тот факт, что в то время, когда были составлены «Основы законодательства РФ о нотариате» медиация еще не получила свое распространение на территории нашего государства, поэтому не были известны плюсы проведения процедуры медиации. Выполняя функции посредника при заключении сделки, медиатор не будет оказывать влияние на формирование воли лица, он будет выполнять иные функции: выступать «катализатором» беседы (снижать напряженную атмосферу), для того, чтобы стороны сосредоточились на решении основного вопроса, упорядочивать переговоры и т.д. Поэтому, законодателю нужно разрешить вопрос о совместимости нотариальной деятельности и деятельности медиатора.

27 июля 2010 года был принят Федеральный закон № 193-ФЗ «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)» [44], который легитимировал медиацию. Данный внеюрисдикционный способ урегулирования конфликтов между сторонами признан допустимым и признаваемым государством. Таким образом, все органы гражданской юрисдикции должны учитывать данный аспект, в том числе нотариусы, однако для этого необходимо внедрение интегрированной медиации, которая позволит отразить особенности деятельности юрисдикционного органа, при этом способна учесть особенности процедур, в которых осуществляется такая деятельность. Интегрированная медиация – это специальная процедура деятельности юрисдикционных органов, а также специальная форма такой деятельности, направленная на примирение сторон в рамках юридического процесса.

Следовательно, применения данного закона в нотариальной деятельности может быть актуальным в следующих случаях: во-первых, данным ФЗ не установлено каких-либо ограничений возможности направления юрисдикционными органами сторон на совершение процедуры медиации, например, нотариус, не обладающий навыками проведения процедуры медиации, должен порекомендовать сторонам

обратиться к медиатору, в последующем стороны вернуться к нему с соглашением, которое послужит основанием для реализации нотариусом своих полномочий. Из этого следует, что нотариус должен быть подготовлен для работы с данным законом.

При этом предпринимались попытки интеграции процедуры медиации в нотариата России. В Государственной программе Российской Федерации «Юстиция», в проекте федерального закона «О нотариате и нотариальной деятельности в Российской Федерации» [38] предусматривалась интеграция процедуры медиации в деятельность нотариуса. Урегулирование споров было определено одной из основных задач нотариуса. Так, согласно Законопроекту, была разработана глава 35 «Удостоверение медиативных соглашений», таким образом, примирительные процедуры относились к нотариальным действиям, выполняемым нотариусом, содержащая положения устанавливающие правила применения нотариусом процедуры. Эти положения содержали элементы, как частной медиации, так и элементы интегрированной медиации (ст. 256). При этом если стороны обратились к нотариусу с просьбой о проведении процедуры медиации, нотариус может отказать в инициировании такой процедуры лишь в том случае, если не обладает правом заниматься медиацией, в том числе, в подобной ситуации должен порекомендовать обратиться к другому медиатору.

При этом был поставлен вопрос об освоении нотариусами-медиаторами основ науки психологии, однако, составители законопроекта пришли к тому, что использование психологических приемов при проведении примирительных процедур может не только помешать урегулированию спора, но и изменить цель данной процедуры, например, медиация из процедуры по урегулированию конфликта может превратиться в консультацию психолога, а медиатор из посредника, станет лицом, оказывающим услуги психологического характера и вместо того, чтобы заниматься урегулированием спора, он начнет «лечить» стороны, будет искать причину конфликта в психологической травме лица и т.д. Однако, умение находить

компромисс является важным аспектом в деятельности медиатора, а для того, чтобы примирить стороны, нередко приходится «успокоить их пыл», в этом смысле, представляется правильным прививать нотариусам знания конфликтологии, юридической психологии. Ведь важно создать атмосферу доверия, нотариус не должен решать за стороны, он должен содействовать достижению консенсуса, при этом нотариус должен обладать навыками по обнаружению скрытой, противоправной мотивации, уметь противостоять психологическому давлению.

Что касается специфики относительно самой процедуры медиации в нотариальной деятельности, в Законопроекте предлагалось следующее: медиативное соглашение, удостоверенное нотариусом, должно относиться к исполнительным документам (для чего необходимо разработать механизм принудительного исполнения); медиатор может предложить сторонам различные варианты урегулирования конфликта, а также совершение иных целесообразных действий. Относительно последнего положения необходимо учитывать то, что не всегда стороны имеют возможность предусмотреть возможные варианты урегулирования спора, в связи с тем, что у них может отсутствовать соответствующий жизненный опыт, а также знания в данной сфере общественных отношений, правовая квалификация. Поэтому стороны нуждаются в грамотном совете медиатора, отвечающим их интересам, при этом соответствующего правовым нормам и обеспечивающего стабильность их отношений.

В практике применения посреднических процедур выделяют две основные модели – частная и интегрированная. По мнению С. К. Загайновой: «Частная модель медиации не может реализоваться в деятельности юрисдикционных органов. Интегрированная медиация регламентируется как специальная процедура и форма деятельности юрисдикционных органов (судов, нотариата, судебных приставов-исполнителей), направленная на урегулирование спора в рамках юридического процесса» [20, с. 51-56]. Таким образом, С. К. Загайнова говорит о том, что: «В деятельности нотариата как

юрисдикционного органа может быть реализована только модель интегрированной, а не частной медиации, что довольно спорно, учитывая правовые особенности нотариальной деятельности» [17, с. 76].

Исходя из вышеизложенного, наиболее правильным представляется вывод В.В. Яркова: «Для того, чтобы медиация стала эффективным правовым институтом в России, необходим комплексный подход, включающий развитие частной и интегрированной моделей медиации, а также медиативных техник в профессиональной юридической деятельности. Параллельно с развитием частной модели необходимо внедрять интегрированную медиацию в деятельность юрисдикционных органов. Поскольку в интегрированной модели примирение рассматривается как одна из дополнительных компетенций субъектов, реализующих юрисдикционную деятельность. правовое регулирование интегрированной медиации осуществляется не специальным законом, а в рамках отраслевого законодательства, которое регламентирует деятельность того или иного юрисдикционного органа» [71, с. 67].

И.Н. Черемных говорит о том, что преимущество медиации состоит в следующем: «в быстрой и невысоких издержках по сравнению с завершением споров в суде; в высоком потенциале добровольной исполнимости достигнутого соглашения; в обеспечении конфиденциальности процесса. А также в создании гарантий для сохранения нормальной морально-психологической атмосферы в отношениях сторон после достижения результата» [21, с. 576].

С.И. Калашникова, анализируя российское законодательство и опыт зарубежных стран, говорит о том, что «Применительно к России наиболее логичным видится закрепление возможности нотариального удостоверения медиативного соглашения и придания ему, таким образом, исполнительной силы» [25, с. 5]. Е.В. Михайлова находит уместным модернизировать действующее гражданское процессуальное и арбитражное процессуальное законодательство и внести в них соответствующие разделы, посвященные

оспариванию медиативных соглашений и порядку выдачи на них исполнительных листов на принудительное исполнение медиативных соглашений. С точки зрения И.В. Рехтиной: «Медиативному соглашению необходимо придать силу не просто гражданско-правовой сделки, а силу итогового акта, подлежащего принудительному исполнению посредством закрепления в АПК РФ и ГПК РФ отдельного производства о признании и приведении в исполнение медиативного соглашения» [55, с. 52].

Главной целью сторонников интеграции процедуры медиации в нотариат РФ является развитие механизма, способствовавшего урегулированию споров вне судебного разбирательства между сторонами, чтобы избежать судебного разбирательства и попытаться перейти от вынужденного – судебного правосудия к выбираемому.

Принятие «Основ законодательства Российской Федерации о нотариате» требует от нотариального сообщества активного включения в реализацию новых функций, возлагаемых на нотариат.

