

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)

Государственно-правовая

(направленность (профиль))

**ВЫПУСКНАЯ КВАЛИФИКАЦИОННАЯ РАБОТА  
(ДИПЛОМНАЯ РАБОТА)**

на тему «Административно-правовое регулирование нотариальной  
деятельности»

Студент

Е.Д. Чигирева

(И.О. Фамилия)

(личная подпись)

Научный

к.ю.н, доцент, А.С. Таран

руководитель

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

Тольятти 2021

## Аннотация

Тема исследования «Административно-правовое регулирование нотариальной деятельности».

Работа посвящена исследованию административно-правового регулирования нотариальной деятельности, а также проблем и тенденций развития нотариата как эффективного правозащитного механизма.

Структурно работа состоит из введения, трех глав, включающих восемь параграфов, заключения, списка используемой литературы и используемых источников.

Введение посвящено обоснованию актуальности, выбранной для выпускной квалификационной работы темы, определению целей и задач, объекта и предмета исследования.

На сегодняшний день нотариат стал неотъемлемой частью нашего современного российского общества. Нередко мы сталкиваемся с покупкой недвижимости, с правом наследования и другими гражданско-правовыми, трудовыми, семейными вопросами и нам для их разрешения необходима нотариальная помощь, консультация по какому-либо возникающему вопросу.

Преимущества нотариальной защиты сегодня осознаются гражданами более очевидно, чем всего несколько лет назад. Люди желают оградить себя от всевозможных споров и проблем, защитить свои имущественные и неимущественные права. Каждый человек хочет предотвратить и уменьшить возможные потери, о чем говорит увеличение количества обращений граждан за помощью к нотариусу. Не стоит забывать о том, что основной целью нотариата является отсутствие судебного спора, а, следовательно, уменьшение конфликтов между людьми.

В современном нотариате и его взаимоотношении с государством и обществом существует ряд проблем. Данная работа посвящена изучению правового статуса нотариуса в Российской Федерации, также ознакомлению с перспективами развития современного нотариата в России, определению

места и роли нотариуса в системе субъектов, оказывающих юридические услуги. Представлен также зарубежный опыт регулирования правового положения нотариуса. Сравнительно-правовое исследование позволяет увидеть недостатки отечественного регулирования, а также выявить положительные моменты, которые могут быть учтены в нашей стране при совершенствовании законодательной базы деятельности нотариуса.

Актуальность работы необходимо влечет за собой определение целей и задач исследования.

Основная цель выпускной квалификационной работы – определение актуальных теоретических и практических проблем правового статуса нотариуса, а также предложение правовых способов их разрешения.

Постановка цели определила и перечень задач, к которым следует отнести следующие:

- изучить законодательство о нотариате;
- ознакомиться с судебной практикой, посвященной правовому статусу нотариуса;
- выявить содержание прав, обязанностей и гарантий деятельности нотариуса;
- провести сравнительно-правовое исследование статуса нотариуса;
- выявить современные проблемы правового статуса нотариуса и определить пути их решения.

Заключение содержит краткое подведение итогов выпускной квалификационной работы.

## Содержание

Введение.....	5
1 Общая характеристика нотариата в Российской Федерации .....	8
1.1 Организационно-правовые основы деятельности нотариата.....	8
1.2 Субъекты, наделенные правом совершать нотариальные действия	16
1.3 Ретроспективный анализ законодательного регулирования нотариата в России.....	19
2 Особенности содержания административно-правового статуса нотариуса	22
2.1 Квалификационные и иные требования для занятия нотариальной деятельностью .....	22
2.2 Освобождение от должности нотариуса.....	42
2.3 Особенности отдельных видов ответственности нотариуса .....	47
3 Проблемы и тенденции развития нотариата как эффективного правозащитного механизма.....	58
3.1 Актуальные проблемы нотариата .....	58
3.2 Основные тенденции и перспективы развития нотариата в России	62
Заключение .....	67
Список используемой литературы и используемых источников.....	71

## Введение

В современных условиях развития общественных отношений в сфере товаров, услуг, сделок с недвижимостью, оборота неимущественных отношений, роль нотариата в жизни российского общества трудно переоценить.

Мировая рыночная экономика находится в данное время в трудном положении, что не может не отражаться на жизни общества в целом, и на существовании отдельного члена общества – гражданина. По статистике прошлых лет, примерно каждый третий житель Российской Федерации обращался за помощью к нотариусу, что составляет примерно 50-60 миллионов нотариальных действий в год. Последние события, связанные с мировым финансовым кризисом, значительно увеличили роль нотариата в России. Нотариат становится защитником гражданских прав как гражданина, так и юридического лица.

На сегодняшний день нотариат стал неотъемлемой частью нашего современного российского общества. Нередко мы сталкиваемся с покупкой недвижимости, с правом наследования и другими гражданско-правовыми, трудовыми, семейными вопросами и нам для их разрешения необходима нотариальная помощь, консультация по какому-либо возникающему вопросу.

Преимущества нотариальной защиты сегодня осознаются гражданами более очевидно, чем всего несколько лет назад. Люди желают оградить себя от всевозможных споров и проблем, защитить свои имущественные и неимущественные права. Каждый человек хочет предотвратить и уменьшить возможные потери, о чем говорит увеличение количества обращений граждан за помощью к нотариусу. Не стоит забывать о том, что основной целью нотариата является отсутствие судебного спора, а, следовательно, уменьшение конфликтов между людьми.

В современном нотариате и его взаимоотношении с государством и обществом существует ряд проблем. Данная работа посвящена изучению

правового статуса нотариуса в Российской Федерации, также ознакомлению с перспективами развития современного нотариата в России, определение места и роли нотариуса в системе субъектов, оказывающих юридические услуги. Представлен также зарубежный опыт регулирования правового положения нотариуса. Сравнительно-правовое исследование позволяет увидеть недостатки отечественного регулирования, а также выявить положительные моменты, которые могут быть учтены в нашей стране при совершенствовании законодательной базы деятельности нотариуса.

Объектом изучения являются общественные отношения, возникающие в сфере осуществления нотариальной деятельности.

Предметом исследования выступают нормативные правовые акты, регулирующие общественные отношения, возникающие в связи с осуществлением нотариальной деятельности, а также правоприменительная практика.

Актуальность работы необходимо влечет за собой определение целей и задач исследования.

Основная цель выпускной квалификационной работы – определение актуальных теоретических и практических проблем правового статуса нотариуса, а также предложение правовых способов их разрешения.

Постановка цели определила и перечень задач, к которым следует отнести следующие:

- изучить законодательство о нотариате;
- ознакомиться с судебной практикой, посвященной правовому статусу нотариуса;
- выявить содержание прав, обязанностей и гарантий деятельности нотариуса;
- провести сравнительно-правовое исследование статуса нотариуса;
- выявить современные проблемы правового статуса нотариуса и определить пути их решения.

Специфика норм права в данной области predetermined и методологическую основу настоящего исследования, которую составили общенаучный диалектический метод и отдельные частно-научные методы: исторический, сравнительно-правовой, формально-юридический и логический. В работе также используется критический анализ теоретического материала.

Теоретико-правовую базу исследования составили труды российских и зарубежных ученых, среди которых следует выделить следующих, внесших наибольший вклад в науку нотариального права: М.К. Кислицин, Н.П. Ляпидевский, Г.Б. Романовский, О. В. Романовская, И.Г. Черемных, В.В. Ярков, В.В. Самсонов, В.В. Ефимова, Л.В. Щенникова и др.

Исследование посвящено не только проблемам нотариата, но и изучению значения должности нотариуса, определению места данной профессии в области юриспруденции, что возможно поможет частично ликвидировать невысокую степень знания права российскими гражданами.

Структура выпускной квалификационной работы определена ее целью и задачами и состоит из введения, трех глав, разделенных на семь параграфов, заключения, списка использованной литературы и используемых источников.

# **1 Общая характеристика нотариата в Российской Федерации**

## **1.1 Организационно-правовые основы деятельности нотариата**

В современном мире, когда человек с каждым днем потребляет все большее количество продукции, которой, в свою очередь, тоже становится все больше, соответственно развиваются индивидуальные предприниматели, малый, средний и большой бизнес, крупные производства т. д. требуется устойчивая правовая защита, более быстрые способы разрешения правовых споров (в сравнении с судебными разбирательствами), для минимальных экономических потерь, именно институт нотариата, по моему мнению, способен взять на себя обязанности превентивной защиты прав участников гражданского оборота.

Наиболее афористично необходимость развитых юридических процедур в гражданском обороте выразил Гегель, писавший: «Собственность покоится на договоре и на формальностях, делающих ее доказательной и правомерной». Нотариат в гражданском обществе обеспечивает защиту частной собственности и бесспорность имущественных прав, охрану прав всех участников гражданского оборота. На протяжении всей истории развития государства и права нотариат является составной частью правовой системы любой страны, поскольку осуществляемые нотариусами функции объективно необходимы и востребованы обществом, в особенности в обществе с развитой экономикой и гражданским оборотом [10, с. 97]. Так какое же место занимает институт нотариата в правовой системе Российской Федерации.

Российский нотариат отталкивается от двух начал – на грани публичного и частного права. Нотариус и лицо, уполномоченное государством, и свободный профессионал. Он выступает в качестве должностного лица, и «представителя свободной профессии» [46, с. 31]. Именно так охарактеризовал институт нотариата И.Г. Черемных.



В современной правовой науке и законодательстве не выработано единого понятия нотариата.

В общем виде нотариат ученые определяют как «систему органов, наделённых властными полномочиями, осуществляющих защитную функцию законных интересов граждан, юридических лиц и общества в целом» [23, с. 12; 50, с. 11], а также как «правовой институт, обеспечивающий стабильность гражданского оборота посредством совершения нотариальных действий, защищающих права граждан и юридических лиц» [6, с. 84; 24, с. 39; 28, с. 98].

Анализ данных точек зрения дает основания утверждать, что нотариат - это юридическая деятельность, осуществляемая от имени государства, гарантирующая публичное признание нотариально оформленных документов.

Такая точка зрения критикуется отдельными представителями научной общественности, так как высказываются мнения, что нотариальная деятельность имеет частноправовой характер.

К.А. Корсик полагает, что нотариат выступает публично-правовой организацией, отражающейся на всех аспектах его деятельности. Это позволяет включать его в часть государственной системы [18, с. 19].

Следует согласиться, что, отталкиваясь только от внешних признаков деятельности нотариат имеет определенные общие черты с системой государственных органов. Однако это совершенно не является в данном случае главным фактором. Ведь организация, осуществляющая свою деятельность на принципах самоуправления, пусть и особым образом действующая, никак не может входить в систему государственных органов.

Анализируя понятие нотариата и его признаков нельзя не обратиться к зарубежному опыту. В странах Евросоюза в 2020 г. принята общая директива о направлениях развития нотариата. В ней указывается, что необходимо развивать корпоративное право, а также формы участия в защите корпоративных прав нотариусами. Особое внимание уделяется ряду функций

межгосударственного общения. Специально, например, подчеркивается, что приграничное сотрудничество является постоянным приоритетом для нотариусов Европы, что ставит задачи как на практике, так и с технологической точки зрения. Чтобы показать действенный ответ на современные вызовы, нотариусы Европы внедрили многочисленные инструменты и инициативы, делающие трансграничное сотрудничество между нотариусами реальностью, в частности с помощью электроники, благодаря инструментам электронной подписи, разработанным нотариусами Европы несколько лет назад и используемым ими. В Директиве подчеркивается, что с настоящего момента нотариусы Европы будут активизировать свои усилия по этому вопросу. Таким образом, они обязуются:

- Развертывание платформы сотрудничества EUFides. Эта безопасная нотариальная зона предназначена для облегчения сотрудничества между европейскими нотариусами при работе с трансграничными досье. Так, с EUFides покупатель недвижимости может связаться со своим обычным нотариусом, который позаботится о продаже в сотрудничестве с нотариусом из государства-члена ЕС, в котором находится недвижимость;
- Поощрение создания национальных реестров и их взаимосвязи. В настоящее время на уровне государств-членов ЕС нотариусы занимаются созданием и ведением реестров завещаний, брачных контрактов и свидетельств о наследовании. Нотариусы Европы также участвуют во взаимосвязи реестров завещаний через Европейскую сеть реестров завещаний (ENRWA). Такое соединение обеспечивает гарантию того, что последние пожелания гражданина будут соблюдены в обязательном порядке. Нотариусы Европы намерены разработать эти реестры, помимо реестров предприятий, реестров долгосрочных доверенностей и реестров

несостоятельности, которые будут способствовать правовой определенности, ожидаемой гражданами;

- Укрепление Европейской нотариальной сети (ENN). ENN – это инструмент, предназначенный для нотариусов, сталкивающихся с практическими вопросами с трансграничным элементом. Через контактную точку в каждом из нотариатов ЕС, ENN оказывает техническую поддержку нотариусам, предоставляя всю информацию, необходимую для разрешения трансграничных файлов;
- Развитие возможностей обучения для европейских нотариусов. Обучение является приоритетом Европейской комиссии. Планируется, что в ближайшее время половина нотариусов пройдут обучение европейскому праву.

Нотариусы оформляют подлинные инструменты для своих клиентов, которые, согласно Директиве 2011/83 / ЕС от 25 октября 2011 года о правах потребителей, «заключают договоры в соответствии с законодательством государств-членов государственным служащим, который имеет установленное законом обязательство быть независимым и беспристрастным, и кто должен обеспечить, предоставляя исчерпывающую правовую информацию, чтобы потребитель заключал договор только на основе тщательного юридического рассмотрения и со знанием его юридической сферы». Благодаря этим атрибутам аутентичный инструмент повышает прозрачность транзакций, создавая правовую определенность как для бизнеса, так и для граждан, защищает потребителей, предотвращает конфликты и освобождает от ответственности в суде. Следовательно, нотариусы Европы, эффективные участники превентивного правосудия, считают необходимым продвижение такого подлинного инструмента защиты прав граждан в Европе [54].