Таким образом, считается возможным интегрировать процедуру медиации в нотариат Российской Федерации, которая будет иметь непреходящее значение для России и для налаживания цивилизованных отношений во всем мире. В.Д. Перевалов, выступая на Франко-Российском коллоквиуме и 7-м Франко-Российском семинаре, обозначил один из основных аспектов необходимости интеграции процедуры медиации в нотариат Российской Федерации: «Для России одной из важнейших проблем сегодня остается проблема достижения баланса (консенсуса) между собственно российской культурой, менталитетом, правопониманием и восприятием культурных достижений мирового значения Запада, с одной стороны, и Востока – с другой. Принципиальное решение этой проблемы запрограммировано в Конституции Российской Федерации. Это формирование гражданского общества, обеспечение защиты прав и свобод человека, развитие государства как социального и правового и соответствующей правовой системы. В развитие этих положений в условиях

нашей динамично развивающейся социально ориентированной экономики, в условиях глобальных, в значительной степени позитивных перемен в мире необходимо создать правовую базу, разработать механизмы реализации нормативно-правовых актов, направленных на воспитание активных в правовом отношении личностей, формирование толерантности, доверия и ответственности во взаимоотношениях людей друг с другом, государственными и общественными структурами» [50].

По мнению М.И. Сазоновой: «Нотариус – медиатор на генном уровне. Ведь он, представляя интересы сторон, выступает примирителем при удостоверении всевозможного рода соглашений, договоров» [69, с. 17], цель его деятельности в том: «Чтобы согласовать изначально не совпадающие интересы разных сторон одного и того же правоотношения», предупреждая гражданско-правовые споры.

Как справедливо заметила Е.И. Носырева: «Ориентировать правовую систему на урегулирование споров исключительно с помощью длительного судебного механизма – это все равно, что рассматривать хирургическую операцию как единственное средство излечения болезни. Судебная процедура, как и хирургическая операция, должна применяться лишь тогда, когда это действительно необходимо или когда иные, альтернативные методы оказались безуспешными» [36, с. 320].

Стороны нуждаются в грамотном совете медиатора. В связи с этим содействие примирению сторон требует специальных знаний и навыков, приобретение которых возможно в рамках прохождения специализированного обучения нотариусами и помощниками нотариусов по программе «Медиация в нотариальной деятельности», реализуемой Центром медиации Уральского государственного юридического университета. При этом нотариусы всегда занимались сближением интересов сторон, но законодательством не предоставлено необходимых инструментов, для более эффективного разрешения конфликтов. Для убеждения сторон они используют личный опыт, терпение. Исследования центра медиации

Уральского государственного юридического университета подтвердили тот факт, что нотариусы, проходившие обучение по программе «Техника и медиация в нотариальной деятельности», расширили свои возможности в области урегулирования разногласий в рамках нотариальной деятельности, при этом обогатив свой инструментальный запас.

Таким образом, интеграция процедуры медиации в нотариат РФ обусловлена принадлежностью нотариата РФ к системе латинского нотариата, в связи с чем, имеются основания для интеграции эффективных средств и инструментов, способствующих разрешению споров, возникающих в нотариальной деятельности. Преимущества расширения данной функции нотариата очевидны: залог устойчивости гражданского оборота; гармонизация отношений между сторонами, развитие партнерских отношений; повышение роли нотариата в жизни общества; снижение служебной нагрузки судебной системы.

2.2.4 Правоустановительная функция нотариата

Данная функция заключается в том, что, осуществляя нотариальную деятельность, нотариус устанавливает большие группы юридических фактов, образующих фактически составы.

Правоустановительная деятельность, осуществляемая нотариусом, может иметь как самостоятельное значение, так и являться предпосылкой для совершения последующих действий. Совершить нотариальное действие нотариус может только после проверки наличия всех фактов, образующих юридическое основание для совершения такого нотариального действия.

Исходя из вышеизложенного, можно говорить о том, что правоустановительная деятельность – необходимая предпосылка для совершения соответствующего нотариального действия, и как следствие, возникновения определенных гражданских прав.

Под фактическим составом понимается совокупность юридических фактов, наличие которых необходимо и достаточно для возникновения, изменения и прекращения правоотношений. В науке практически

общепризнанным считается мнение, что основаниями возникновения, изменения и прекращения большинства правоотношений являются не единичные юридические факты, а так называемые фактические составы, в которые входят в различной комбинации как действия и события, так и иные юридические факты.

Например, если нотариус установит факт недееспособности лица, обратившегося к нему за удостоверением сделки, он не может совершить требуемое нотариальное действие, так как установленный факт носит серьезные правовые последствия – лицо не может являться субъектом гражданского правоотношения. То же касается установления правоспособности юридического лица, обратившегося к нотариусу, которая возникает с момента внесения в Единый Государственный реестр юридических лиц сведений о создании юридического лица, из которого нотариус может запросить все необходимые для него сведения. При этом стоит учитывать тот факт, что при удостоверении доверенности от имени юридического лица, нотариус обязан проверить документы, подтверждающие полномочия органов юридического лица или иных его представителей. Если за совершением нотариального действия обратилось лицо, ограниченное в дееспособности, которое имеет право на совершение сделки только с согласия представителя, нотариус обязан проверить его полномочия. В противном случае, если полномочия представителя не будут подтверждены, нотариус откажет в совершении нотариального действия.

«Говоря о дееспособности, необходимо сказать о том, что она может утрачиваться на протяжении жизни человека, так как подвержена воздействию большого массива отрицательных факторов, влияющих на нее. Зачастую бывает трудно определить факт недееспособности лица, ведь во многих случаях ни предшествующее поведение человека, ни его социальное положение, не позволяет сделать вывод о способности к совершению им неадекватного поступка. Таким образом, задача по выявлению на обыденном

уровне признаков, которые могут свидетельствовать о психическом отклонении лица, бывает достаточно сложной» [17, с. 256].

«В отношении некоторых групп граждан, правовое положение которых фактически не определено в виду того, что не было принято единого решения по вопросам об их психофизическом состоянии, особенно сложно проводить его оценку, к таким лицам относятся пожилые люди, чье психофизическое состояние не позволяет в определенных случаях однозначно разрешить вопрос об их способности осознавать совершаемые ими действия» [3, с. 4-8]. «К другой группе лиц относятся граждане, страдающие онкологическими заболеваниями, принимающие сильнодействующие опиоидные препараты. Несмотря на то, что данные лица обладают дееспособностью в полном объеме, для них существуют фактические ограничения в реализации права на совершение юридических действий с нотариальным удостоверением» [52]. Таким образом, необходимо, чтобы при совершении удостоверения сделки присутствовал не только нотариус, но и специалист, обладающий профессиональными навыками в области оценки состояния лица, а также возможности осознания им своих решений относительно совершения конкретного юридического действия.

Считается необходимым разработать список вопросов, которые позволили бы нотариусу определить наличие или же отсутствие патологических отклонений личности у гражданина, в тех случаях, если имело место возникновение сомнений относительно адекватности поведения лица.

Необходимо помнить о том, что при совершении нотариального действия, обязанностью нотариуса является и установление личности гражданина, обратившегося к нему, а также его представителя или представителя юридического лица.

Если у нотариуса возникли сомнения относительно подлинности предоставленных документов, он «вправе отложить совершение нотариального действия и направить соответствующий запрос с помощью

единой информационной системы нотариата (ЕИС) в форме электронного документа, заверенного усиленной квалифицированной подписью в федеральный орган государственной власти, выдавший документ, для того, чтобы убедиться в его подлинности» [45].

Таким образом, совершая удостоверение сделок, нотариус обязан установить следующий фактический состав, наличие которого необходимо для совершения нотариального действия:

- личность, обратившегося за совершением нотариального действия лица;
- дееспособность или правоспособность;
- принадлежность имущества на праве собственности или ином вещном праве;
- наличие обременений;
- наличие собственников.

Нотариусом, как правило, также проверяются документы об оценке имущества, являющегося предметом сделки.

С помощью нотариуса реализуется право наследника. Для этого наследнику необходимо предоставить необходимые документы для того, чтобы нотариус установил фактический состав, необходимый для возникновения наследственных правоотношений, а в дальнейшем и определенных правовых последствий, в том числе, документы, свидетельствующие об открытии наследства: подтверждающие фактическое вступление во владение наследственным имуществом, подтверждающие факт смерти и время открытия наследства (свидетельство о смерти наследодателя) и т.д. Доказательством родственных отношений (при наследовании по закону) между наследником и наследодателям могут служить: решение суда об установлении факта родственных или иных отношений, документы органов ЗАГСА, в отдельных случаях могут быть приняты в качестве доказательств родственных отношений: запись в паспорте о детях и т.д., однако, они должны в совокупности с другими

документами подтверждать наличие родства между наследником и наследодателем.