В соответствии с Актом о нотариате, принятом на Тайване (Акт от 30 декабря 2009 г.) нотариальные действия совершаются нотариусами,

работающими в судах (далее именуемые «судебными нотариусами»), или нотариусами, которые ведут свои офисы (далее – частные нотариусы). Все районные суды и их отделения должны создать нотариальное деление. При необходимости дополнительные отделения нотариального отдела могут быть созданы в соответствующих помещениях в пределах юрисдикции каждого районного суда. Частные нотариальные конторы создаются в пределах юрисдикции районных судов, в которых они зарегистрированы, или их отделений таких районных судов и в местах, определенных Судебным советом (статья 1). Статья 2 определяет: «Нотариусы имеют право нотариально заверять юридические действия и факты, связанные с частными правами, по заявлению непосредственно связанных сторон или других косвенно связанных лиц. Они также имеют право засвидетельствовать личные документы. Нотариусы могут также засвидетельствовать следующие документы по заявлению непосредственно связанных сторон или других косвенно связанных лиц:

- официальные документы в их оригинальной форме, которые содержат факты, связанные с частными правами, и когда заявители указывают, что документы будут использоваться за рубежом;
- транскрипция или ксерокопия официальных, или личных документов.

В континентальной модели нотариат определяется через статус нотариуса, уполномоченного устанавливать бесспорные акты. Как профессиональный юрист и государственный служащий, нотариус назначается государством для придания подлинности соглашениям, заключенным между сторонами, и для их беспристрастного консультирования. Он основан на законе, который устанавливает правовые рамки для регулирования договорных отношений. Доказательство заключается в превосходстве письменного документа. Закон в этой системе является основным источником права. Государство делегирует квалифицированному специалисту, нотариусу, миссию по обеспечению

безопасности контрактов путем аутентификации актов, которые он удостоверяет. Формализм, используемый нотариатом, защищает волю человека. Он гарантирует свободное согласие. Беспристрастный совет квалифицированного специалиста, уполномоченного государством для аутентификации контрактов и обеспечения правовой определенности, защищает тех, кто заключает контракт.

Особое место занимают нотариусы в Великобритании. Самую старую и самую маленькую отрасль юридической профессии нотариусы занимают в Англии и Уэльсе. Нотариусы в Шотландии регулируются отдельно, как и другие шотландские юристы. Шотландская модель схожа с континентальной моделью нотариата. Некоторые юридические услуги, оказываемые нотариусами определены Законом о юридических услугах 2007 г., среди которых:

- представительство в судах;
- полное ведение судебных процессов;
- юридическое представительство;
- составление завещаний;
- нотариальные действия;
- фиксация принесения присяги.

Нынешний механизм обучения и назначения нотариусов устанавливается в соответствии с правилами, установленными магистром в соответствии с полномочиями, предоставленными ему Законом о судах и юридических услугах 1990 года. Кандидаты, как правило, имеют высшее образование или, квалифицируются как солиситоры или адвокаты. Все заявители также должны получить диплом по нотариальной практике после прохождения курса обучения, предписанного правилами и в настоящее время предлагаемого Лондонским университетом. Как только диплом получен, заявитель может подать прошение в суд об официальном ордере с печатью архиепископа Кентерберийского, подтверждающем их назначение в качестве государственного нотариуса и позволяющем им выполнять функции

государственного нотариуса под надзором опытного нотариуса в течение первых двух лет.

Нотариус может получить дополнительную квалификацию в иностранном праве (как предписано правилами), а затем может подать заявку на получение статуса фрилансера Wreedful Company of Scriveners (одной из ливрейских компаний в лондонском Сити), которая имеет право работать в качестве нотариуса Scrivener.

После назначения государственный нотариус подчиняется правилам и дисциплинарному контролю, осуществляемому магистром через соответствующий суд. Нотариусы Scrivener также подлежат регулированию со стороны Worshipful Company of Scriveners.

В Англии и Уэльсе насчитывается около 775 нотариусов. Из них около 725 являются членами Нотариального общества – коллегиального органа, который представляет интересы нотариусов. Деятельность Нотариального общества обширна, но включает в себя образование, международное представительство и разработку профессиональных стандартов. Общество управляется Советом из 15 членов, возглавляемым Президентом, и нанимает Секретаря для управления организацией. Секретарем является мистер Си Джей Воган. В Англии и Уэльсе все, кроме около 150 нотариусов, также квалифицированы как солиситоры. Еще 30 нотариусов Scrivener принадлежат Обществу нотариусов Scrivener.

Таким образом и в России, и за рубежом основным звеном в системе органов нотариата является нотариус. При этом действующее законодательство предусматривает две категории нотариусов – нотариусы, работающие в государственных нотариальных конторах, и нотариусы, занимающиеся частной практикой.

Нотариат, по мнению Н.Ф. Шарафетдинова, выступает нравственным институтом (автор указывает на историческую связь с религией в рамках первичного этапа становления). О.В. Ахрамеева и С.О. Звонок идут несколько дальше, проводя связь нотариата с религией [3, с. 2].

Уникальность института нотариата, его полезность, а также экономичность для общества заключается в том, что нотариат позволяет обеспечивать правоохранительные функции [29, с. 55], законность и правомерность юридических действий участников гражданского оборота за счет них самих, без каких-либо затрат со стороны государства [25, с. 43]. Мало того, современный нотариат России позволяет государству успешнее осуществлять не только правоохранительные, но и фискальные и судебно-юрисдикционные функции. Так же институт нотариата рассматривается в России и как один из основных способов защиты гражданских прав в рамках несудебной формы. Это направление деятельности нотариата еще достаточно слабо изучено, особенно если сравнивать с институтом судебной защиты гражданских прав. Не изученность рождает собой нецененность, что мешает нормальному развитию института несудебной защиты гражданских прав.

Таким образом, «нотариальная деятельность является совокупностью систематически происходящих публичных действий, которые юридически закрепляют бесспорные гражданские права и факты, исполняются с целью обеспечить защиту прав и законных интересов обратившихся к нотариусу юридических лиц и граждан» [8, с. 7].

Основными ее особенностями являются:

- правоохранительный характер позволяет отнести нотариат к системе правоохранительных органов;
- профессиональный юридический характер деятельности;
- нотариальная деятельность осуществляется от имени государства, а значит, является официальной, публичной;
- специфика участия в гражданском обороте. Не являюсь субъектом гражданского правоотношения, нотариус как участник удостоверяет бесспорные юридические факты, проверяет дееспособность субъектов, действуя не от своего имени;
- возмездный характер. При этом нотариусы не считаются предпринимателями и не преследуют в качестве цели извлечь

прибыль. Нотариальные действия признаются совершенными после уплаты государственной пошлины по фиксированному тарифу;

- подзаконный характер. Нотариальная деятельность формализована и строго регламентирована. Процессуальная форма является обязательным условием законности нотариального действия. Также, нотариус совершает строго те нотариальные действия, которые содержатся в законодательном перечне и не имеет права самостоятельно расширять свои полномочия совершением иных нотариальных действий;
- нотариальная деятельность имеет двойственную природу, основанную на сочетании самоуправления и государственного управления.

## **1.2 Субъекты, наделенные правом совершать нотариальные действия**

Все субъекты нотариальной деятельности можно разделить на две группы:

- субъекты, имеющие право совершать нотариальные действия;
- органы нотариального самоуправления в РФ.

А.В. Бегичев выделяет следующие различия между государственным и частным нотариатом:

- назначение на должность. Государственные нотариусы, осуществляющими свою деятельность на основании трудового договора, заключенного с территориальным органом юстиции и подчиняются требованиям трудового законодательства. Частные нотариусы назначаются на должность территориальным органом юстиции на конкурсной основе и в трудовых отношениях с этим органом не состоят;



- прекращение деятельности. Увольнение нотариусов, работающих в государственной нотариальной конторе, производится в соответствии с ТК РФ. Частные нотариусы слагают полномочия по собственному желанию либо на основании решения суда о лишении его права нотариальной деятельности [6, с. 84].

«Следующим видом субъектов, наделенных правом совершения нотариальных действий, являются должностные лица органов исполнительной власти (при отсутствии в населенном пункте нотариусов). Круг нотариальных действий у них ограничен. Они могут удостоверить завещания, доверенности, принимать меры к охране наследственного имущества, свидетельствовать подлинность документов и выписок из них, свидетельствовать подлинность подписи на документах. Привлечение данных субъектов призвано максимально упростить и приблизить к гражданам административные процедуры» [41, с. 88].

В советское время, когда существовал только государственный нотариат сельсоветы совершали простейшие нотариальные действия (удостоверяли завещания, «заверяли» копии) и находились под присмотром государственных нотариусов. Часто такие заверения оспаривались в судебном порядке. Сегодня ситуация усложняется полным отсутствием контроля со стороны профессиональных нотариусов.

Следующей группой субъектов являются должностные лица консульских учреждений РФ. Они уполномочены на совершение следующих нотариальных действий: удостоверение сделок (исключая договоры об отчуждении недвижимого имущества); принятие мер к охране наследственного имущества; выдача свидетельства о праве на наследство, о праве собственности на долю в общем имуществе супругов; свидетельствование верности копий документов и осуществление выписок из них и др. Данный круг полномочий шире, чем у глав местных администраций поселений, что обусловлено отсутствием возможности обращения у российских граждан за рубежом к нотариусу.

Отдельные цивилисты, например, Г.Г. Черемных, включают «в круг субъектов, наделенных правом на совершение нотариальных действий помощников нотариуса; стажеров; технических секретарей, переводчиков и др.» [46, с. 148]. Данные субъекты способствуют осуществлению нотариальной деятельности, но нотариальные действия они не совершают, а значит включать их в круг субъектов нелогично.

Таким образом, к субъектам наделенных правом совершения нотариальных действий следует отнести государственный и частный нотариат, при преобладании последнего. Государственные нотариусы при схожести положения с государственными служащими в плане наделения властных полномочий не относятся к последним. Они входят в систему нотариата РФ.

Частные нотариусы схожи по своему положению с предпринимателями, так как не получают денежного вознаграждения от государства за свою деятельность и материально-техническая база нотариальной конторы обеспечивается из собственных средств, хотя государство по сути передает им свои полномочия.

Государственный нотариат сегодня – это наследство советской административно-командной системы управления государством, который постепенно изживает себя. Ежегодно число государственных нотариусов сокращается, что демонстрирует необходимость создать единую организационную правовую форму нотариата – частную.

Такие субъекты как глава местной администрации поселения и уполномоченное должностное лицо местного самоуправления поселения сегодня изжили себя. Они часто не обладают юридическим образованием они, будучи призванными облегчить доступ населения к нотариальным услугам, оказывают их не качественно, не легитимно, что приводит к оспариванию их заверений в судебном порядке.

Должностные лица консульских учреждений являются субъектами наделенными полномочиями осуществления нотариальных действий для

возможности доступа российским гражданам к нотариальным услугам за рубежом. Узость круга их полномочий по сравнению с полномочиями государственных и частных нотариусов обусловлена самыми необходимыми, базовыми нотариальными действиями, необходимыми для реализации прав граждан РФ.

### **1.3 Ретроспективный анализ законодательного регулирования нотариата в России**

В Новгородской и Псковской судных грамотах отмечается, что в храмах хранились договоры, а сделки могли удостоверить площадные подьячие.

На протяжении В XVIII в. ведение нотариальных дел несколько раз передавалось в ведение различных учреждений: гражданских, уездных судов, крепостных отделений, экспедиций гражданских судов.

«При Николае I в 1831 г. появляются биржевые нотариусы, которые работали на стрелке Васильевского острова в Петербурге. А публичные нотариусы перемещаются в Казенные палаты, приписанные к гражданским судам, а в уездах – к уездным судам» [14, с. 35].

«Коренное реформирование нотариата произошло при Александре II в рамках судебной реформы 1864 г. Согласно «Учреждению судебных установлений» от 20 ноября 1864 г. ст. 11 определяется что в судах кроме канцелярии, судебных приставов учреждается должность нотариусов, «состоящие под наблюдением судебных мест для совершения нотариальных актов» (ст. 420). В 1866 г. принимается Временное положение о нотариальной части. По нему упразднялись прежние учреждения крепостных дел, должности чиновников крепостных дел, а также публичных нотариусов. Обязанность совершения и засвидетельствования актов передавалась младшим и старшим нотариусам» [46, с. 6].

В конце XIX в. в России сложились четыре группы органов и должностных лиц, наделенных правом совершать нотариальные действия: публичные (городовые) нотариусы; биржевые маклеры и нотариусы; корабельные маклеры; узкоспециализированные маклеры. Такая система нотариата действовала до 1917 г.

Отношение к нотариату изменилось после Октябрьской революции 1917 г., отменившей частную собственность.

Декрет о суде № 1, изданный большевиками разрушил систему имперских государственных органов, в том числе был упразднен и нотариат [12]. Нотариальные действия стали исполнять различные государственные учреждения: отделы, ЗАГСы и др. Окончание гражданской войны и введение НЭП (новая экономическая политика) приводит к возрождению в 1922 г. нотариата.

Положение о государственном нотариате РСФСР 1965 г., возвращает руководство нотариальными конторами управлениям юстиции при областных (краевых) советах депутатов трудящихся, министерствам юстиции автономных республик. Высшим руководящим органом становится Минюста СССР и минюсты республик. Положение устанавливало следующие требования к нотариусам: наличие высшего юридического образования, в исключительных случаях — наличие юридического стажа не менее трех лет, что положительно сказалось на качестве нотариальных услуг.

В 1973 г. принимается Закон СССР «О государственном нотариате» [30] и в 1974 г. закон РСФСР «О государственном нотариате» [37]. Они по сути не изменили концепцию государственного нотариата. Руководство нотариатом передавалось Советам министров, исполкомам, а также органам юстиции.

Советское законодательство обязывало нотариусов содействовать осуществлению прав и законных интересов участников гражданского оборота, а при обнаружении нарушений законодательства гражданами нотариус обязан был уведомить об этом соответствующее учреждение. Так,

нотариус по сути становился цензором гражданского оборота. Огосударствление нотариата умаляет его значимость как органа, который должен защищать и охранять законные интересы граждан.

С 1993 г. начинается современный этап развития института нотариата, который длится по сегодняшний день.

С конца 80-х начала 90-х годов XX в. постепенно складывается облик современного российского нотариата. «Перестройка» и дальнейшие реформы, процесс приватизации государственного имущества преобразуют гражданский оборот. Эти процессы определяют принятие в 1993 г. Основ о нотариате [34], действующих по настоящий день. Закон на сегодняшний день уже устарел, несмотря на многочисленные редакции.