Таким образом, фактический состав будет включать в себя факт наличия родственных связей между наследником и наследодателем (при наследовании по закону), факт открытия наследства (смерти наследодателя), факт принадлежности наследственного имущества наследодателю. Данные документы в совокупности выступают основанием возникновения наследственных правоотношений, их наличие необходимо для возникновения наследственного производства, а в последствие и реализация прав наследников.

2.3 Доказательственная функция нотариата

Доказательственная функция нотариата – важнейшая в деятельности нотариусов, так как возникновение этой профессии, и ее становление обусловлены потребностями гражданского оборота. Данная функция получила свое выражение преимущественно в особом доказательственном значении конкретного результата нотариального производства – нотариального акта.

Федеральным законом «О внесении изменений в отдельные законодательные акты РФ» от 29.12.2014 года были внесены поправки относительно доказательственной силы нотариальных актов. Это поправка, отраженная в ст. 6 Закона 457-ФЗ «О внесении в отдельные законодательные акты Российской Федерации» дополнила ст. 61 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации, а именно, согласно п.5 ст. 61 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации: «Обстоятельства, подтвержденные нотариусом при совершении нотариального действия, не требуют доказывания, если подлинность нотариально оформленного документа не опровергнута в порядке,

установленном статьей 186 настоящего Кодекса, или не установлено существенное нарушение порядка совершения нотариального действия» [37].

Мы видим, что «неопровержимость» нотариального акта предусматривает два изъятия: если не опровергнута его подлинность или «не установлено существенное нарушение порядка совершения нотариального действия».

Согласно правовой норме, закрепленной в ст. 186 ГПК РФ, сторона, считающая, что имеющиеся в деле доказательства являются подложным, может подать заявление в суд, на основе чего суд выносит на слушание вопрос о достоверности сведений, содержащихся в соответствующем акте, в том числе нотариальном. В таком случае согласно ст. 56 ГПК сторона несет бремя доказывания обстоятельств, изложенных в заявлении. Тем самым была закреплена презумпция достоверности нотариального акта. Как справедливо замечает М.З. Шварц: «Введение предустановленной доказательственной силы нотариального акта вообще и нотариально удостоверенной сделки в частности является давно назревшей потребностью» [2, с. 168].

При этом законодатель не делит факты, содержащиеся в нотариальном акте и свидетельствуемые нотариусом, относительно их доказательственной силы. Таким образом, в п. 5 ст. 61 ГПК РФ законодатель закрепил презумпцию достоверности фактов, удостоверенных нотариусом (относится к свойствам фактов), при этом была закреплена предустановленность нотариального акта как доказательств (относится к свойствам документа).

Однако, закрепив данную презумпцию, не были определены следующие аспекты, заслуживающие внимания:

– в п. 5 ст. 61 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации говорится о том, что «обстоятельства, подтвержденные нотариусом при совершении нотариального действия, не требуют доказывания, если не установлено существенное нарушение порядка совершения нотариального действия». Не ясно, какое нарушение порядка будет являться существенным. Возможно, к таким нарушениям можно

отнести нарушение положений ст. 48 «Основ законодательства РФ о нотариате», однако, так как в законодательстве не установлено легального или судебного определения, трактовка в такой ситуации термина «существенные условия» остается на усмотрение судьи. Для решения данного вопроса будет целесообразным принять разъяснения Пленума Верховного Суда Российской Федерации в виде постановления о применении судами ст. 61 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации;

– законодателем не регламентирована процедура установления существенного нарушения порядка совершения нотариального действия, в ст. 186 Гражданского процессуального кодекса сказано лишь: «В случае заявления о том, что имеющееся в деле доказательство является подложным, суд может для проверки этого заявления назначить экспертизу или предложить сторонам представить иные доказательства», при этом, остается неясным, установлен этот факт в ходе рассмотрения дела судом, необходимо ли наличие заявления одной из сторон, чьи права были нарушены оспариваемым нотариальным актом, может ли суд сам инициировать проверку достоверности сведений, содержащихся в нотариальном акте;

– законодателем не регламентирован порядок разрешения споров о достоверности нотариальных актов, имеющих в деле. В каком случае стоит руководствоваться нормами главы 37 ГПК? А в каком случае разрешение данного спора будет происходить на основании ст. 186 ГПК? В ст. 186 ГПК РФ были установлены правила оспаривания письменных доказательств в случае, если они являются подложными (фальсифицированными), данный аспект указывает на принцип свободной оценки доказательств. Таким образом, нормы ст. 186 ГПК РФ будут применяться в том случае, если нотариус вовсе не составлял нотариального акта. Следовательно, если будет установлен тот факт, что нотариальный документ был фальсифицирован, должны применяться нормы ст. 186 ГПК РФ. Непосредственно обжалование действий нотариуса (нарушение существенного порядка совершения

нотариального действия), возможно лишь в порядке, установленном главой 37 ГПК РФ в порядке ст. 310 ГПК РФ, что требует соответственно инициации и проведения самостоятельного судебного процесса в суде общей юрисдикции, так как законодатель не установил указание на то, кто может устанавливать данное нарушение, в каком порядке оно должно быть установлено.

Конституционный Суд Российской Федерации в Постановлении от 19.05.1998 года №15-П «По делу о проверке конституционности отдельных положений ст. ст. 2, 12, 17, 24, 34 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате» выразил свою позицию, состоящую в том, что «нотариат в России служит целям защиты прав и законных интересов физических и юридических лиц, обеспечивая совершение нотариусами предусмотренных законодательными актами нотариальных действий от имени Российской Федерации, что гарантирует доказательственную силу и публичное признание нотариально оформленных документов» [51].

По мнению В.В. Яркова: «Законодательное признание особой доказательственной силы нотариальных документов предоставляет преимущества участникам гражданским отношений – будет гарантирована их правовая безопасность и станут предсказуемыми результаты судебной деятельности» [72, с. 303].

Л.Ф. Лесницкая: «Обеспечение доказательств в нотариальном порядке является средством укрепления законности в работе судебных органов» [66, с. 5]. Говоря о доказательственной силе нотариальных актов, необходимо затронуть такую юридическую конструкцию как аутентичный акт.

Как известно в законодательстве Российской Федерации понятие аутентичного нотариального акта отсутствует. Однако если мы обратимся к внутреннему законодательству зарубежных стран, то увидим, что в странах-членах Международного союза нотариусов, нотариус является публичным должностным лицом, придающим актам аутентичный характер. Данная

концепция придает актам особую достоверность, подлинность, чем наделяет их качеством бесспорности.

Филипп Дюпишо пишет, что во Франции под аутентичным актом понимаются: «Документы, составленные и подписанные специалистами, имеющими на это полномочия. Такие специалисты называются должностными лицами. Речь идет о специалистах, наделенных правом действовать в рамках государственной власти: в этом качестве выступают служащие, ведающие актами гражданского состояния (свидетельствами о рождении, о браке, о смерти и т. д.), судебные приставы, а также нотариусы. Во внимание принимаются также документы, заверенные нотариусом – нотариально удостоверенные акты. Исключительная доказательственная сила объясняется личностным качеством нотариуса: он является должностным лицом, назначенным государственной властью, которая контролирует его деятельность. В случае ненадлежащего выполнения обязательств нотариуса подвергают очень строгим санкциям. Именно благодаря этому качеству нотариус является свидетелем, располагающим особым доверием законодательной власти: при таких условиях закон предоставляет особое доверие» [72, с. 408].