Таким образом, подводя основное итоги, отметим, что институт нотариата начал формироваться в России в эпоху Московского царства (до этого времени – протонотариат). Именно в это время были введены книги обязательной регистрации сделок; на договорах ставились подписи свидетелей. Нотариате как институт по облику, своему приближенному к современному виду оформился окончательно во второй половине XIX в.

## **2 Особенности содержания административно-правового статуса нотариуса**

### **2.1 Квалификационные и иные требования для занятия нотариальной деятельностью**

Нотариат проявляет себя через действия или деятельность уполномоченных лиц – нотариусов. Нотариусы в соответствии с действующими Основами о нотариате совершают целый ряд нотариальных действий: удостоверяют сделки; выдают свидетельства о праве собственности на долю в общем имуществе супругов; налагают и снимают запрещения отчуждения имущества; свидетельствуют верность копий документов и выписок из них; свидетельствуют подлинность подписи на документах; свидетельствуют верность перевода документов с одного языка на другой; удостоверяют факт нахождения гражданина в живых; удостоверяют факт нахождения гражданина в определенном месте и др. Этот перечень является открытым, поскольку законом могут быть предусмотрены и иные нотариальные действия.

Возбуждение нотариального производства начинается с первичного обращения заинтересованного лица. Нотариальная деятельность проявляется в различных формах, но при этом не меняется общий принцип строгой регламентации каждого вида нотариальной деятельности. Юридическая наука занимается изучением самой сущности данных правовых норм для определения отраслевой принадлежности и за годы ее изучения сложилось три основных подхода.

Если рассматривать саму сущность нотариальной деятельности с точки зрения того, что нотариус, осуществляя нотариальные действия, участвует в гражданском обороте путем удостоверения бесспорных юридических фактов, то можно сделать вывод, что правовой основой является именно нормы

материального права, а именно гражданского. Однако, это лишь одна точка зрения.

Если рассматривать деятельность нотариусов Российской Федерации с точки зрения признания нотариата системой юрисдикционных органов, то осуществление такими органами своих функций и задач, должно происходить на основе гражданского процессуального права. Нотариат как система юрисдикционных органов осуществляет защиту гражданских прав, что делает его схожим с судебными органами, однако эта общая черта слишком незначительна, дабы утверждать, что гражданское процессуальное право полностью регламентирует нотариальную деятельность.

Процессуальная форма деятельности нотариата имеет ряд схожих черт с особым производством в суде, которое отличается (от других форм судопроизводства) отсутствием материально-правового спора между участниками процесса. В силу этого его еще именуют неисковым. Цель такого производства заключается в определении тех или иных юридически значимых обстоятельств, которые влекут за собой конкретные права и обязанности (но осуществляемые вне рамок судебного производства). «В делах особого производства защита интереса служит промежуточным звеном для осуществления или приобретения субъективного права» [29, с. 7]. Однако такое положение дел в рамках рассмотрения дела в особом производстве не умоляет того факта, что доказательства, рассматриваемые судом должны быть полностью изучены и они, в свою очередь, могут оказаться достаточно спорными.

Резюмируя вышесказанное, можно сделать вывод о том, что нотариус осуществляет свою деятельность, основываясь на нормах гражданского и гражданского процессуального права. Что же касается административного права, то М. Треушников отмечал отсутствие прав административного органа у нотариуса. Ученый дополнял, что правовая природа нотариата не управленческая, а правоприменительная [16, с. 19].

Однако, участвуя в защите прав граждан, нотариус не вступает с ними в какие-то особые отношения. Возможен и такой вариант, что лицо, чьи права нарушены, вовсе не должно обращаться к нему, лицу лишь достаточно воспользоваться уже выданным ему нотариальным актом. Именно поэтому в юридической литературе наиболее часто встречается сравнение нотариальной деятельности в сфере защиты граждански прав не с административной формой, а именно с судебной.

Однако, участвуя в защите прав граждан, нотариус не вступает с ними в какие-то особые отношения. Возможен и такой вариант, что лицо, чьи права нарушены, вовсе не должно обращаться к нему, лицу лишь достаточно воспользоваться уже выданным ему нотариальным актом. Именно поэтому в юридической литературе наиболее часто встречается сравнение нотариальной деятельности в сфере защиты граждански прав не с административной формой, а именно с судебной.

Важно отметить, что существуют определенные условия осуществления нотариальных действий. Она закреплены в Основах законодательства о нотариате в Российской Федерации, а также в методических рекомендациях по совершению отдельных видов нотариальных действий нотариусами Российской Федерации. В настоящее время принят значительный объем методических рекомендаций, среди которых:

- Методические рекомендации по совершению нотариального действия о передаче заявлений граждан, юридических лиц другим гражданам, юридическим лицам (утв. Решением Правления Федеральной нотариальной палаты от 23 - 25.06.2008 г., протокол № 09/08);
- Методические рекомендации по проведению проверки исполнения нотариусом, занимающимся частной практикой, профессиональных обязанностей (утв. Решением Правления Федеральной нотариальной палаты от 17.06.2005 г. Протокол № 04/05);



- Методические рекомендации по удостоверению завещаний, принятию нотариусом закрытого завещания, вскрытию и оглашению закрытого завещания (утв. Решением Правления Федеральной нотариальной палаты от 01-02.07.2004 г., Протокол № 04/04) и др.

Обращает внимание, что в настоящее время практика принятия методических рекомендаций Федеральной нотариальной палаты прекращена. По-видимому, это связано с неопределенностью правового положения таких рекомендаций.

Все нотариальные действия процессуально регламентированы. Закон закрепляет специальную процедуру, позволяющую указывать на наличие нотариального производства. Ее соблюдение обуславливает получение нужного юридического результата. В этом случае нотариат реализует установленные законом (ст. 1 Основ о нотариате) цели [48, с. 10].

Нотариальная деятельность характеризуется определенными признаками, среди которых:

наличие специфических гарантий; Основы о нотариате специально указывают на беспристрастность и независимость нотариуса, что сближает его по своим характеристикам со статусом судьи. Предусматривается также тайна нотариального действия, закрепляется запрет на предпринимательскую деятельность и др.;

- основные правила совершения нотариальных действий строго регламентированы законом (рассмотрим ниже);
- – участники нотариального производства имеют определенные процессуальные права;
- в основу вынесенного нотариального постановления должны ложиться только факты, принятые нотариусом и исследованные им в соответствии с законом;
- быстрота нотариального действия (закреплены специальные сроки);

- нотариальное действие (отказ в его совершении) может быть обжаловано в судебном порядке [13, с. 7].

Перед совершением нотариального действия устанавливается личность гражданина (в необходимых случаях – иных участников производства. Чаще всего установление происходит по паспорту, как основному документу, имеющему хождение на территории Российской Федерации.

После подачи заявления заинтересованным лицом нотариус проверит, предусматривает ли закон возможность совершения нотариального действия и может ли нотариус выполнить это действие. Основы определяют некоторые нотариальные действия, которые может выполнять конкретный нотариус. Например, заверение договора об изоляции домов, квартир, дач, дачных домов, гаражей, участков осуществляется на земельном участке.

Нотариальные действия происходят в день представления всех необходимых документов. Согласно законодательству Российской Федерации, акт нотариуса в обязательной форме нотариуса налагается государственным служащим нотариуса, размер которого определяется налоговым законодательством Российской Федерации. За нотариальные действия, которые не предусматривают обязательную нотариальную форму в соответствии с законодательством Российской Федерации, нотариус взимает только нотариальную плату, установленную Основами. По смыслу искусства. В Основы нотариуса 22 действие нотариуса считается совершенным после уплаты государственной пошлины или сумм согласно тарифу. Следовательно, нотариус обязан освобождать платежи на основании обязательств государства или наложения нотариальных тарифов или льгот, доступных лицу, подающему заявку на нотариальное действие [9, с. 8].

Нотариальные действия в Российской Федерации совершают в основном нотариусы, занимающиеся частной практикой, а также работающие в государственной нотариальной конторе.

Нотариус, занимающийся частной практикой, имеет личную печать с изображением герба РФ и совершает все предусмотренные законом

нотариальные действия от имени государства. В отличие от работающего в государственной нотариальной конторе нотариуса, занимающийся частной практикой, несет полную имущественную ответственность за вред, причиненный имуществу гражданина или организации в результате совершения нотариального действия, противоречащего российскому законодательству, или неправомерного отказа в совершении нотариального действия, а также разглашения сведений о совершенных нотариальных действиях [26, с. 37].

Ущерб выплачивается за счет страхового покрытия по договору страхования гражданской ответственности нотариуса, занимающегося частной практикой, и, если его недостаточно, в пределах такой разницы между страховым покрытием и фактической суммой ущерба. Это делается за счет богатства нотариуса. Ущерб имуществу, умышленно причиненный нотариусом, будет возмещен только за счет его имущества (статья 17 Основ).

Такая ответственность вполне естественна, поскольку источником финансирования его деятельности являются деньги, которые он получил за действия нотариуса и оказание юридических и технических услуг. Статье нотариусом собственности после уплаты налогов и других обязательных платежей [27, с. 7].

«Со времени принятия Основ законодательства о нотариате численное соотношение нотариусов, работающих в государственной нотариальной конторе, и занимающихся частной практикой, существенно изменилось в пользу последних. Вместе с тем деятельность «государственных» нотариусов необходима в малонаселенных, труднодоступных районах России» [2, с. 430].

Нотариальные действия, осуществляемые нотариусами, являются публичными, что основывается на Конституции Российской Федерации и иных правовых актах Российской Федерации и субъектов Российской Федерации. То есть нотариальная деятельность должна быть законной. Однако основным федеральным законом, регулирующим деятельность

нотариальных учреждений, является основным закон Российской Федерации о нотариате, принятый в феврале 1993 года.

Конституция Российской Федерации предусматривает, что нотариус совместно контролируется Российской Федерацией и ее субъектами. В связи с этим принятие Основ не препятствует установлению субъектами Российской Федерации норм, соответствующих им и не регулирующих деятельность нотариусов. Важно отметить, что нормы, регулирующие деятельность нотариусов в Российской Федерации, составляют самостоятельную отрасль российского права. Нет сомнений в том, что это тесно связано с отраслями права, такими как гражданские дела, гражданские процедуры, земля, семья, труд и жилье. Поэтому при осуществлении своей деятельности нотариус должен руководствоваться не только основами, но и другими законными источниками. Этот подход отличается положительными аспектами его использования, так как риск отсутствия нормативных стандартов при выполнении нотариальных работ сводится к нулю.

Помимо правовых норм, основами нотариальной деятельности являются также моральные принципы. Нотариус находится перед очень компетентными специалистами в своей области, которые осведомлены о лицах, претендующих на защиту гражданских прав, назначении публичного права и ответственном характере нотариальной деятельности, которую он осуществляет. Нотариусы должны следовать этим критериям, как они будут делать.

Очень важным моментом при организации нотариуса в Российской Федерации является порядок действий, требования, установленные российским законодательством для тех, кто подает заявку на нотариуса. Одним из самых передовых и ключевых условий для назначения нотариуса является наличие высшего юридического образования в признанном высшем учебном заведении. Тем не менее, другие условия, но они менее важны. Так, например, чтобы получить лицензию на право осуществления нотариальной деятельности, вы должны пройти не менее одного года стажировки в

нотариальной конторе или в частной практике нотариуса, сдать квалификационный экзамен, а затем побороться за эту работу. Вы должны пройти динамический отбор. Нотариус. Также нотариусом может быть только гражданин Российской Федерации в возрасте от 25 до 75 лет с опытом работы не менее 5 лет. Существует целый ряд морально-этических обязательств, которые нотариус обязан соблюдать при вступлении в должность:

- защищать интересы человека, общества и государства, соблюдая требования закона;
- способствовать утверждению в обществе веры в закон и справедливость;
- не совершать в личных интересах или в интересах других лиц действий, которые могли бы поставить под сомнение беспристрастность и независимость нотариальной деятельности, скомпрометировать нотариуса в общественном мнении, причинить ущерб чести и достоинству профессии нотариуса;
- относиться к коллегам по юридической профессии в духе уважения, доверия и благожелательного сотрудничества;
- постоянно повышать свой профессиональный уровень, техническую компетентность, изучать действующее законодательство и нотариальную практику;
- сохранять профессиональную тайну;
- обеспечивать в своей деятельности высокие критерии и требования культуры общения, в любой ситуации стремиться сохранять выдержку и личное достоинство, и другие обязательства [1, с. 6-7].

Занимая должность, нотариус должен соблюдать запреты, которые во многом схожи с запретами, установленными для государственных служащих. В частности, нотариус не может осуществлять какую-либо деятельность, за исключением своей профессиональной и научной, преподавательской.

Нельзя заниматься посреднической деятельностью по заключению договоров [42, с. 235].

При назначении на должность впервые, нотариус приносит присягу: «Торжественно присягаю, что обязанности нотариуса буду исполнять в соответствии с законом и совестью, хранить профессиональную тайну, в своем поведении руководствоваться принципами гуманности и уважения к человеку» [20, с. 46].

Российская Федерация является федеративным государством со своей административной территорией, на которой создана территория для осуществления деятельности нотариусов. Такие территории называются «нотариальными округами».

В каждом нотариальном округе органы государственной власти субъектов Российской Федерации устанавливают строго определенное количество нотариусов. Это делается на основании предложения Министерства юстиции Российской Федерации субъектам Российской Федерации и нотариальным палатам субъектов Российской Федерации.

Важно отметить, что каждый нотариус должен совершать действия нотариуса только в пределах округа, в котором он был назначен. Точно так же все граждане, которые нуждаются в услугах нотариуса, имеют, конечно, право связываться с любым нотариусом, за исключением некоторых случаев, уже упомянутых выше и описанных в Основах. Следовательно, если нотариус проводит действие нотариуса за пределами района, в котором он был назначен, эта ситуация влечет за собой недействительность этого действия.

Нотариусы занимаются частной практикой, и эта некоммерческая организация представляет собой группу профессиональных организаций, основанных на обязательном членстве. Нотариальная палата формируется по каждому субъекту Российской Федерации. При создании Нотариальной конференции, Устав Нотариальной конференции будет принят и зарегистрирован в порядке, предусмотренном для регистрации Устава

Государственного учреждения. Устав принимается и утверждается на собрании членов Нотариальной конференции. Координацией деятельности нотариальных палат субъектов российской Федерации занимается Федеральная нотариальная палата, которая помимо этого исполняет и ряд других полномочий, такие как:

- представляет интересы нотариальных палат в органах государственной власти и управления, предприятиях, учреждениях, организациях;
- обеспечивает защиту социальных и профессиональных прав нотариусов, занимающихся частной практикой;
- участвует в проведении экспертиз законов Российской Федерации по вопросам, связанным с нотариальной деятельностью;
- обеспечивает повышение квалификации нотариусов, стажеров и помощников нотариусов;
- организует страхование нотариальной деятельности;
- обеспечивает создание и функционирование единой информационной системы нотариата и т.д.

Стоит заметить, что есть ряд полномочий, которые были даны Федеральной нотариальной палате совершенно недавно:

- осуществляет формирование компенсационного фонда и управление им;
- осуществляет в установленном порядке компенсационные выплаты из компенсационного фонда.

В Основах законодательства Российской Федерации о нотариате предусматривается возможность осуществления нотариальной деятельности не только нотариусами, но и некоторыми должностными лицами (в частности, консульских учреждений). Уточнением можно считать то, что компетенция данных должностных лиц и нотариусов отличается друг от друга, а именно тем, что осуществление нотариусами нотариальных

действий, полного их спектра закреплено непосредственно нормами основ и дополнительного разрешения на осуществления этих действий или наступления особых обстоятельств не требуется. В случае с должностными лицами, перечисленными выше, требуются определенные условия для того, чтобы осуществляемые ими нотариальные действия имели законный характер. Например, в ст. 37 Основ кроме перечисления возможных нотариальных действий сказано, что «законодательными актами Российской Федерации главам местных администраций поселений и специально уполномоченным должностным лицам местного самоуправления поселений, главам местных администраций муниципальных районов и специально уполномоченным должностным лицам местного самоуправления муниципальных районов может быть предоставлено право на совершение иных нотариальных действий». Таким образом, гипотетически право совершения полного круга нотариальных действий у данных лиц есть, однако свободы их совершения нет.

За нотариальной деятельностью нотариусов осуществляется непосредственный контроль со стороны судебных органов, а также органов юстиции и Федеральной нотариальной палаты.

Судебный контроль заключается в том, что отказ в совершении нотариального действия или неправильное совершение нотариального действия могут быть обжалованы в судебном порядке. Это самый базовый вид контроля какой-либо деятельности и нотариальную деятельность он не обошел стороной [1, с. 4].

Судебный контроль не является единственным. Органы юстиции, получив информацию о юридических нарушениях в нотариальной деятельности (но должностных лиц муниципального образования), могут назначить соответствующую проверку. Ее порядок строго регламентирован. По результатам могут быть вынесены следующие решения:

- вынесение предписания об устранении выявленного нарушения законодательства Российской Федерации;



- внесение представления главе муниципального образования о прекращении полномочий должностного лица местного самоуправления по совершению нотариальных действий;
- направление должностному лицу местного самоуправления, уполномоченному на совершение нотариальных действий, рекомендации по улучшению деятельности по совершению нотариальных действий.

Контроль за исполнением обязанностей нотариусом, выполняющим функции нотариуса, осуществляет федеральный орган исполнительной власти, действующий в сфере нотариуса и его территориальных органов, а также нотариус-нотариус, занимающийся частным бизнесом. Контроль за соблюдением налогового законодательства осуществляется налоговыми органами в порядке и на условиях, предусмотренных законодательством Российской Федерации.

Важно отметить, что проверка организации работы нотариуса проводится раз в четыре года. Первый аудит организации работы нотариуса, который инициировал нотариальную деятельность, должен состояться через год после предоставления полномочий нотариусу. В связи с проверкой, нотариус должен быть представлен уполномоченному персоналу для проведения проверок, информации и документов, касающихся личных и юридических расчетов.

В этом случае законами субъектов Российской Федерации может быть предусмотрен иной срок проведения проверок организации нотариального дела. Необходимо также указать на ряд новелл в законодательстве о нотариате:

- закрепление принципа открытости сведений реестра нотариусов. Эти сведения размещаются на официальном сайте Министерства юстиции Российской Федерации и доступны всякому желающему через Интернет. Положения о реестре действуют с 01.07.2015 г.;

- упразднение лицензирования нотариальной деятельности с 01.07.2015 (очень важное и крупное изменение, это меняет весь порядок занятия должности нотариуса);
- принятие кодекса профессиональной этики нотариусов, в котором содержатся требования к профессиональной этике нотариуса, основания возникновения дисциплинарной ответственности нотариуса, порядок привлечения к ней и меры дисциплинарной ответственности;
- подробная регламентация правового статуса стажера нотариуса и помощника нотариуса, а также лиц, обеспечивающих деятельность нотариуса;
- обстоятельства, при которых действие нотариуса было подтверждено, представляет собой список ситуаций, в которых подлинность нотариально заверенного документа не доказана или если процедура выполнения действия нотариуса нарушена, никаких доказательств в суде не требуется.

Последнее упомянутое изменение заслуживает отдельного внимания, так как напрямую связано с развитием института нотариата как несудебной формы защиты гражданских прав. Выше уже упоминалась роль доверия граждан к судебным или государственным органам. В связи с этим изменением нотариальные акты упрочняют свое место в шкале ценностей граждан, чьи права могут быть нарушены.

Таким образом, можно сделать вывод, что в России характер прав и обязанностей нотариуса зависит от наличия нескольких условий: состоит ли нотариус на государственной службе, является ли он членом нотариальной палаты.

В странах Европейского Союза нотариусы характеризуются как практикующие юристы, специализирующиеся и уполномоченные действовать в определенных юридических вопросах. В силу своих задач и обязанностей нотариусы играют важную правовую роль в 22 государствах-

членах, где правовой порядок основан на принципах латинского нотариата. Ирландия является единственной юрисдикцией по общему праву в Европейском Союзе, в которой также есть нотариальная профессия, практика которой распространяется на широкий спектр юридических услуг, и чьи функции и полномочия в основном осуществляются в отношении правовых актов и инструментов, которые будут использоваться в зарубежных юрисдикциях.

Основные нотариальные функции в странах ЕС заключаются в следующем:

- составление частных соглашений и консультирование сторон. При составлении официальных документов, нотариус несет ответственность за законность этих документов и за консультации, которые он дает. Нотариуса должен информировать стороны о последствиях и последствиях обязательств, которые они берут на себя;
- фиксация юридических действий, после чего акт может быть зарегистрирован непосредственно в официальных документах или исполнен, если одна из сторон не выполняет свои обязательства без предварительного вмешательства судьи;
- исполнение роли арбитра, который беспристрастно и при строгом соблюдении закона позволяет сторонам достичь взаимоприемлемого соглашения.

Нотариусы являются государственными должностными лицами, поскольку государства делегируют часть публичных полномочий в целях исполнения ими миссии государственной службы, осуществляя при этом свои функции в рамках независимой профессии. Нотариусы обязаны соблюдать профессиональную конфиденциальность. В 22 государствах-членах Европейского Союза насчитывается около 35 000 нотариусов.

Интерес вызывает организация нотариата в Нидерландах. С учетом представленных выше особенностей нотариальной профессии,

установленной в странах Евросоюза, статус нотариуса в Нидерландах претерпел серьезные изменения в 1999 году. Несколько слов о создании объединения нотариусов. Впервые ассоциация нотариусов была создана в 1843 году – именовалось Братство (если осуществлять дословный перевод) нотариусов (Broederschap der notarissen). В 1851 году была основана другая ассоциация – Братство младших нотариусов. Целью братства было предоставить платформу для взаимодействия между нотариусами и продвигать интересы нотариальной профессии. Членство в братстве выросло с 36 процентов в 1844 году до почти 100 процентов в 1970 году. И только в 1999 году членство стало обязательным. В 1904 году были созданы наблюдательные палаты. Они взяли на себя руководство нотариатом со стороны органов прокуратуры. Они также играли важную роль в назначении нотариусов и вели учет соблюдения нотариусом кодекса поведения.

В 1928 году подразделения братства получили полномочия устанавливать плату за нотариальные услуги в своем округе. Специальная комиссия была создана для консультирования подразделений по вопросам сборов. Поскольку подразделения обычно принимали рекомендованные сборы, возникли единые сборы. С 1968 года Братство нотариусов стало называться Koninklijke Notariële Broederschap (KNB). Организация была бизнес-ассоциацией, членство в ней не являлось обязательным. В 1974 году братство нотариусов и братство младших нотариусов объединились. С введением в действие Закона о нотариусе 1999 года положение КНБ изменилось. КНБ был преобразован из братства в государственный орган [53]. В соответствии с этим изменением статуса организация была переименована в Koninklijke Notariële Beroepsorganisatie – Королевская голландская ассоциация нотариусов.

Закон 1999 года предъявляет особые требования к лицу, назначаемому на должность нотариуса. Кандидат должен быть гражданином Нидерланд, в полной мере пользоваться гражданскими правами, в частности, не быть банкротом). Установлен возрастной ценз – от 25 до 65 лет. Вначале лицо

назначается на должность младшего нотариуса и пройти стажировку в нотариальной конторе (шесть лет). Чтобы стать младшим нотариусом, нужно быть выпускником юридического факультета, специализирующимся на нотариальном праве. В 1959 году университетское образование стало обязательным. До 1959 года также можно было стать младшим нотариусом, сдав государственный экзамен на нотариуса. Это сделало профессию нотариуса более доступной для кандидатов из среднего класса, которые не могли позволить себе университетские расходы. Выпускники юридического факультета, не специализировавшиеся в нотариальном праве, также использовали возможность государственного экзамена. В дополнение к университетскому образованию, КНБ предлагает профессиональную подготовку для младших нотариусов. Младший нотариус выполняет те же задачи, что и нотариус, но не имеет права выполнять нотариальные акты и управлять нотариальным офисом. Младший нотариус может заменить нотариуса в его отсутствие. Существует также своего рода постоянное образование; КНБ предусматривает обязательные курсы для представителей нотариального сообщества. Каждый нотариус и младший нотариус должны зарабатывать несколько образовательных кредитов каждый год.

В США статус нотариуса различается, поскольку он определяется законом штата. Здесь следует учитывать, что в США действует англосаксонская модель, построенная на правилах общего права. Исключением является штат Луизиана, где в отличие от во всех других штатах этот штат имеет континентальную правовую систему в области частного права. История Луизианы связана с колониальным прошлым Франции. Исходя из этого, в Луизиане действует такой же нотариат, как и в большинстве стран Западной Европы. В США оказанием консультационных услуг занимается профессиональный юрист, который также имеет право представлять интересы клиентов в суде. Нотариус Латинской системы лишен права представлять интересы клиента в суде.

Американский нотариус – это «гражданин с высокими моральными качествами и порядочностью», который на законных основаниях уполномочен свидетельствовать и удостоверить действительность документов, а также принимать свидетельства и показания [55]. Латинский нотариус является юристом, таким как адвокат, который также готовит документы от имени обеих сторон в сделке и обеспечивает соответствие этих документов требованиям законодательства соответствующей юрисдикции [55]. Американскому нотариусу строго запрещено давать юридические консультации и оформлять документы, если только он не является адвокатом. Чтобы получить юридическую консультацию или оформить официальные документы, нужно обратиться к юристу, но нотариус не является беспристрастным и независимым, как латинский нотариус. Основная функция американского нотариуса – сдерживать мошенничество. Основными видами деятельности нотариуса являются:

- принятие присяги и заявлений относительно правдивости материальных утверждений, содержащихся в документах, требующих такого действия;
- подтверждение или утверждение действий, свидетельствуя подписью документа; нотариус проверяет личность подписавшего, проверяет действительность подписи, подписывает и скрепляет печатью документ;
- удостоверение путем подтверждения правдивости факта, а не просто свидетельства подписи.

Нотариус может заверять копию документа, например, сравнивая его с оригиналом [51]. Для многих документов закон требует нотариального заверения. Некоторые показания под присягой, акты и доверенности могут не иметь юридической силы, если они не заверены надлежащим образом. Наиболее распространенным документом в США, для которого требуется нотариальное заверение, является документ, передающий землю. Если по закону не требуется нотариальное заверение, кто-то может привлечь

нотариуса для подтверждения действительности документа и его защиты от мошенничества. Только если нотариус не уверен в личности подписывающего лица, желании или общей компетенции, или, когда у него есть веские основания подозревать мошенничество, он может отказаться от нотариального заверения документа. При нотариальном заверении документа нотариус заполняет нотариальное удостоверение и подписывает его. Нотариус должен установить личность лица, запрашивающего нотариальное заверение. Нотариус не может нотариально заверить подпись лица, не явившегося к нему лично.

Требования, которым нужно соответствовать, чтобы стать американским нотариусом, варьируются между штатами, так как в каждом штате есть свой нотариальный закон. Тот, кто хочет стать нотариусом, должен соответствовать следующим общим требованиям:

- быть не моложе 18 лет;
- проживать в штате, где претендует на должность нотариуса;
- владеть английским языком (читать и писать);
- не быть осужденным за совершение уголовного преступления;
- подать письменное заявление на должность нотариуса;
- принять присягу.

В большинстве штатов требуется оплата регистрационного взноса и залога. Например, в штате Калифорния нужно заплатить 15 000 долларов, чтобы стать нотариусом, чтобы обеспечить некоторую защиту общественных прав. Эта сумма поступает в специальный компенсационный фонд для оплаты возможных требований к нотариусу. Многие штаты также требуют сдачи экзамена. Например, штат Калифорния составил руководство, в котором кратко описаны обязанности нотариуса. С помощью этого пособия заявитель может подготовиться к государственному экзамену. Эти экзамены не сопоставимы с высокими требованиями к нотариусам стран Западной Европы.