Наиболее детально доктрину аутентичности мы можем рассмотреть на примере французского законодательства. Согласно ст. 1317 Гражданского кодекса Франции: «Аутентичным актом (или удостоверенным правоустанавливающим документом) является акт, который был оформлен публичными должностными лицами, уполномоченными оформлять официальные документы в том месте, где этот акт был составлен, с соблюдением необходимых формальных требований. Документ, как имеющий статус аутентичного акта, так и составленный частными лицами, является достоверным доказательством даже и в отношении того, что в ней выражено лишь декларативно, если только декларативное утверждение состоит в прямой связи с условием сделки. Декларативные утверждения, не относящиеся к условию сделки, могут служить лишь предпосылкой

письменного доказательства» [8]. Отсюда вытекает повышенная доказательственная сила аутентичных актов.

А.В. Грядов: «Доказательственная сила нотариального акта включает в себя процессуально-правовой аспект, что отражает влияние средства доказывания. На формирование судебного убеждения и материально-правовой аспект, что фиксирует цель принятия акта – защиту субъективных нотариальных прав его сторон. Если рассматривать публичный аспект нотариального акта, то можно в первую очередь отметить, что это одна из разновидностей аутентичного акта. Аутентичный акт является важнейшим элементом так называемого «превентивного правосудия», характерное для стран с цивилистической правовой традицией. По мнению А.В. Грядова: «Нотариат создан для составления аутентичных актов» [11, с. 55].

А.В. Грядов выделяет три аспекта доказательственной силы нотариального акта: «Во-первых, нотариальный акт является достоверным и полностью доказывает содержащиеся в нем положения в силу закона, т.е. в независимости от внутреннего убеждения судьи относительно достоверности его положений и достаточности нотариального акта для доказывания приведенных в нем юридических актов и фактов. Во-вторых, достоверность положений нотариального акта может быть оспорена только с помощью специальной процедуры подачи заявления о подлоге. В-третьих, подлинность происхождения нотариального акта от подписавших его лиц является презумпцией, достоверность которой может быть оспорена только в рамках процедуры о подлоге» [11, с. 55].

В праве России правовая конструкция аутентичного акта не получила своей полной реализации. Однако, в законодательстве, например, в ГК РФ можно найти положения, свидетельствующие о «намек» на аутентичность - приоритет сделок в письменной форме (нотариальная форма сделки).

Учитывая вышеизложенное, можно констатировать многообразие функций нотариального акта. Нотариальный документ, фиксирует волю сторон или подтверждает какое-либо событие. Нотариальному акту должна

отводиться центральная роль в процессе защиты прав, он должен обеспечивать правовую безопасность и предупреждать правовые споры. Особую доказательственную силу нотариально заверенным документам придает их публичный официальный характер, а также точная фиксация в них юридических фактов. Предоставленное нотариату право на обеспечение доказательств по делу, находящихся на судебном рассмотрении, направлено на закрепление доказательств и их всестороннего изучения в более короткие сроки

Ещё одной важной составляющей доказательственной функции нотариуса является обеспечение доказательств.

Согласно ст. 102 «Основ законодательства РФ о нотариате»: «По просьбе заинтересованных лиц нотариус обеспечивает доказательства, необходимые в случае возникновения дела в суде или административном органе, если имеются основания полагать, что представление доказательств впоследствии станет невозможным или затруднительным» следовательно, можно говорить о том, что главной целью в обеспечении доказательств считается предотвращение их потери, уничтожения, умышленного непредставления, без этого будет нельзя установить истину по делу.

Данная статья подверглась изменениям: с 1 января 2015 года были расширены возможности нотариусов по обеспечению доказательств. Старая редакция статьи говорила о том, что: «Нотариус не вправе совершать какие-либо действия по обеспечению доказательств, если к моменту обращения к нему заинтересованного лица в производстве суда или административного органа уже возбуждено дело, в которое эти доказательства могут быть представлены».

Нотариус значительно ограничен в праве сбора доказательственной информации, в частности, устанавливая содержание документов, представляемых сторонами, на основе которых происходит восприятие фактических обстоятельств.

В соответствии со ст. 103 «Основ законодательства РФ о нотариате»: «В порядке обеспечения доказательств нотариус допрашивает свидетелей, производит осмотр письменных и вещественных доказательств, назначает экспертизу». Все эти действия нотариус должен совершать в строгом соответствии с нормами гражданского процессуального законодательства РФ.

Выполняя данную функцию, нотариус составляет следующие нотариальные акты, подлежащие обязательной регистрации в реестре совершаемых нотариальных действий: протокол допроса свидетеля, протокол осмотра письменного или вещественного доказательства, акт о производстве экспертизы.

При этом, составляя нотариальные акты, нотариусы не вправе указывать в них свои выводы, замечания и соображения. При совершении нотариальных действий по обеспечению доказательств нотариусы, только фиксируют сведения об определенном факте, не оценивая достоверность этих сведений.

Глава 3 Административно-правовой статус нотариата в Российской Федерации

3.1 Требования для занятия нотариальной деятельностью в Российской Федерации

Нотариусом в Российской Федерации может быть гражданин Российской Федерации:

- «получивший высшее юридическое образование в имеющей государственную аккредитацию образовательной организации высшего образования;
- имеющий стаж работы по юридической специальности не менее чем пять лет;
- достигший возраста двадцати пяти лет, но не старше семидесяти пяти лет;
- сдавший квалификационный экзамен.

Нотариусом в Российской Федерации не может быть лицо:

- имеющее гражданство (подданство) иностранного государства или иностранных государств, если иное не предусмотрено международным договором Российской Федерации;
- признанное недееспособным или ограниченное в дееспособности решением суда, вступившим в законную силу;
- состоящее на учете в наркологическом или психоневрологическом диспансере в связи с лечением от алкоголизма, наркомании, токсикомании, хронических и затяжных психических расстройств;
- осужденное к наказанию, исключающему возможность исполнения обязанностей нотариуса, по вступившему в законную силу приговору суда, а также в случае наличия не снятой или не погашенной в

установленном федеральным законом порядке судимости за умышленное преступление;

- представившее подложные документы или заведомо ложные сведения при назначении на должность нотариуса;

- ранее освобожденное от полномочий нотариуса на основании решения суда о лишении права нотариальной деятельности по основаниям, установленным настоящими Основами, в том числе в связи с неоднократным совершением дисциплинарных проступков или нарушением законодательства (за исключением случаев сложения нотариусом полномочий в связи с невозможностью исполнять профессиональные обязанности по состоянию здоровья).

При совершении нотариальных действий нотариусы, работающие в государственных нотариальных конторах и занимающиеся частной практикой, обладают равными правами и несут одинаковые обязанности. Оформленные нотариусами документы имеют одинаковую юридическую силу.

Нотариус, занимающийся частной практикой, должен быть членом нотариальной палаты субъекта Российской Федерации, на территории которого он осуществляет нотариальную деятельность» [49].

3.2 Права и обязанности нотариуса в Российской Федерации

Права нотариуса в Российской Федерации:

- «совершать предусмотренные настоящими Основами нотариальные действия в интересах физических и юридических лиц, обратившихся к нему, за исключением случаев, когда место совершения нотариального действия определено законодательством Российской Федерации или международными договорами;

- составлять проекты сделок, заявлений и других документов, изготавливать копии документов и выписки из них, а также давать разъяснения по вопросам совершения нотариальных действий;

- истребовать от физических и юридических лиц сведения и документы (в том числе содержащие персональные данные), необходимые для совершения нотариальных действий;

- представлять в установленных федеральным законом случаях и порядке заявление о государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним и иные необходимые документы в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный Правительством Российской Федерации на осуществление государственного кадастрового учета, государственной регистрации прав, ведение Единого государственного реестра недвижимости и предоставление сведений, содержащихся в Едином государственном реестре недвижимости, его территориальные органы или подведомственное ему государственное бюджетное учреждение, наделенное соответствующими полномочиями в соответствии с решением такого органа (далее - орган регистрации прав), и получать выписки из Единого государственного реестра недвижимости, удостоверяющие государственную регистрацию возникновения или перехода прав на недвижимое имущество, и иные документы, выдаваемые этим органом;

- получать бесплатно в форме электронного документа сведения из единого государственного реестра юридических лиц и единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей, а также в связи с ведением наследственного дела получать сведения от федерального органа исполнительной власти, осуществляющего функции по контролю и надзору за соблюдением законодательства о налогах и сборах, о номерах банковских счетов, вкладах (депозитах), наименованиях и месте нахождения банков и иных кредитных организаций, в которых были открыты банковские счета, вклады (депозиты) наследодателя на момент его смерти;

- получать от Пенсионного фонда Российской Федерации по запросу через единую информационную систему нотариата в электронной форме сведения о страховом номере индивидуального лицевого счета физического лица, о размере пенсии, недополученной наследодателем на день его смерти, необходимые для совершения нотариальных действий, предусмотренных настоящими Основами» [49].