В Германии нотариальная профессия строго регламентирована. Особенностью немецкой системы является наличие трех видов нотариусов. Тип нотариуса отличается между землями (Германия – федеративное государство). Во-первых, в основном в Восточной Германии, но также и на юго-западе, мы находим «Hauptberuflicher Notar», чья работа в качестве нотариуса является их единственным занятием. Всего в 11 землях насчитывается 1700 таких нотариусов. Во-вторых, в Западной Германии и в Берлине мы находим «Anwaltsnotar», который предоставляет нотариальные услуги рядом с их работой в качестве адвоката. Anwaltsnotar не разрешается работать над делом, в котором он также участвует в качестве адвоката. Есть 8 900 таких нотариусов в семи землях. В-третьих, в двух землях мы находим государственных нотариусов. Всего таких государственных нотариусов насчитывается 630. В штатах с «Staatliche Notar» есть два разных типа нотариусов: Амцнотар и Безиркснотар. Амцнотар является судьей, который занимается вопросами, касающимися регистрации земли, правопреемства и продажи товаров, а также выступает в качестве нотариуса. Безиркснотар является специально обученным государственным служащим [57].

Нотариус в Германии должен завершить пятилетнее высшее юридическое образование. В Германии нет специальных программ обучения нотариальному праву. После окончания обучения необходима двухлетняя практика, после чего кандидат должен сдать второй государственный экзамен. Только после этого может быть назначенным младшим нотариусом и завершить трехлетнюю стажировку, чтобы подготовиться к возможному назначению нотариусом. Государственные нотариусы назначаются аналогично государственным служащим.

Министр юстиции назначает нотариуса. С этой целью министр юстиции делает ежегодную оценку потребности в нотариусах. У младшего нотариуса есть два способа стать нотариусом: по назначению на существующую вакантную должность и по назначению на вновь созданную вакантную должность. В Германии допускается максимум четыре нотариуса



на офис. Для принятия решения о создании новой должности определяется количество актов на нотариуса. Например, в Берлине стандартное количество актов на нотариуса – 325. Чтобы понять, нужен ли новый пост, министр юстиции решает, стоит ли количество нотариусов приближаться к количеству дел в стандарте.

Есть особенности статуса нотариуса в Квебеке. Для того, чтобы там стать нотариусом нужно получить университетское образование. Первые три года обучения одинаковы для нотариусов и адвокатов. Затем юристы покидают университет для юридической практики, в то время как будущие нотариусы будут получать в течение года специальные практические занятия. Затем следует годичное трудоустройство в нотариальной конторе. Только после этого, он дает присягу и может быть допущен к профессии. Но это только дает право подать заявление на назначение на нотариальную должность. Квебекский нотариус получает пожизненную лицензию, которая может быть приостановлено только за этические проступки. Нотариус может установить персональный офис или быть частью ассоциированного офиса, где он также может работать как наемный нотариус.

Специальный комитет оценивает каждую заявку. Критерии комитета включают характер, поведение, компетентность и квалификация заявителя. В Квебеке нотариус занимается бесспорными делами и составляет проекты и заверяет юридические документы и предоставляет юридические консультации. Ожидается, что он будет независимым и беспристрастным юристом. Основной источник дохода – удостоверение сделок с недвижимостью. В 1998 и 2002 годах объем обязанностей нотариуса был расширен. В 1998 году нотариусу было предоставлено право на проведение бесспорных разбирательств, связанных с опекой и завещанием. В 2002 году нотариус получил полномочия официально оформлять браки и совершать официальное признание распада гражданского союза. Нотариусы Квебека также приобрели опыт в различных новых юридических секторах, таких как:

- международное частное право;

- международное усыновление;
- залог морских судов;
- интеллектуальная собственность;
- семейное и коммерческое посредничество и арбитраж.

Количество нотариусов в Квебеке не регламентировано. На данный момент насчитывается около 3200 нотариусов. Нотариус Квебека может практиковать свою профессию в любом месте в Квебеке и даже за границей, если его услуги привлекают жителей Квебека или если объект транзакции находится в Квебеке [52].

Таким образом, институт нотариата представляет собой одну из самых перспективных форм несудебной защиты гражданских прав. При этом он имеет еще не раскрытый потенциал, который позволяет рассматривать перспективы его развития в ходе следования общей модели латинского нотариата, объединенного в Международный союз нотариата. Нотариальный акт являясь властным документом, имеет по многим признакам силу судебного решения, не подлежащего апелляционному обжалованию, и его исполнение не требует предварительного обращения в суд. В российской правовой системе такие свойства были выработаны благодаря соответствующей практике. Но до сих пор в российской юридической литературе многие исследователи отрицают правозащитные функции нотариата с указанием у него отсутствия возможности принудить лицо к каким-либо действиям, а именно к действиям, по восстановлению изначально нарушенного им права. Подобная логика ошибочна, поскольку нотариус в силу закона выполняет целый ряд нотариальных действий, обладающих принудительной исполнимостью.

## **2.2 Освобождение от должности нотариуса**

Изучая процедуру освобождения от должности нотариуса, следует обратить внимание на то, что порядок освобождения от должности нотариуса

в отношении государственных нотариусов и нотариусов, занимающихся частной практикой различен.

Согласно ч. 4 ст. 12 Основ законодательства РФ о нотариате увольнение нотариуса, работающего в государственной нотариальной конторе, производится в соответствии с законодательством РФ о труде. Следует заметить, что при увольнении нотариуса речь идет не о ликвидации должности, а лишь о прекращении профессиональных функций конкретным лицом. Орган юстиции совместно с нотариальной палатой принимает решение о передаче документов, хранящихся у нотариуса, чьи полномочия прекращаются, другому нотариусу. Для того, чтобы понять причины, по которым нотариус, работающий в государственной нотариальной палате, может быть уволен, необходимо обратиться к ст. 77 Трудового кодекса Российской Федерации, которая предусматривает следующие основания прекращения трудового договора:

- соглашение сторон (ст. 78);
- истечение срока трудового договора (ст. 79), за исключением случаев, когда трудовые отношения фактически продолжаются и ни одна из сторон не потребовала их прекращения;
- расторжение трудового договора по инициативе работника (ст. 80);
- расторжение трудового договора по инициативе работодателя (ст. 71 и 81);
- отказ работника от продолжения работы в связи с изменением определенных сторонами условий трудового договора (ч. 4 ст. 74);
- обстоятельства, не зависящие от воли сторон (ст. 83);
- нарушение установленных настоящим Кодексом или иным федеральным законом правил заключения трудового договора, если это нарушение исключает возможность продолжения работы (ст. 84), и др.

Ст. 12 Основ о нотариате указывает, что нотариус, занимающийся частной практикой, слагает полномочия по собственному желанию либо освобождается от полномочий на основании решения суда о лишении его права нотариальной деятельности в случаях:

осуждения его за совершение умышленного преступления – после вступления приговора в законную силу;

ограничения дееспособности или признания недееспособным в установленном законом порядке;

по ходатайству нотариальной палаты за неоднократное совершение дисциплинарных проступков, нарушение законодательства, а также в случае невозможности исполнять профессиональные обязанности по состоянию здоровья (при наличии медицинского заключения) и в других случаях, предусмотренных законодательными актами РФ.

П.В. Крашенинников отмечает, что освобождение от полномочий нотариуса согласно ст. 12 Основ законодательства РФ о нотариате при осуждении за совершение умышленного преступления не связывается с определенным составом преступления, например, при исполнении обязанностей нотариуса. Поэтому по смыслу данного правила основанием для освобождения от полномочий нотариуса будет практически любой приговор суда, вынесенный за совершение умышленного преступления. В доказательство своих слов Крашенинников приводит пример: «В практике Свердловской области нотариус был вынужден сложить свои полномочия в связи с тем, что уголовное дело в его отношении было прекращено судом в уголовном судопроизводстве в связи с амнистией, т.е. по нереабилитирующим основаниям. Поскольку нотариус не обжаловал такое постановление суда, то тем самым он фактически признал свою вину в совершении уголовного преступления» [19, с. 15].

Тем не менее, если обратить внимание на то, что нотариуса лишают права нотариальной деятельности за неоднократное совершение дисциплинарных поступков, думается, что и за неоднократное совершение

неумышленных противоправных действий нотариус также будет лишен этого права. Подобные дискуссии в литературе обусловлены тем, что в российском законодательстве четко не прописаны все основания, по которым нотариус может быть лишен права заниматься такого рода деятельностью. Чего нельзя сказать про зарубежное законодательство.

Так, например, в Польше причинами освобождения нотариуса от должности являются:

- отказ от ведения нотариальной конторы;
- медицинские показания (уст. Законом);
- достижение 70 летнего возраста;
- заключение дисциплинарного суда;
- судебный приговор о лишении публичных прав или права занятия нотариальной деятельностью;
- получение двух отрицательных оценок при очередных инспекциях, проводимых инспектором нотариального самоуправления или органом Министерства юстиции [9, с. 8].

Например, в Италии увольнение нотариуса является самой крайней мерой, которая применяется лишь в случае, если нотариус, дважды подвергнутый временному отстранению от должности, вновь совершает правонарушение. При отстранении нотариус теряет статус члена Совета и лишается избирательного права на срок до двух лет. Сроки отстранения от должности различны и зависят от различных фактов (тяжесть деяния, наличие вины, и др.). Нотариус в Италии может быть отстранен от должности на сроки: от 1 до 6 месяцев, от 6 месяцев до 1 года, до 1 года (несоблюдение нотариальных нормативов), на неопределенное время, т.е. на весь период продолжительности самого нарушения (например, непредставление необходимых документов в налоговую инспекцию) [50, с. 12].

Ограничение дееспособности или признание недееспособным производится в порядке и по основаниям, предусмотренным гл. 31 ГПК РФ,

ст. 29 и 30 ГК РФ. Статья 29 ГК РФ предусматривает, что гражданин, который вследствие психического расстройства не может понимать значения своих действий или руководить ими, может быть признан судом недееспособным. Над ним устанавливается опека. В соответствии со ст. 30 ГК РФ гражданин, который вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами ставит свою семью в тяжелое материальное положение, может быть ограничен судом в дееспособности. Над ним устанавливается попечительство.

По третьему основанию следует акцентировать внимание на том, что правом ходатайствовать (написать исковое заявление) о лишении нотариуса полномочий обладают только нотариальные палаты (ни органы юстиции, ни налоговые органы, ни прокуратура) [40, с. 50].

Освобождение от полномочий нотариуса может быть произведено как по уважительным причинам (невозможность исполнения профессиональных обязанностей по состоянию здоровья), так и по неуважительным причинам (за неоднократное совершение дисциплинарных проступков, нарушение законодательства). В целом, если рассматривать практику судов, то можно отметить, что наиболее часто встречающимися являются следующие нарушения:

- одновременная параллельная работа нотариуса и лица, его замещающего;
- удостоверение доверенности в отсутствие доверителя;
- несоблюдение последовательности нумерации в реестре нотариальных действий;
- невнесение нотариальных действий в реестр;
- неправильная консультация;
- нарушение прав несовершеннолетних (удостоверение сделки без согласия органов опеки и попечительства) и др.

Таким образом, изучив законодательство Российское и зарубежное, и проведя анализ, удалось выявить некоторое несовершенство

Законодательства о нотариате. В частности, остается открытым вопрос о том, как будет регулироваться ситуация привлечения нотариуса за неумышленное преступление. Законом четко не отрегулирован подобный вопрос в процессуальной стороне, отсутствует исчерпывающий список правонарушений, за которые нотариус может быть лишен права нотариальной деятельности. Так же возникли вопросы в определении круга лиц и органов, которые имеют право ходатайствовать о лишении нотариуса полномочий. Думается, что точка зрения П.В. Крашенинникова, что прокурор имеет право обратиться с иском о лишении права нотариальной деятельности, заслуживает внимания. При подаче заявления о лишении права нотариальной деятельности прокурор защищает права как граждан, так и неопределенного круга лиц от нарушений со стороны нотариуса, не соблюдающего требования законодательства. Представляется, что роль Прокуратуры не маловажна в данном вопросе.

### **2.3 Особенности отдельных видов ответственности нотариуса**

Основы законодательства Российской Федерации о нотариате в статье 17 «Ответственность нотариуса» закрепляют наличие дисциплинарной ответственности в процессе нотариальной деятельности.

Глава 10 «Дисциплинарные проступки и меры дисциплинарной ответственности» Кодекса профессиональной этики нотариусов в Российской Федерации позволяет дать более четкую характеристику дисциплинарной ответственности. Для того чтобы понять какую роль она занимает в деятельности нотариуса, сперва нужно охарактеризовать сущность дисциплинарного проступка.

Дисциплинарный проступок в нотариальной деятельности – это неправомерное исполнение или неисполнение профессиональных нотариальных обязанностей, а также нарушение этических норм поведения нотариуса и других требований, установленных законодательством

Российской Федерации. Так, можно отметить, что дисциплинарная ответственность нотариуса, трудящегося в государственной конторе и нотариуса, занимающегося частной практикой, различается.

Государственный нотариус несет дисциплинарную ответственность за проступки согласно, порядку, установленному в законе. Таким образом, согласно Основам законодательства Российской Федерации о нотариате, к нотариусу, работающему в государственной конторе, применяются все виды дисциплинарных взысканий, как и к любому работнику. Далее следует рассмотреть виды дисциплинарных проступков государственного нотариуса.

Виды взысканий, применяющиеся, к государственному нотариусу более подробно рассматриваются в статье 192 «Дисциплинарные взыскания» Трудового кодекса Российской Федерации. Таким образом, можно отметить такие, как замечание, выговор и увольнение по соответствующим основаниям. Порядок применения дисциплинарных взысканий к государственному нотариусу содержится в 193 статье Трудового кодекса Российской Федерации.

Следует отметить такую особенность, как применение дисциплинарного взыскания не позднее одного месяца со дня обнаружения проступка, не считая времени болезни работника, пребывания его в отпуске, а также времени, необходимого на учет мнения представительного органа работников.

Для того чтобы понять объективность дисциплинарного взыскания в отношении государственного нотариуса, необходимо рассмотреть юридический состав его дисциплинарного нарушения.

Итак, объектом дисциплинарного правонарушения является рабочий регламент. Объективной стороной представляется действие, либо бездействие. Субъектом дисциплинарного правонарушения выступает нотариус, который осуществляет свою деятельность в государственной конторе. Субъективной стороной является вина в форме неосторожности.