Обязанности нотариуса:

- Нотариус обязан оказывать физическим и юридическим лицам содействие в осуществлении их прав и защите законных интересов, разъяснять им права и обязанности, предупреждать о последствиях совершаемых нотариальных действий, с тем чтобы юридическая неосведомленность не могла быть использована им во вред.

- Нотариус выполняет свои обязанности в соответствии с настоящими Основами, законодательством субъектов Российской Федерации и присягой. Нотариус обязан хранить в тайне сведения, которые стали ему известны в связи с осуществлением его профессиональной деятельности. Суд может освободить нотариуса от обязанности сохранения тайны, если против нотариуса возбуждено уголовное дело в связи с совершением нотариального действия.

- Нотариус обязан отказать в совершении нотариального действия в случае его несоответствия законодательству Российской Федерации или международным договорам.

- Нотариус обязан не реже одного раза в четыре года повышать (в том числе с применением электронного обучения и дистанционных образовательных технологий) квалификацию в осуществляющей образовательную деятельность организации, образовательная программа которой аккредитована Федеральной нотариальной палатой.

- Нотариус обязан обеспечить функционирование нотариальной конторы, расположенной на территории нотариального округа, в котором нотариус назначен на должность.

- Требования по содержанию и функционированию нотариальной конторы, обеспечению надлежащих условий для приема нотариусом обратившихся за совершением нотариальных действий лиц устанавливаются Федеральной нотариальной палатой.

- Нотариус обязан информировать граждан и юридических лиц о своем месте нахождения и режиме работы, в том числе посредством размещения при входе в здание или помещение нотариальной конторы вывески, указателей, а также посредством (при наличии) сайта нотариуса в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет".

- Вывеска и указатели должны иметь наименование "нотариус" или "нотариальная контора", а также могут содержать информацию о режиме работы и контактных телефонах.

- Стандарты оформления (макет) вывески и указателей при входе в здание или помещение нотариальной конторы, их предельные размеры и размещаемая на них информация должны соответствовать требованиям, установленным нотариальной палатой субъекта Российской Федерации в соответствии с законодательством Российской Федерации, нормативными правовыми актами органов местного самоуправления соответствующих муниципальных образований, и положению, утвержденному Федеральной нотариальной палатой и содержащему стандарты оформления (макет) вывески и указателей при входе в здание или помещение нотариальной конторы, их предельные размеры и перечень размещаемой на них информации.

- Стандарты оформления сайта нотариуса в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет" и требования к его содержанию утверждаются Федеральной нотариальной палатой.

- Нотариус обязан соблюдать график приема населения, утвержденный нотариальной палатой субъекта Российской Федерации [49].

3.2 Рекомендации по совершенствованию законодательства нотариата в Российской Федерации

Нотариус в современной российской действительности, представляя собой неотъемлемую часть правоохранительных органов, осуществляет функции правозащитного характера в сфере обеспечения прав и законных интересов всех сторон гражданского оборота.

С одной стороны, нотариус выступает как уполномоченный представитель государства, выполняя публичные функции и действуя от лица и во исполнение требований органов государственного механизма, а с другой, - нотариус, несет некий образ «свободной профессии», то есть – независимое звено в юриспруденции, что и придает равенство интересам и правам граждан и государства.

Нотариат призван обеспечивать в соответствии с Конституцией РФ [29], Конституциями республик в составе Российской Федерации, Основами законодательства Российской Федерации о нотариате от 11 февраля 1993 г. с последующими изменениями и дополнениями []¹ защиту прав и законных интересов граждан и юридических лиц путем совершения нотариусами и другими уполномоченными на то должностными лицами предусмотренных законодательными актами нотариальных действий от имени государства.

Стоит обратить внимание на то, что совершать нотариальные действия вправе только определенные лица: нотариусы, работающие в государственной нотариальной конторе; нотариусы, занимающиеся частной практикой; главы местной администрации поселения и специально уполномоченные должностные лица местного самоуправления поселения; должностные лица консульских учреждений.

В пределах нотариального округа нотариуса, где он имеет назначение на должность, ему выделяется место для совершения нотариальных

¹ Основы законодательства Российской Федерации «О нотариате»: утв. ВС РФ 11.02.1993 № 4462–1 (ред. от 03.07.2016) // Ведомости Верховного Совета РФ. — 1993. — № 10. — Ст. 357.

действий. Нотариусы, занимающиеся частной практикой, состоят в членах нотариальной палаты, которая является некоммерческой организацией, представляющей собой профессиональное объединение.

Нотариусом в Российской Федерации может быть гражданин Российской Федерации:

- получивший высшее юридическое образование в имеющей государственную аккредитацию образовательной организации высшего образования;
- имеющий стаж работы по юридической специальности не менее чем 5 лет;
- достигший возраста 25 лет, но не старше 75 лет;
- сдавший квалификационный экзамен.

Ограничения в отношении претендентов на должность нотариуса установлены в части 2 статьи 2 Основ о нотариате. «Нотариус вправе иметь помощника, стажера. Нотариальные палаты ежегодно определяют количество стажеров, необходимых в данной нотариальной палате» [57, с. 37].

Нотариальные действия – это юридически значимые действия, совершаемые нотариусами, должностными лицами местных органов исполнительной власти (при отсутствии нотариуса в данной местности), уполномоченными должностными лицами консульских учреждений.

В соответствии с положением главы 7.1 Основ о нотариате с 1 января 2015г. нотариусы обязаны вносить в единую информационную систему нотариата сведения:

- о совершении нотариальных действий при их регистрации в реестре нотариальных действий единой информационной системы нотариата;
- об открытии наследства при поступлении заявлений, являющихся основанием для заведения наследственного дела;
- об уведомлениях о залоге движимого имущества при их регистрации в реестре уведомлений о залоге движимого имущества;

- иные сведения в соответствии с ч.2 ст. 34.2 Основ о нотариате, если их внесение не возложено на нотариальные палаты.

«В настоящий момент существует ряд актуальных проблем, стоящих перед государством и обществом, в решении которых нотариат может выступать эффективным механизмом. Серьезным прорывом стало расширение участия нотариуса в корпоративных отношениях. Именно благодаря введению обязательной нотариальной формы сделок с долями ООО удалось сбить вал рейдерских захватов» [4, с. 10].

Заметны и достижения нотариального сообщества, особенно в области развития электронного нотариата, так как к 2018 году реестры нотариусов станут полноценно электронными. Записи о нотариальных актах будут вестись в режиме онлайн, будут храниться в электронных архивах и будут доступны для взаимодействия, естественно, сохраняя нотариальную тайну, что является незыблемым.

В начале 2016 года нотариусу для обязательного удостоверения были переданы три вида сделок с недвижимостью, которые были наиболее уязвимы и требовали определенных механизмов их защиты. Сделки по продаже доли в праве общей собственности на недвижимое имущество, сделки с земельными долями с участием несовершеннолетних, ограниченно дееспособных граждан, а также с имуществом, находящемся на праве доверительного управления, теперь удостоверяются нотариально, что позволяет обеспечивать их юридическую чистоту.

Впервые за время существования небюджетного нотариата в Госдуме 08.04.2016г. проводились парламентские слушания, посвященные обсуждению роли и потенциала нотариата.

Говоря о повышении привлекательности нотариальной формы сделок, стоит отметить, что благодаря решениям законодателя нотариус предоставляет гражданам обслуживание в режиме «одного окна», и теперь нотариусы сами получают необходимые сведения из государственных реестров; упрощен порядок государственной регистрации прав, основанных

на нотариально удостоверенном документе, и сокращены сроки регистрации до трех дней, а в случае представления документов в электронной форме — до одного дня; значительно снижены тарифы за удостоверение сделок, предметом которых является отчуждение недвижимого имущества.

Важнейшим достижением для нотариального сообщества стало развитие электронного документооборота. Созданная Федеральной нотариальной палатой Единая информационная система нотариата позволила создать публичный реестр уведомлений о залоге движимого имущества, который стал востребованным инструментом регулирования залоговых отношений [65, с. 15].

В настоящее время все нотариусы России имеют электронную подпись. Одним из важнейших факторов, стимулирующих граждан и предпринимателей обращаться к нотариусу, является многоуровневая система обеспечения имущественной ответственности нотариуса.

В случае, если по вине нотариуса гражданам или юридическим лицам был причинен ущерб, то он в полной мере возмещается за счет личного и коллективного страхования ответственности нотариусов. При недостаточности сумм возмещения, полученного по данным договорам — за счет личного имущества нотариуса, а в случае недостаточности и имущества нотариуса - за счет средств созданного компенсационного фонда Федеральной нотариальной палаты, который заработал уже с 1 января 2018 года.

Кроме того, с января 2016 года вступил в силу Кодекс профессиональной этики нотариусов в Российской Федерации, который решает вопросы дисциплинарной ответственности нотариуса и является еще одним аргументом в пользу развития нотариата как института с высокой степенью ответственности. Взяв на себя серьезные функции, нотариат взял и серьезную ответственность, которая сейчас прописана не только в Основах законодательства Российской Федерации о нотариате, но и в Кодексе профессиональной этики нотариусов в РФ [54, с. 37].

К актуальным задачам, которые стоят перед российским нотариатом, можно отнести следующее. Прежде всего, это расширение перечня сделок с недвижимостью, подлежащих обязательному нотариальному удостоверению. Еще одной задачей является совершенствование реестра уведомлений о залогах движимого имущества за счет его расширения в части регистрации сведений о сделках и обременениях, в частности, о заключении договора купли-продажи товара с сохранением права собственности за продавцом, о заключении договора лизинга.

Кроме того, необходимо стремиться к большей интеграции с правовыми системами других ведомств (например, при удостоверении доверенности, о совершенном действии информируются все причастные к этому государственные органы: и Росрестр, и ЗАГС, и налоговая служба). Следующая актуальная задача – обеспечение защиты нотариуса. Если сравнивать статус судьи и нотариуса, то оба действуют от имени Российской Федерации, обладают независимостью по статусу. Однако вопросы защиты судьи решены работающим законодательством с 1995 года.

Нотариус также является спецсубъектом, но никаких особых привилегий и защиты не имеет.

Таким образом, основные векторы развития нотариата выражаются в следующем.

- Развитие электронного нотариата. Записи о нотариальных актах будут вестись в режиме онлайн, будут храниться в электронных архивах и будут доступны для взаимодействия, естественно, сохраняя нотариальную тайну, что является незыблемым. Созданная Федеральной нотариальной палатой Единая информационная система нотариата позволила создать публичный реестр уведомлений о залоге движимого имущества, который стал востребованным инструментом регулирования залоговых отношений.

- Обязательное удостоверение некоторых видов сделок. Сделки по продаже доли в праве общей собственности на недвижимое имущество, сделки с земельными долями с участием несовершеннолетних, ограниченно

дееспособных граждан, а также с имуществом, находящемся на праве доверительного управления, теперь удостоверяются нотариально, что позволяет обеспечивать их юридическую чистоту.

- Нотариус предоставляет гражданам обслуживание в режиме «одного окна». Теперь нотариусы сами получают необходимые сведения из государственных реестров; упрощен порядок государственной регистрации прав, основанных на нотариально удостоверенном документе, и сокращены сроки регистрации до трех дней, а в случае представления документов в электронной форме — до одного дня; значительно снижены тарифы за удостоверение сделок, предметом которых является отчуждение недвижимого имущества.

- Повышенная ответственность нотариуса. В случае, если по вине нотариуса гражданам или юридическим лицам был причинен ущерб, то он в полной мере возмещается за счет личного и коллективного страхования ответственности нотариусов. При недостаточности сумм возмещения, полученного по данным договорам – за счет личного имущества нотариуса, а в случае недостаточности и имущества нотариуса – за счет средств созданного компенсационного фонда Федеральной нотариальной палаты, который заработал уже с 1 января 2018 года. Взяв на себя серьезные функции, нотариат взял и серьезную ответственность, которая сейчас прописана не только в Основах законодательства Российской Федерации о нотариате, но и в Кодексе профессиональной этики нотариусов в РФ.

Заключение

Нотариус, это должностное лицо, которое выступает в качестве беспристрастного свидетеля подписывающих документы.

Они выполняют ряд обязанностей, в том числе удостоверение подписей, выявление мошенничества и принесение присяг.

Некоторые нотариусы работают не по найму, в то время как другие работают по профессиям, в которых необходимы нотариальные навыки.

Чтобы стать нотариусом, вам может потребоваться сдать экзамен и оплатить регистрационный взнос. Точные требования зависят от штата.

Нотариусы должны быть послушными, знакомыми с юридическими документами и гибкими.

Нотариус, это государственное должностное лицо, уполномоченное удостоверять в соответствии с законами, контрактами и другими внесудебными актами.

Эти специалисты работают в государственных учреждениях, откуда они следят за соблюдением соответствующей процедуры регистрации для публикации актов, которые им представляются, в дополнение к оказанию поддержки в определении расчета и сбора налогов и сборов.

История развития нотариальных функций свидетельствует о взаимосвязи социальных, культурных, экономических и политических отношений. Появление функции писца повлекло за собой возникновение расширяющихся структур в виде артели писцов, корпораций нотариусов, и в дальнейшем становление нотариата, закрепление за ним структурообразующей функции по ведению бесспорных дел, возможности урегулирования юридических конфликтов вне судебного разбирательства.

Функции нотариуса прошли этап их огосударствления: нотариус стал осуществлять свою деятельность от имени государства; образовывались нотариальные корпорации, внутри которых развивалось свое внутреннее самоуправление; нотариус стал представителем независимой профессии.

Правовой наукой не выработано единого подхода к определению понятия «нотариат». Однако исследовав научно-правовые материалы по данной теме, проанализировав российское нотариальное законодательство, представляется возможным определять нотариат как систему органов и должностных лиц, а также частнопрактикующих граждан профессионалов (так как в систему нотариата входят государственные нотариусы, нотариусы, занимающиеся частной практикой, должностные лица органов местного самоуправления и должностные лица консульских учреждений), на которых в соответствии со ст. 1 «Основ законодательства Российской Федерации о нотариате» возложена обязанность по совершению нотариальных действий от имени Российской Федерации с целью обеспечения защиты прав и законных интересов граждан и юридических лиц. Таким образом, законодателю необходимо выработать определение понятия «нотариат», закрепив его в «Основах законодательства Российской Федерации о нотариате», что будет являться основой распространения комплексного и более правильного понимания нотариата.

Подводя итоги исследования данной темы, можно сделать вывод о том, что нотариат имеет немаловажное значение в предотвращении нарушений законодательства Российской Федерации, прав и законных интересов граждан и юридических лиц. При этом обладая особым статусом, нотариус способен предупредить спор о праве. В связи с этим давно назрела потребность в расширении компетенции нотариуса, увеличении качества проверочной деятельности, повышении технологической оснащенности нотариальной деятельности.

Необходимо продолжить реформирование нотариата, переходя к его активной модели, не ограничивающей нотариуса в выполнении лишь удостоверительной функции. В связи с этим представляется возможным интегрировать процедуру медиации в нотариальную деятельность. Преимущества расширения юрисдикционной функции посредством включения в деятельность нотариуса процедуры медиации очевидны:

устойчивость гражданского оборота; гармонизация отношений между сторонами, формирование толерантности, доверия и ответственности во взаимоотношениях людей друг с другом, государством и общественными структурами; снижение служебной нагрузки судебной системы.