Рассмотрим дисциплинарную ответственность частного нотариуса. Как отмечалось ранее, деятельность частнопрактикующих нотариусов регулирует нотариальная палата. «Дисциплинарная ответственность частного нотариуса предусмотрена в Кодексе профессиональной этике нотариусов в Российской Федерации» [43, с. 377].

Юридический состав дисциплинарного правонарушения в отношении частнопрактикующих нотариусов можно классифицировать по следующим признакам.

Объектом дисциплинарного правонарушения является профессиональная этика нотариуса, а объективной стороной действие, либо бездействие.

Субъектом дисциплинарного правонарушения выступает нотариус, занимающийся частной практикой, а субъективной стороной вина в форме умысла, либо неосторожности.

Дисциплинарная ответственность по нормам Трудового кодекса Российской Федерации не возлагается на нотариусов, занимающихся частной практикой. Это объясняется тем фактом, что они не работают в качестве наемных работников и поэтому не несут дисциплинарной ответственности.

Таким образом, можно сделать вывод о том, что дисциплинарное правонарушение, которое характеризуется Кодексом профессиональной этики нотариусов Российской Федерации, является нарушением моральных аспектов деятельности нотариуса.

Наложение дисциплинарного взыскания относительно деятельности частнопрактикующего нотариуса имеет несколько особенностей. Согласно главе 11 «Компетенция по рассмотрению дел о дисциплинарной ответственности» Кодекс профессиональной этики нотариусов в Российской Федерации устанавливает, что дисциплинарная ответственность нотариуса рассматривается Комиссией по профессиональной этике нотариусов, которая создана в нотариальной палате, членом которой он является. Так, меры

дисциплинарной ответственности могут применяться в отношении частнопрактикующего нотариуса только Правлением нотариальной палаты.

Процедура дисциплинарной ответственности состоит из следующих этапов.

Во-первых, возбуждение дисциплинарного производства. Далее следует стадия рассмотрения дела о дисциплинарном правонарушении.

Во-вторых, сначала дело рассматривает Комиссия по профессиональной этике нотариуса, затем рассматривает дисциплинарное правонарушение Правление нотариальной палаты.

Комиссия по профессиональной этике и Правление нотариальной палаты состоят из нотариусов, занимающихся частной практикой. Анализируя данное утверждение, можно рассмотреть одну из таких особенностей дисциплинарного производства, как эффективность дисциплинарного правонарушения.

Обычно, применяя меры дисциплинарного производства к работнику, работодатель заинтересован не только в осуществлении воспитательной работы, но и в наложении обязанностей, обеспечиваемых с помощью принуждения.

В случае рассмотрения дисциплинарного правонарушения в отношении частного нотариуса, Комиссия по профессиональной этике и Правление нотариальной палаты состоят фактически из его коллег, которые решают дальнейшую судьбу нотариуса.

По сути, на месте нотариуса, совершившего дисциплинарное правонарушение, могут также оказаться его коллеги. Напрашивается вывод о том, что члены комиссии, а именно частнопрактикующие нотариусы, могут быть заинтересованы в защите самого нарушителя, нежели гражданина, права и свободы которого нарушены в результате проступка со стороны нотариуса.

Следующей особенностью дисциплинарного правонарушения можно отметить его специфическое начало, а именно совершение дисциплинарного

проступка, который не квалифицируется, поскольку является либо административным правонарушением, либо преступлением.

Так, Г.Г. Черемных отмечал, что дисциплинарное правонарушение, совершаемое частнопрактикующим нотариусом, требует точной квалификации в законодательстве, а также выступал с предложением установления обязательных норм, поскольку они действуют в условиях добровольного исполнения нотариусом, и снижают эффективность контроля над другими нотариусами [47, с. 5].

Данную точку зрения можно подтвердить судебной практикой. Так, в ходе рассмотрения дела ассоциация нотариусов нотариальной палаты Ульяновской областной, нотариус Семёнова Н.В. нарушила тайну совершения нотариальных действий, что считается незаконным и привлекается к дисциплинарной ответственности. В постановлении Ленинского районного суда г. Ульяновск Российской Федерации от 19.08.2015 по делу № 2- 3887/2015, «разглашение сведений о совершенном нотариальном действии является самостоятельным основанием для привлечения нотариуса к дисциплинарной ответственности (статья 17 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате)». У Семёновой Н.В. работала Савелова Л.В. без оформления трудового договора, заработную плату выплачивала ежедневно за каждый отработанный день, но не всегда вовремя. Нотариус не оформляла с сотрудницей трудовой договор, так как хотела убедиться в её профессиональных качествах, лишь после оформить с ней трудовой договор. В обязанности Савеловой Л.В. входила подготовка проектов нотариальных документов (доверенностей, свидетельство о праве на наследство и т.п.), распечатывание данных документов на бланках строгой отчетности, внесение документов в электронный реестр Единой информационной системе нотариата с использованием электронной подписи нотариуса Семёновой Н.В. Рабочее место у неё было рядом с нотариусом, поэтому консультации разъяснения проходило в присутствии Савеловой Л.В.

После рассмотрения так же обсуждения сведений фактов на Общем собрании членов Палаты, представление нотариуса Семёновой Н.В., скрытым голосованием было установлено решение об обращении в суд с заявлением о лишении нотариуса нотариального округа город Ульяновск Семёновой Н.В. права нотариальной деятельности. За это решение проголосовало большая часть голосов в соответствии с п. 6.5. Устава Ассоциации нотариусов «Нотариальная палата Ульяновской области», решение было установлено в пределах компетенции, с соблюдением абсолютно всех предусмотренных процедур.

В процессе заседания существовало определение, то, что нотариус Семёнова Н.В. совершила дисциплинарный проступок, к которому в рамках Кодекса профессиональной этики нотариусов в Российской Федерации, совершенному нотариусом Семёновой Н.В., принадлежит: нарушение нотариусом тайны совершения нотариального действия - статей 5, 16, 19.2 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате (п.п. 5 п. 2 ст. 21 Кодекса), несоблюдение трудового законодательства Российской Федерации - ст. ст. 16, 21, 22. 56, 67 Трудового кодекса РФ (п.п. 20 п. 2 ст. 21 Кодекса).

Суд решил, лишить нотариуса Семёнову Н.В. занимающейся частной практикой, нотариального округа города Ульяновск, права на нотариальную деятельность [38].

Как следует, возможно, выделить главную проблему дисциплинарной ответственности. Так, она заключается в том, что дисциплинарная ответственность четко не определена в Основах законодательства Российской Федерации о нотариате. Следующей проблемой является процесс наложения дисциплинарной ответственности относительно деятельности частнопрактикующего нотариуса. Комиссия по профессиональной этике и Правление нотариальной палаты состоят фактически из его коллег, которые решают дальнейшую судьбу нотариуса, таким образом, частнопрактикующие нотариусы, находящиеся в комиссии, могут быть заинтересованы в защите

самого нарушителя, нежели гражданина, права и свободы которого нарушены в результате проступка со стороны нотариуса.

Таким образом, можно сделать вывод, что дисциплинарная ответственность государственного нотариуса и нотариуса, занимающегося частной практикой, различается. Следует отметить, что дисциплинарное правонарушение имеет несколько особенностей, одной из которых является эффективность дисциплинарного правонарушения.

Гражданско-правовая ответственность в нотариальной деятельности имеет особую значимость. Основы законодательства Российской Федерации о нотариате в статье 17 «Ответственность нотариуса» закрепляют наличие гражданско-правовой ответственности у нотариуса.

Согласно статье 17 «Ответственность нотариуса» наступает в случаях, когда вред, был умышленно причинен имуществу гражданина или юридическому лицу в результате совершения нотариального действия, а также совершению действия, противоречащего законодательству Российской Федерации.

Прежде чем, дать подробную характеристику гражданско-правовой ответственности следует определить ее сущность. Так, гражданско-правовая ответственность понимается, как применение к правонарушителю мер принуждения – санкций, которые имеют имущественное содержание.

Статья 49 «Обжалование нотариальных действий или отказа в их совершении» Основ законодательства Российской Федерации о нотариате позволяет лицу, получившему отказ в совершении нотариального действия, либо считающее это действие неправомерным, подать жалобу в районный суд по месту нахождения государственной нотариальной конторы, либо по месту нахождения частнопрактикующего нотариуса.

Согласно Основам законодательства Российской Федерации о нотариате, в случае нарушения нотариусом прав и свобод обратившегося к нему гражданина, либо юридического лица, действия обжалуются в судебном порядке. Таким образом, можно сделать вывод о том, что

законодатель не предусматривает контроля, за деятельностью нотариуса в порядке подчиненности в силу специфики правового статуса нотариуса.

Гражданско-правовая ответственность предполагает, в том числе имущественную ответственность нотариуса. Таким образом, нотариус отвечает по существующим у него обязательствам всем своим имуществом, а также данное утверждение является особенностью компенсации нотариусом, вследствие причиненного им вреда гражданину или юридическому лицу.

Так, следует отметить еще одну из особенностей гражданско-правовой ответственности. Ответственность за совершение государственным нотариусами нотариальных действий несет Правительство Российской Федерации. В том числе, потери от действий государственных нотариусов покрываются с бюджета государства. В противоположность этому, частнопрактикующие нотариусы несут ответственность равно как перед физическими, так и перед юридическими лицами.

Необходимо подчеркнуть, что В.В. Ярков, характеризуя гражданско-правовую ответственность нотариуса, отмечает, что «во-первых, взаимоотношения нотариуса и лиц, обратившихся к нему за совершением нотариального действия, имеют не частноправовую, а публично-правовую основу, поэтому ответственность в данном случае наступает не в рамках гражданско-правовых, а публично-правовых отношений; во-вторых, речь может идти во всех случаях только о виновной ответственности нотариуса, когда судом установлена его виновность в нарушении правил нотариального производства; в-третьих, следует иметь в виду, что нотариус отвечает за определенный участок деятельности и взаимодействует с целым рядом органов. В отношении юридических действий и выданных ими документов он не имеет права ревизии и контроля» [49, с. 79].

В случаях возникновения гражданско-правовой ответственности, необходимо установить связь между действиями нотариуса и наступившими неблагоприятными последствиями. Данная связь на основе материалов дела устанавливается судом. Таким образом, при наступлении основания для

привлечения нотариуса к гражданско-правовой ответственности, она применима лишь при наличии условий гражданско-правовой ответственности.

Одним из оснований, для возникновения гражданско-правовой ответственности, является наличие причиненного ущерба действиями нотариуса.

Примерами ущерба и причиненных правонарушений, которые связаны с разглашением сведений о совершенном нотариальном действии, являются: выдача справок, документов (их копий), представленных нотариусу или изготовленных нотариусом, прокурору, следователю, органам дознания до возбуждения уголовного дела; выдача документов (их дубликатов, копий) посторонним лицам; выдача каких-либо справок и документов по запросам органов исполнительной власти и местного самоуправления, различных организаций, в том числе общественных и религиозных, фондов, музеев и т.д.

Так, можно отметить еще одно основание, как противоправный характер нотариальных действий. Таким образом, согласно заключению Центра нотариальных исследований, поведение нотариуса является противоправным, если он при совершении нотариальных действий нарушил нормы объективного права, устанавливающие порядок осуществления нотариальных действий.

Следует отметить, что гражданско-правовая ответственность нотариусов является одной из сторон профессиональной ответственности в целом.

Проблема гражданско-правовой ответственности, вытекающая из положений об ответственности нотариуса, заключается в том, что нотариус является полностью независимым от кого-либо при выполнении своих профессиональных обязанностей. Основы законодательства Российской Федерации о нотариате не предусматривают возможности проверки

законности и обоснованности его действий со стороны президента нотариальной палаты или руководителя органа юстиции.

Таким образом, из вышеизложенного следует, что имущественная ответственность, возложенная на нотариуса, направлена на обеспечение, с одной стороны, верховенства права в нотариальной деятельности, а с другой стороны, на возмещение убытков лицам, требующим нотариальных действий.

Хотелось обратить внимание на сложности привлечения частнопрактикующего нотариуса к уголовной ответственности. Есть общий состав преступления – статья 202 Уголовного кодекса России – «Злоупотребление полномочиями частными нотариусами и аудиторами». В соответствии с данной статьей уголовная ответственность нотариуса наступает в случае использования им своих полномочий вопреки задачам своей деятельности и в целях извлечения выгод и преимуществ для себя и других лиц либо нанесения вреда другим лицам, если это деяние причинило существенный вред правам и законным интересам граждан или организаций либо охраняемым законом интересам общества или государства. Отдельное внимание законодатель уделил защите прав несовершеннолетних и недееспособных лиц во второй части данной статьи, увеличив штрафы и сроки.

Как отмечается авторами Комментария к Уголовному кодексу РФ, «под использованием частным нотариусом своих полномочий понимается совершение вопреки задачам его деятельности действий как формально входящих в его компетенцию, так и выходящих за ее пределы, но не основанных на его юридических и фактических возможностях: незаконное удостоверение сделок, неправомерное использование предоставленной информации, осуществление посреднических функций, понуждение к совершению сделок, введение клиента в заблуждение и т.п.» [40, с. 77]. Общим, что объединяет все упомянутые деяния, является их незаконный характер, ибо они вступают в противоречие не только с интересами и



правами граждан и юридических лиц, но и с нормами действующего законодательства.

Думается, что, если существует определенный перечень противоправных действий, которые может совершить нотариус, и, если исходить из того, что он целенаправленно стремится с помощью данных действий достигнуть определенной цели, то, следовательно, речь идет об умышленном совершении преступления. Следует отметить, что в данной ситуации видим пробел в законодательстве – не урегулирован вопрос об уголовной ответственности за неумышленные действия.

И.Г. Черемных, говоря об уголовной ответственности нотариуса, выделяет, что за деяние, совершенное по неосторожности, нотариус не может быть привлечен к уголовной ответственности [46, с. 11]. Поскольку нотариус, как и судья, независим в своей деятельности и руководствуется только Конституцией РФ и другими законодательными актами (ст. 5 Основ). Представляется, что ошибки нотариуса могут быть исправлены при рассмотрении судом конкретных дел, в том числе и о возмещении имущественного ущерба, причиненного действиями нотариуса.

Таким образом, уголовная ответственность нотариусов по-прежнему остается центром всевозможным споров и дискуссий в юридической науке.