Относительно доказательственной функции нотариата необходимо отметить расширение возможностей нотариусов по обеспечению доказательств. С 1 января 2015 года нотариус обеспечивает доказательства, необходимые в случае возникновения дела в суде или административном органе, если имеются основания полагать, что представление доказательств впоследствии станет невозможным или затруднительным. Была повышена доказательственная сила нотариального акта. В п. 5 ст. 61 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации законодателем закреплена презумпция достоверности фактов, удостоверенных нотариусом, а также предустановленность нотариального акта как доказательства. Однако закрепив данную презумпцию, законодатель не определил аспекты, непосредственно раскрывающие механизм ее реализации.

Подводя итоги работы, необходимо отметить тесную взаимосвязь функций нотариата, оказывающих комплексное воздействие на нотариальную деятельность. Совокупность рассмотренных функций в конечном итоге обеспечивает выполнение нотариатом общей функции по защите прав и законных интересов граждан и юридических лиц путем совершения нотариусами предусмотренных законодательными актами нотариальных действий от имени Российской Федерации. В связи с этим необходимо модернизировать и расширять функции нотариата, что позволит наиболее эффективно осуществлять защиту прав и законных интересов субъектов гражданского оборота, а также завершить формирование модели латинского нотариата в Российской Федерации.

Список используемой литературы и используемых источников

1. Андропов В. В. Об изменениях, внесенных в Основы законодательства Российской Федерации о нотариате. М: Библиотечка «Российской газеты», 2006. С. 108.
2. Арчугова Е. А., Рассказова Н. Ю., Шварц М. З. Нотариальное удостоверение сделок. М.: ФРПК, 2012. С. 168.
3. Барков А. В. Эволюция идеи о старческой дееспособности в современном российском наследственном праве // Наследственное право. 2009. № 3. С. 4-8.
4. Бычков, А. Разрешение споров с нотариусом. Как отстаивать свои права и законные интересы // Финансовая газета. – 2016. – № 37. – С. 10.
5. Васьковский Е. В. Курс гражданского процесса: Субъекты и объекты процесса, процессуальные отношения и действия. М.: Статут, 2016. С. 691.
6. Вергасова Р. И. Нотариат в России. М: Юрист, 2005. С. 353.
7. Гражданский кодекс РФ. Часть первая [Электронный ресурс]: федер.закон от 30.11.1994 г. № 51-ФЗ // КонсультантПлюс: справ. правовая система. – Версия Проф. – Электрон. дан. – М., 2020. [Электронный ресурс] Режим доступа URL: <http://www.consultant.ru/> (дата обращения: 01.05.2021)
8. Гражданский кодекс Франции (Кодекс Наполеона) от 21.03.1804 г. (с учетом изменении от 01.09.2011 г.) [Электронный ресурс] // КонсультантПлюс: справ. правовая система. [Электронный ресурс] Режим доступа URL: <http://www.consultant.ru/> (дата обращения: 01.05.2021)
9. Гражданский процессуальный кодекс РФ [Электронный ресурс]: федер. закон от 14.11.2002 г. № 138-ФЗ (с учетом поправок от 01.01.2021 г.) // КонсультантПлюс: справ. правовая система. [Электронный ресурс] Режим доступа URL: <http://www.consultant.ru/> (дата обращения: 01.05.2021)
10. Грибанов В. П. Пределы осуществления и защиты гражданских прав. М.: Статут, 2000. С. 411.

11. Грядов А. В. Вопросы применения Гаагской конвенции 1961 г., отменяющей требование легализации иностранных официальных документов // Закон. 2012. № 8. С. 51-58.² Грядов А. В. Указ. соч. С. 51-58.
12. Гутин Б. Юридический энциклопедический словарь. М.: Сов. Энцикл, 1984. С. 415.
13. Даль В. И. Толковый словарь живого великорусского языка. М.: Цитадель, 1998. С. 261.
14. Декер Э. Профессия нотариуса, её этика и её структуры // Амстердам: Фонд содействия развития нотариальной науки. 2000. № 7. С. 14-17.
15. Делопроизводство и архивное дело [Электронный ресурс]: Гос. стандарт РФ ГОСТ Р 51141-98 от 27.02.1998 г. № 28 // КонсультантПлюс: справ. правовая система. – Версия Проф.
16. Желонкин С. С. Наследственное право: учеб. пособие. М.: Юстицинформ, 2014. С. 134.
17. Желтов В. М., Хлопова Е. Н. Судебно-психологическая экспертиза по гражданским делам: правовое регулирование и правоприменительная практика. М.: Юрлитинформ, 2014. С. 256.
18. Жуйков В. М. Нотариат как институт превентивного правосудия: общие цели, принципы и полномочия // Российская юстиция. 1998. № 7. С. 1-5.
19. Загайнов С. К. Медиация. Зарубежный опыт [Электронный ресурс] // Адвокаты Загайнов, Татаринов, Буштрук. - Электрон. дан. - [Б. м.], 2017. - URL: http://advokat3d.ru/publ/mediacija_zarubezhnyj_opyt/1.. (дата обращения 01.06.2017).
20. Загайнова С. К. О комплексном подходе развития медиации в России // Закон. 2012. № 3. С. 51-56.
21. Зайцев А. И. Альтернативное разрешение споров: Учебно-методический комплекс. М.: Экзамен, 2010. С. 576.

22. Зайцева Т. И. Настольная книга нотариуса / Т. И. Зайцева, Р. Ф. Галеева. М.: БЕК, 2003. С. 616.
23. Кадинцев А. Я. Советское государство и нотариат. 1920-1950-е годы. М.: ФРПК, 2007. С. 112.
24. Казаневич И. Л. Проблемы реформирования нотариата в Российской Федерации // Юрист. 2002. № 2. С. 2-5.
25. Калашникова С. И. Медиация в сфере гражданской юрисдикции. М.: Инфотропик Медиа, 2011. С. 304.
26. Калиниченко Т. Г. Нотариальное право и процесс в Российской Федерации: теоретические вопросы развития. М.: ИНФРА-М, 2010. С. 224.
27. Клер Э. Нотариат и медиация. М.: Риза-Принт, 2012. С. 214.
28. Кодекс административного судопроизводства РФ [Электронный ресурс]: федер. закон от 8.03.2015 г. № 21-ФЗ ФЗ (с учетом поправок от 13.04.2021 г.) // КонсультантПлюс: справ. правовая система. – Версия Проф. – Электрон. дан. – М., 2021. [Электронный ресурс] Режим доступа URL: <http://www.consultant.ru/> (дата обращения: 01.05.2021)
29. Конституция Российской Федерации: принята всенар. голосованием от 12 дек. 1993 г. : (с учетом поправок от 01.07.2020 г. № 6-ФКЗ; от 30.12.2008 г. № 7-ФКЗ; от 5.02.2014 г. № 2-ФКЗ; от 21.07.2014 № 11-ФКЗ) // КонсультантПлюс : справ. правовая система. [Электронный ресурс] Режим доступа URL: <http://www.consultant.ru/> (дата обращения: 01.05.2021)
30. Кудрявцев В. Н. Юридическая конфликтология. М.: Изд-во ИГиПРАН, 1995. С. 316.
31. Лазарева В. А. Судебная власть. Судебная защита. Судебный контроль: понятие и соотношение. Самара, 1999. С. 58.
32. Марченко М. Н. Теория государства и права: курс лекций. М.: Зерцало, 1998. С. 416. 3 Сычев О. М. Указ. соч. С. 7-10.
33. Медведев И. Г. Аналитический обзор материалов последних конгрессов Международного союза Латинского нотариата // Российский ежегодник гражданского и арбитражного процесса. 2003. № 2. С. 446-454.

34. Мусин В. А., Чечина Н. А., Чечот Д. М. Гражданский процесс. Учебник. М.: Пбюол. гриженко, 2001. С. 544.

35. Налоговый кодекс РФ [Электронный ресурс]: федер. закон от 31.07.1998 г. № 146-ФЗ // КонсультантПлюс: справ. правовая система. – Версия Проф.

36. Носырева Е. И. Развитие медиации в России: теория, практика, образование: Сборник статей. М.: Инфотропик Медиа, 2012. С. 320.

37. О внесении изменений в отдельные законодательные акты РФ [Электронный ресурс]: федер. закон Рос. Федерации от 02.06.2016 г. № 172-ФЗ // КонсультантПлюс: справ. правовая система.

38. О нотариате и нотариальной деятельности в Российской Федерации [Электронный ресурс]: проект федер. закона от 17.09.2001 г. // КонсультантПлюс: справ. правовая система. [Электронный ресурс] Режим доступа URL: <http://www.consultant.ru/> (дата обращения: 01.05.2021)

39. О признании утратившими силу некоторых законодательных актов (положений законодательных актов) Российской Федерации и внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации в связи с отменой налога с имущества, переходящего в порядке наследования или дарения [Электронный ресурс]: федер. закон Рос. Федерации от 01.07.2005 г. № 78-ФЗ // КонсультантПлюс: справ. правовая система. [Электронный ресурс] Режим доступа URL: <http://www.consultant.ru/> (дата обращения: 01.05.2021)

40. О принятии мер по охране наследственного имущества [Электронный ресурс]: письмо ФНП от 26.07.2013 г. № 1605/06-09 // КонсультантПлюс: справ. правовая система. [Электронный ресурс] Режим доступа URL: <http://www.consultant.ru/> (дата обращения: 01.05.2021)

41. О проверке конституционности отдельных положений ст. 2, 12, 17, 24 и 34 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате [Электронный ресурс]: постановление Конст. Суда Рос. Федерации от 19.05.1998 г. № 22 // КонсультантПлюс: справ. правовая система. – Версия

Проф. [Электронный ресурс] Режим доступа URL: <http://www.consultant.ru/> (дата обращения: 01.05.2021)

42. О статусе судей [Электронный ресурс]: федер. закон Рос. Федерации от 26.06.1992 г. № 3132-1 (с учетом поправок от 01.09.2016 г.) // КонсультантПлюс: справ. правовая система. – Версия Проф. [Электронный ресурс] Режим доступа URL: <http://www.consultant.ru/> (дата обращения: 01.05.2021)

43. О судебной системе: федер. конст. закон от 31.12.1996 № 1-ФКЗ (с учетом поправок от 5 фев. 2014 г.) // КонсультантПлюс: справ. правовая система. – Версия Проф. – Электрон. дан. – М., 2021. [Электронный ресурс] Режим доступа URL: <http://www.consultant.ru/> (дата обращения: 01.05.2021)

44. Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации) [Электронный ресурс]: федер. закон от 27.07.2010 г. № 193-ФЗ // КонсультантПлюс: справ. правовая система. – Версия Проф. [Электронный ресурс] Режим доступа URL: <http://www.consultant.ru/> (дата обращения: 01.05.2021)

45. Об утверждении порядка направления и формы запроса нотариуса в федеральные органы государственной власти для проверки подлинности документов, удостоверяющих личность гражданина, его представителя или представителя юридического лица [Электронный ресурс]: приказ Минюста РФ от 29.06.2015 г. № 158 // КонсультантПлюс: справ. правовая система. – Версия Проф. [Электронный ресурс] Режим доступа URL: <http://www.consultant.ru/> (дата обращения: 01.05.2021)

46. Об утверждении Правил нотариального делопроизводства [Электронный ресурс]: приказ Министерства юстиции Рос. Федерации от 16.04.2014 г. № 78 (с учетом изменений от 21.12.2016 г.) // КонсультантПлюс: [Электронный ресурс] Режим доступа URL: <http://www.consultant.ru/> (дата обращения: 01.05.2021)

47. Об утверждении форм реестров регистрации нотариальных действий, нотариальных свидетельств, удостоверительных надписей на

сделках и свидетельствуемых документах и порядка их оформления [Электронный ресурс]: приказ Минюста РФ от 27.12.2016 г. № 313 // КонсультантПлюс: справ. правовая система. [Электронный ресурс] Режим доступа URL: <http://www.consultant.ru/> (дата обращения: 01.05.2021)

48. Ожегов С. И. Толковый словарь русского языка. М.: Оникс, 2011. С. 726.

49. Основы законодательства Российской Федерации о нотариате" (утв. ВС РФ 11.02.1993 N 4462-1) (ред. от 30.04.2021) [Электронный ресурс] Режим доступа URL: <http://www.consultant.ru/> (дата обращения: 01.05.2021)

50. Перевалов В. Д. Предупреждение конфликтов. Как развивается в этой области Россия // Юридическая безопасность на службе экономического развития. Материалы Франко-Российского коллоквиума и 7-го Франко-Российского семинара. Париж. 2010. С. 72-82.

51. По делу о проверке конституционности отдельных положений ст. ст. 2, 12, 17, 24, 34 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате [Электронный ресурс]: пост. Конст. Суда Рос. Федерации от 19.05.1998 г. № 15-П // КонсультантПлюс: справ. правовая система. – Версия Проф. – Электрон. дан. – М., 2017. – Доступ из локальной сети Науч. б-ки Том. гос. ун-та.

52. Политова И. П., Серова О. А. К проблеме фактического ограничения прав лиц, страдающих онкологическими заболеваниями // Наследственное право. 2013. № 3. С. 17-20.

53. Ралько В. В. Сущность и содержание правовой деятельности нотариата в современных правовых системах и семьях // Бюллетень нотариальной практики. 2009. № 6. С. 2-46.

54. Ралько, В.В. Нотариат против рейдерства // Антикоррупционер. – 2016. – № 2. – С. 37.

55. Рехтина И. В. Медиация в России как альтернативный способ разрешения споров и элемент интеграции в Европейское сообщество // Юрист. 2012. № 11. С. 40-43.

56. Романовская О. В., Романовский Г. Б. Организация нотариата в России. М.: Издат-во ПРИОР, 2001. С. 256.
57. Романовская, О.В. Модернизация законодательства о нотариате // Судья. 2014. № 7. – С.37.
58. Румянцева В. Г. Институт нотариальной деятельности: понятие, сущность, содержание // История государства и права. 2009. № 6. С. 7-13.
59. Сухаре А. Я. Российская юридическая энциклопедия. М.: Инфра-М, 1999. С. 607.
60. Сучкова Н. В. Нотариат: учебник для бакалавров. М.: Юрайт, 2013. С. 377.
61. Сычев О. М. Правореализационная деятельность нотариата // Нотариус. 2008. № 2. С. 7-10.
62. Треушников М. К. Гражданский процесс. Учебник для вузов. М.: Статут, 2014. С. 960.
63. Устав Международного союза нотариата [Электронный ресурс] : Утвержден Ассамблеей Нотариатов – членов 2 октября 2007 г. в Мадриде. URL: <http://unp-rivne.com/index.html?id=496>. (дата обращения: 3.06.2017 г.).
64. Фар П. Медиация в нотариальной практике (альтернативные способы разрешения конфликтов). Сборник статей: перевод с немецкого. М.: Волтерс Клувер, 2005. С. 388.
65. Федотова, А. У нотариуса своя задача // ЭЖ–Юрист. – 2016. – № 44. – С. 15.
66. Черемных Г. Г. Нотариат как институт превентивного правосудия // Нотариус. 2005. № 2. С. 2-5.
67. Черемных И. Г. Российский нотариат: прошлое, настоящее, будущее. М.: ОКТЬ, 1999. С. 101.
68. Шакарян М. С. Гражданское процессуальное право России. М.: Былина, 1998. С. 504.

69. Шамликашвили Ц. А. Медиация как современная тенденция развития правовой помощи юридического консультирования // Вестник Московского университета. Серия 11: Право. 2011. № 5. С. 8-17.
70. Ярков В. В. Конституция Российской Федерации и правосудие // Журнал российского права. 2009. № 4. С. 10-20.
71. Ярков В. В. Нотариат и медиация // Нотариальный вестник. 2008. № 9. С. 13-21.
72. Ярков В. В. Нотариат и медиация: постановка вопроса // Третейский суд. 2005. № 5. С. 150-153.