### **3 Проблемы и тенденции развития нотариата как эффективного правозащитного механизма**

#### **3.1 Актуальные проблемы нотариата**

В практике защиты прав человека несудебные формы занимают второстепенное место, вследствие этого и законодательство довольно фрагментарно регулирует данный институт. Одной из основных проблем в системе нотариата является неразвитость несудебной формы защиты и затруднение ее использования. Главным источником данной проблемы выступает отсутствие четкой юридической регламентации процедуры несудебного разрешения споров с участием разных несудебных органов.

На данный момент для усовершенствования несудебных форм защиты предпринимаются попытки определить основные направления, которые помогут регулировать данный институт.

Регулирование осуществления несудебной защиты, в том числе законных интересов граждан в Российской Федерации соответствует международным стандартам, но также имеет несколько недостатков. К основным минусам можно отнести то, что некоторые положения в законодательстве носят декларативный характер, а именно отсутствует кодифицированный акт, который регулирует несудебную защиту прав и интересов граждан.

Таким образом, можно сделать вывод о том, что необходимо усиление законодательного регулирования несудебной защиты, а также работы над усилением форм реализации права нужно проводить регулярно.

Анализируя нормативно-правовые акты, которые отвечают за деятельность специально уполномоченных органов по защите прав человека можно подчеркнуть, что одними из ключевых проблем выступают противоречивость и неоднозначность правовой основы. Сюда же можно отнести такую проблему, как расплывчатость формулировок. Именно они

отражают статус, функции и полномочия специально уполномоченных органов в Конституции Российской Федерации, в федеральном законодательстве, законодательстве субъектов Российской Федерации.

Также в системе нотариата, как эффективного правозащитного механизма можно выделить такую проблему, как разграничение деятельности нотариата и судов общей юрисдикции.

Чтобы достаточно основательно понимать о данной проблеме, нужно первоначально отграничить методы нотариальной защиты от судов общей юрисдикции. Так, нотариальные конторы и суды общей юрисдикции осуществляют общие правоприменительные задачи. Среди них можно выделить такие, как: защита прав и свобод гражданина, имущественных прав, а также предупреждение преступности. В свою очередь, способы защиты прав и свобод у нотариуса и судов общей юрисдикции имеют отличия.

В системе нотариата основным способом защиты прав и свобод гражданина является удостоверение бесспорных фактов, а способом защиты судов общей юрисдикции является рассмотрение и решение спорных гражданских дел.

Можно определить основные различия между судебными и нотариальными органами. Так, судебные решения являются обязательными, в отличие от нотариальных актов. Исключением могут быть нотариальные договоры на оплату содержания и исполнительные надписи.

Также следующим различием между судебными и нотариальными органами является способ финансирования. Небюджетный нотариат базируется на принципах самофинансирования, а судебная деятельность за счет государства.

Для более конкретизированного анализа взаимоотношений между судебными и нотариальными органами логично рассматривать посягательство на завещание. Такие завещания могут быть подтверждены не только нотариусом, но и главой местной администрации поселения,

должностными лицами консульских учреждений Российской Федерации и другими специально уполномоченными должностными лицами (ст. 35-38 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате [34], ст. 1127 ГК Российской Федерации [11]).

Одной из основных проблем является правило процедуры, которая касается признания завещания в судебном разбирательстве, а также отсутствие единой позиции судов по данному вопросу. Решением данной проблемы является необходимость определения процессуального положения нотариуса.

Ученые-правоведы полагают, что процессуальную позицию нотариуса следует определять, как позицию третьей стороны, которая не предъявляет независимых претензий в отношении предмета спора. Данная проблема может быть решена на уровне судебной практики с целью обеспечения единообразия ее применения, так как судебная практика способствует более конкретному и мобильному разрешению гражданских споров в конкретной категории дел.

Отсюда следует то, что можно выделить еще такую проблему, как нотариальное удостоверение сделок с недвижимостью. Важной эта проблема является, потому что недвижимость имеет большое значение в гражданско-правовых отношениях.

С введением второй части Гражданского Кодекса Российской Федерации в марте 1996 года была утверждена письменная форма удостоверения сделок с недвижимостью [11]. До принятия второй части Гражданского Кодекса Российской Федерации было отмечено правило, применительно которому сделки, которые связаны с недвижимостью, а именно купли-продажи должны быть обязательно удостоверены.

В современном Гражданском Кодексе данного правила нет, таким образом, покупатель и продавец сами вправе устанавливать факт удостоверения сделки у нотариуса. Этот вопрос является предметом спора на разных юридических площадках, также у него имеются как сторонники

обязательного удостоверения нотариальных сделок, так и люди, которые выступают против этого.

По мнению некоторых авторов, в действующем законодательстве требуется обязательное закрепление нотариальной формы сделок с недвижимостью. Для примера можно привести точку зрения М.З. Шварца, который отмечает, что «главной функцией нотариата является создание квалифицированных доказательств, а именно о нотариально удостоверенной сделке» [15, с. 56].

Также ученые-правоведы предлагают закрепить на законодательном уровне более конкретные правила, которых будут придерживаться лица, вступающие в процедуру удостоверения нотариальной сделки. Так, например, предлагается установить фактический состав сделки, проведение ее правовой оценки, разъяснение обязательств её участникам, установление волеизъявления лица на совершение сделки.

Данную точку зрения активно поддерживает Б.А. Борзенко. Он считает, что эти обязательства смогут повысить доказательственность силы нотариального акта [7, с. 79]. Вследствие этого, если рассматривать проблему в масштабах страны, то нотариальное удостоверение сделок с недвижимостью должно быть обязательным.

Исходя из общего положения и опираясь на совокупность всех ранее вышеперечисленных и упомянутых фактов, можно сделать вывод, что помимо совершенствования системы судебных органов, можно отметить, что важным является развитие несудебных гражданских юрисдикций, например, таких как третейская и нотариальная форма защиты, которые защищают нарушенные гражданские права и свободы.

Таким образом, ответственность нотариуса является гарантией защиты прав и свобод гражданина, а также законных интересов юридических лиц.

### **3.2 Основные тенденции и перспективы развития нотариата в России**

В качестве перспективы развития отметим необходимость использования потенциала нотариата в медиации.

«Медиация, или примирительные процедуры, по сути, является самостоятельным разрешением конфликта сторонами при помощи медиатора - третьего лица, не уполномоченного разрешать споры, что отличает его от третейских судей и посредников, которые вырабатывают проекты соглашений, предоставляемых сторонам. Медиатор ищет решение спора, опираясь не на требования сторон, как посредник, а исходя из интересов сторон, что позволяет заключать взаимоприемлемые соглашения» [22, с. 52].

Основные принципы медиации и ее основные черты – необходимость соблюдения нейтралитета, беспристрастность, независимость от других лиц, высокая ответственность за свои действия тождественны принципам нотариальной деятельности, что обуславливает возможность и логичность осуществление медиационных процедур нотариусами.

Среди представителей разных профессий возникает спор о том, кто из них больше подходит к работе в качестве медиатора. М.Е. Бабич, считает, что «это напрямую зависит от характера принимаемого решения. Так, если сторонам требуется разъяснение правовых последствий возможного решения, то привлечение юриста-медиатора целесообразно» [4, с. 39].

Следует отметить, что в Германии подобная практика существует в рамках оказания нотариусами юридической помощи при удостоверении актов, при проведении специальных примирительных процедур (отдельные категории споров, наследование).

Согласимся с И.А. Кузовковым, что «использование медиации нотариусами снизит число последующих обращений в суд, что уменьшит на них нагрузку, а также повысит эффективность и ускорит производство

нотариальных действий, приведет к снижению размера издержек при решении споров» [21, с. 72].

Следующей перспективой развития является необходимость передачи системы нотариата в ведение РФ из совместного ведения федерации и субъектов, с изменением ст. 71 Конституции РФ, где прописаны предметы ведения.

Это обуславливается важностью роли нотариата в реализации и охране прав и свобод граждан. Представляется, что по аналогии с судоустройством нотариат необходимо передать в исключительное ведение РФ, несмотря на федеративное устройство нашего государства, при котором необходимо сотрудничество центральной власти и власти субъектов.

По мнению И.А. Умновой «необходимость такой передачи обусловлено противоречием конституционной модели разграничения полномочий» [44, с. 29]. Законодательством субъектов РФ сегодня возможно принятие законодательства, не противоречащего федеральному, по принципу иерархического подчинения [35; 36].

Так, в 2002 г. во Владимирской области был принят Закон «О наделении органов местного самоуправления Владимирской области государственными полномочиями по совершению отдельных нотариальных действий» № 43-ОЗ. Прокурор обратился в областной суд с требованием признания закона недействительным. Суд требование не удовлетворил, ссылаясь на то, что в отсутствие соответствующего федерального закона по вопросам совместного ведения субъекты РФ вправе осуществлять собственное правовое регулирование.

Так как федеральный закон отсутствует, то Законодательное Собрание Владимирской области вправе устранить пробел, приняв данный закон. Однако эти выводы суда Верховный Суд РФ признал ошибочными. Из текста Закона «...» усматривается, что предметом его правового регулирования являются отношения, регулируемые гражданским законодательством, в частности вопросы удостоверения завещаний (ст. 1125 ГК РФ),

удостоверение доверенности (ст. 185 ГК РФ), принятие мер к охране наследственного имущества (ст. ст. 1171-1173 ГК РФ).

В силу ст. 71 Конституции РФ гражданское законодательство находится в ведении РФ и лишь федеральное законодательство может делегировать должностным лицам МСУ право совершать нотариальные действия. Закон субъекта Российской Федерации не вправе урегулировать этот вопрос, а значит, не может быть признан действующим.

Также ст. 71 Конституции РФ гласит, что регулирование и защита прав и свобод человека и гражданина относится к ведению РФ, что логически верно, так как приоритет права на защиту в классификации прав человека неоспорим. В Основах о нотариате в качестве главной цели нотариата также провозглашена защита прав и законных интересов через совершение нотариусом от имени РФ нотариальных действий.

Исходя из вышесказанного не логично относить нотариат к предмету совместного ведения, что является явным пережитком советской правовой системы, где роль нотариата умахлялась и функции нотариуса были незначительными.

«В качестве перспективы развития нотариата можно отметить необходимость совершения нотариальных действий только нотариусами» [5, с. 9].

Законодатель должен полностью отказаться от концепции квазинотариата, при котором предусмотрена возможность совершения отдельных нотариальных действий непрофессионалами, у которых часто отсутствует юридическое образование.

К таковым «непрофессионалам» Г.Г. Черемных относит «должностных лиц консульских учреждений, служащих местных органов власти, руководителей воинских частей, лечебных учреждений, мест лишения свободы и т.д., которые осуществляют удостоверение документов, по силе приравненное к нотариально удостоверенным» [47, с. 5].



Особенно подрывает престиж нотариата предоставление права на совершения нотариальных действий должностным лицам органов исполнительной власти.

Такое право предоставлено для облегчения доступа граждан к нотариальным услугам. Круг нотариальных действий у данных лиц ограничен. Они могут удостоверять завещания, доверенности, принимать меры к охране наследственного имущества, свидетельствовать подлинность документов и выписок из них, свидетельствовать подлинность подписи на документах.

Минусом такого предоставления является высокая статистика оспаривания нотариальных действий в судебном порядке, так как мало того, что данные должностные лица часто не имеют юридического образования, они к тому же и фактически не контролируются нотариальным сообществом.

Частный нотариат не правомочен даже на проведение учебы с должностными лицами местного самоуправления.

На практике, глава местной администрации, обязан не только свидетельствовать верность копий документов и выписок из них, но и удостоверять завещания, доверенности, принимать меры по охране наследственного имущества и в случае необходимости меры по управлению им.

Таким образом, включение данных субъектов в систему нотариата в дальнейшем приведет к падению качества и законности нотариальных услуг.

Подводя итоги, отметим, что основными современными перспективами и тенденциями развития института нотариата являются:

- отказ от государственного нотариата и создание единой небюджетной нотариальной системы, что ликвидирует двойственность статуса нотариуса и приблизит институт к латинской нотариальной системе;

- комплексное предоставление юридической помощи нотариусами, связанное с совершаемыми нотариусами нотариальными действиями;
- наделение нотариального акта полной юридической силой, т.е. освобождение от необходимости доказывания в суде фактов указанным в акте при отсутствии спора сторон по данным фактам;
- наделение нотариуса полномочиями по проведению медиации;
- передача нотариата в исключительное ведение РФ;
- совершение нотариальных действий исключительно нотариальным сообществом.

Представляется, что изменение законодательства о нотариате с учетом выше названного приведет к приданию гражданско-правовым отношениям стабильного и бесконфликтного характера и позволит добиться повышения уровня доверия граждан к этому правовому институту.

## Заключение

Законодательство о нотариате страдает определенным несовершенством.

Во-первых, сами Основы о нотариате приняты еще в 1993 году, в условиях действия прежней Конституции Российской Федерации. В настоящее время даже такой вид нормативного акта, как Основы законодательства Российской Федерации, не предусмотрен. С учетом принципов преемственности Основы о нотариате рассматриваются как Федеральный закон. В этой части следует указать, что большинство нормативных актов, принятых до 25 декабря 1993 года (до даты вступления в силу Конституции РФ 1993 года) были обновлены российским законодательным органом, а их наименование приведено в соответствие с существующей системой правовых актов.

Во-вторых, научные дискуссии указывают на наличие значительных пробелов в определении статуса нотариуса (как и всей модели нотариата), которые отчасти не восприняты законодательным органом. Происходит спорадическое «латание» Основ о нотариате. Однако системная работа по исправлению недостатков так и не проведена.

В-третьих, на протяжении более 20 лет велась масштабная работа по принятию нового федерального закона о нотариате. Официальными органами власти опубликовывалось уже четыре проекта, которые были согласованы практически со всеми заинтересованными лицами. Наименования проектов изменялись, но концепция, заложенная в самой идее латинского нотариата, оставалась прежней. Это все подчеркивает, что основные дискуссионные моменты согласованы. Органы юстиции и органы нотариального сообщества нашли точки соприкосновения, и не находятся в стадии взаимного противостояния.

В-четвертых, нотариат по многим вопросам находится в числе догоняющих институтов. Меняется гражданское законодательство, семейное

законодательство, корректируются отдельные институты, но Основы о нотариате меняются в самую последнюю очередь.

В результате исследования установлено, что нотариальная деятельность является совокупностью систематически происходящих публичных действий, которые юридически закрепляют бесспорные гражданские права и факты, исполняются с целью обеспечить защиту прав и законных интересов обратившихся к нотариусу юридических лиц и граждан. Ее особенностями являются: правоохранительный, подзаконный, профессиональный юридический и возмездный характер. Она осуществляется от имени государства, а значит, является официальной, публичной. Ее особой чертой является двойственность, основанная на сочетании самоуправления и государственного управления.

Основным нормативно-правовым актом, который регулирует систему нотариата являются Основы законодательства Российской Федерации о нотариате. Также деятельность нотариата регулируют и иные Федеральные законы, подзаконные акты и т.д. Например, Приказ Министерства юстиции Российской Федерации «Об утверждении Порядка учреждения и ликвидации должности нотариуса»; Приказ Министерства юстиции Российской Федерации от «Об утверждении Порядка изменения территории деятельности нотариуса».

Нотариат - это правовой институт, который обеспечивает стабильность гражданского оборота посредством совершения нотариальных действий, защищающих права граждан и юридических лиц. Следует различать конституционные принципы нотариального права и принципы нотариального права, которые закреплены помимо Конституции, другими законодательными актами. Так же принципы можно разделить на межотраслевые и специфические принципы нотариального права. Задачами нотариата являются охрана собственности, прав и законных интересов физических и юридических лиц, организаций и учреждений, укрепление законности и правопорядка, предупреждение правонарушений путем

своевременного и соответствующего нормам законодательства РФ удостоверения договоров и сделок, оформление наследственных прав, совершения исполнительных надписей и иных нотариальных действий.

К субъектам нотариальной деятельности относятся: нотариусы, работающие в государственной нотариальной конторе; частнопрактикующие нотариусы, главы местных администраций поселений, должностные лица консульских учреждений РФ. Основными субъектами являются государственные и частнопрактикующие нотариусы. Государственный нотариат представляет собой наследство советской административно-командной системы управления государством, который постепенно изживает себя в пользу небюджетного нотариата. Представляется необходимым исключение из числа субъектов наделенных право совершения нотариальных действий глав местных администраций и уполномоченных лиц в поселениях по причине частого отсутствия у них юридического образования, отсутствия контроля со стороны нотариальных палат, а также должностных лиц консульских учреждений.

Изучение перспектив развития нотариата, выявило множество проблем, связанных не только с вопросами организации и статуса нотариат, но и с коррупционной стороной данной профессии. Ознакомление с зарубежным опытом позволяет сделать вывод, что реформирование законодательства должно осуществляться, опираясь не только на собственный богатейший опыт, но и на опыт других стран, с учетом изменений мировых отношений, и правосознания общества.

Сегодня институт нотариата в РФ требует реформирования в связи с этим представляется необходимым произвести следующие изменения, которые найдут отражение в новом ФЗ «О нотариате и нотариальной деятельности». Необходимо:

- отказаться от государственного нотариата и создать единую небюджетную нотариальную систему, что ликвидирует

двойственность статуса нотариуса и приблизит институт к латинской нотариальной системе;

- дать нотариусам право комплексного предоставления юридической помощи, связанной с совершаемыми нотариусами нотариальными действиями;
- наделить нотариальные акты полной юридической силой, т.е. освободить обратившихся к нотариусу от необходимости доказывания в суде фактов указанным в акте при отсутствии спора сторон по данным фактам;
- наделить нотариусов полномочиями по проведению медиации;
- передать нотариат в исключительное ведение РФ, исключив его из совместного ведения РФ и субъектов РФ;
- предоставить право совершения нотариальных действий исключительно нотариальным сообществом (исключить из субъектов глав местных администраций и лиц на это уполномоченных, равно как и должностных лиц консульских учреждений).

## Список используемой литературы и используемых источников

1. Акимов Г.Б. Актуальные вопросы организации контроля исполнения нотариусами профессиональных обязанностей // Нотариус. 2017. № 2. С. 3-7.
2. Аргунов В.В., Борисова Е.А., Бочарова Н.С. и др. Гражданский процесс: учебник / под ред. М.К. Треушникова. 5-е изд., перераб. и доп. М.: Статут, 2014. 960 с.
3. Ахрамеева О.В., Звонок С.О. Гражданско-правовые и нравственно-религиозные аспекты исторического становления и развития нотариата как института государства и права // Нотариус. 2007. № 1. С. 2-3.
4. Бабич М.Е. Перспективы развития нотариата в Российской Федерации // Нотариус. 2011. № 2. С. 39.
5. Балышева О.В. Нотариат и квазинотариат: перспективы правового регулирования // Нотариальный вестник. 2011. № 3. С. 9- 13.
6. Бегичев А.В. Соотношение правового статуса государственных и частных нотариусов // Евразийская адвокатура. 2017. № 2 (27). С. 83-86.
7. Борзенко Б.А. Перспективы развития законодательства о нотариате в сфере удостоверения сделок с недвижимостью // Сборник материалов и статей к 10-летию Центра нотариальных исследований М.: 2012. 214 с.
8. Власов Ю.Н. Нотариат в Российской Федерации / под ред. Ю.Н. Власова, В.В. Калинина. – М.; ОМЕГА-Л, 2005. 528 с.
9. Гасанов З.У. Основные особенности нотариата в Российской Федерации // Нотариус. 2019. № 2. С. 7-10.
10. Гонгало Б.М., Зайцева Т.И., Крашенинников П.В., Юшкова Е.Ю., Ярков В.В. Настольная книга нотариуса. Т. 1. - М., 2004. 398 с.
11. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая): Федеральный закон от 26 января 1996 г. № 14-ФЗ (ред. от 05.04.2021) //

Собрание законодательства Российской Федерации от 29 января 1996 г. № 5.  
Ст. 410.

12. Декрет о суде № 1 от 24 ноября 1917 г. // СУ РСФСР. 1917. № 4.
13. Дроздова Е.А., Радченко Е.П. К вопросам о работе российского нотариата // Нотариус. 2019. № 7. С. 6-7.
14. Кашурин И.Н. Нотариат в правовой системе Российской Федерации: дис. ... канд. юрид. наук / И.Н. Кашурин. – М., 2005. 191 с.
15. Ковалевская Н.С., Шварц М.З. Страхование профессиональной ответственности нотариуса. М.: Фонд развития правовой культуры, 2010. 168с.
16. Комментарий к Основам законодательства Российской Федерации о нотариате / Под ред. М.К. Треушникова. М.: Юриспруденция, 2002. 444 с.
17. Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993 с изменениями, одобренными в ходе общероссийского голосования 01.07.2020) // Официальный интернет-портал правовой информации <http://www.pravo.gov.ru>, 04.07.2020.
18. Корсик К.А. Позитивный потенциал российского нотариата // ЭЖ-Юрист. 2004. № 50. С.18-22.
19. Крашенинников П.В., Копеина С.А. Наследование выморочного имущества в России, государствах - участниках СНГ и Балтии: история и современное состояние // Наследственное право. 2011. № 1. С. 13-18.
20. Кристафорова А.В. Как стать нотариусом? // Нотариус. 2015. № 7. С. 44-48.
21. Кузовков И.А. Перспективы развития нотариальной формы защиты и охраны права в контексте разработки проекта федерального закона «О нотариате и нотариальной деятельности в Российской Федерации» / И.А. Кузовков // Закон. 2010. №12. С. 68-74.



22. Куленко Н.И. Проблемы действующей системы нотариата в Российской Федерации // Вестник Челябинского государственного университета. 2013. № 27 (318). С. 51-56.

23. Кулишова Р.Т. Некоторые аспекты публично-правового регулирования нотариальной деятельности на современном этапе // Вопросы современной юриспруденции. 2015. № 56. С. 10-15.

24. Лемеш Ю.Ч. Российский нотариат и его задачи // Актуальные проблемы права. 2016. № 3. С. 37-43.

25. Майборода В.А. Развитие правоохранительной функции нотариата в сделках с земельными участками // Нотариус. 2015. № 6. С. 41-44.

26. Михайлова А.С. О перспективах страхования имущественных интересов, связанных с риском гражданско-правовой профессиональной ответственности нотариусов в свете проекта Федерального закона «О нотариате и нотариальной деятельности» // Нотариус. 2014. № 4. С. 36-41.

27. Михайлова И.А., Романова И.Н. К вопросу о страховании профессиональной ответственности нотариуса // Нотариус. 2019. № 3. С. 6-8.

28. Моисеева О.В. Основные пути и проблемы становления института нотариата: от традиций к современности // Политическое управление: научный информационно-образовательный электронный журнал. 2015. № 2 (10). С. 98.

29. Москаленко М.Н. Взаимодействие правоохранительных органов, нотариата и суда: историко-правовой анализ российского и зарубежного опыта // История государства и права. 2013. № 20. С. 55-62.

30. О государственном нотариате: Закон СССР от 19 июля 1973 г. // Ведомости Верховного Совета СССР. 1973. № 30. Ст. 393.

31. Об утверждении Регламента совершения нотариусами нотариальных действий, устанавливающего объем информации, необходимой нотариусу для совершения нотариальных действий, и способ ее фиксирования: Приказ Минюста России от 30 августа 2017 года № 156

(начало действия документа – 01.01.2018). – URL:<http://www.pravo.gov.ru> (дата обращения: 10.12.2020).

32. Об утверждении Состава сведений справочно-аналитического характера, содержащихся в единой информационной системе нотариата и касающихся деятельности нотариусов: Приказ Минюста России от 17 июня 2014 года № 135 // Российская газета. 2014. № 136.

33. Об утверждении форм статистической отчетности Министерства юстиции Российской Федерации о нотариате в Российской Федерации: Приказ Минюста России от 01 июля 2011 года № 254 // Бюллетень Минюста Российской Федерации. 2015 № 5.

34. Основы законодательства Российской Федерации о нотариате (утв. Верховным Советом Российской Федерации 11.02.1993 г. № 4462-1) // Российская газета. 1993. № 49.

35. Определение судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда Российской Федерации от 04.08.2004 г. по делу № 16-Г04-14. URL: [http://sudbiblioteka.ru/vs/text\\_big2/verhsud\\_big\\_30585.htm](http://sudbiblioteka.ru/vs/text_big2/verhsud_big_30585.htm) (дата обращения: 10.04.2021).

36. Определение судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда РФ от 18.08.2003 г. № 86-Г03-9. URL: [http://sudbiblioteka.ru/vs/text\\_big2/verhsud\\_big\\_29157.htm](http://sudbiblioteka.ru/vs/text_big2/verhsud_big_29157.htm). (дата обращения: 10.04.2021).

37. Положение о государственном нотариате РСФСР от 30 сентября 1965 г. // Ведомости РСФСР. 1965. № 40. Ст. 991.

38. Решение Ленинского районного суда г. Ульяновск № 2-3887/2015 2-3887/2015~М-4253/2015 М-4253/2015 от 19 августа 2015 г. по делу № 2-3887/2015. URL: <https://sudact.ru/regular/doc/D4RLy5vnlQ6j/> (дата обращения: 18.03.2021).

39. Романовская О.В. Нотариат в Российской Федерации. Санкт-Петербург; 2004. 440 с.

40. Романовская О.В., учебное пособие «Нотариат в РФ»- М.: «РИОР». 2008г. 69 с
41. Соколова Е.И. Институт нотариата и предстоящая его реформа // Вестник Российского университета кооперации. 2012. № 4 (10). С. 88.
42. Сучкова Н.В. О проведении конкурса на замещение вакантной должности нотариуса и о назначении на должность нотариуса // Комментарий судебной практики / под ред. К.Б. Ярошенко. М.: Юридическая литература, 2011. Вып. 16. С. 233-249.
43. Сучкова Н.В. Нотариат: учебник для академического бакалавриата / Н. В. Сучкова. - М.: Издательство Юрайт, 2019. 46 с.
44. Умнова И.А. Совместное ведение Российской Федерации и ее субъектов как предмет конституционного регулирования // Журнал российского права. 1999. № 11. С. 29.
45. Фучко А.С. Административно-правовое регулирование нотариальной деятельности в Российской Федерации // Юридическая мысль. 2008. № 6 (50). С. 148
46. Черемных И.Г. Теоретические основы независимого нотариата России. М., 2006. 254 с.
47. Черемных Г.Г. Комментарий к проекту федерального закона «О нотариате и нотариальной деятельности в Российской Федерации» // Нотариус. 2010. № 1. С. 5-9.
48. Ярков В.В. Современный нотариат России: выбор вектора развития // Судья. 2014. № 7. С. 8-18.
49. Ярков В.В. Нотариальное право России: учебник 2-е изд, испр. и доп. / В.В. Ярков. – М.: Статут, 2017. 135 с
50. Ярошенко Т.В. Понятие и роль нотариата в правовой системе: различные подходы // Нотариус. 2019. № 1. С. 10-13.
51. Baarsma B., J. Mulder and C. Teulings. Rechtszekerheid als publiek belang. Over de notaris, zijn domein en de markt, SEO, Amsterdam, 2004. 462 p.

52. Dijkstra M. and R. Aalbers. Kruissubsidiëring in de familiepraktijk. Een empirische studie naar de kosten en opbrengsten in de familiepraktijk van het notariaat, SEOR/OCFEB, Rotterdam, 2002. 78 p.

53. Jong R. de. Tussen ambt en vrij beroep. Het notariaat tussen 1842 en 1999, Stichting ter bevordering van de notariële wetenschap, Amsterdam, 2002. 98 p.

54. Notaries of Europe. The Council of the Notariats of the European Union (CNUE) / [http://www.notaries-ofeurope.eu/plan2020/pdf/CNUE\\_Brochure2020\\_WEB\\_En.pdf](http://www.notaries-ofeurope.eu/plan2020/pdf/CNUE_Brochure2020_WEB_En.pdf).

55. St. Aubin D.M. What's in a name? The Quebec notary, mimeo, Quebec, Canada, 2000. 126 p.

56. Thaw D.M. The notary office and its impact in the 21st century, National Notary Association, Chatsworth, 2000. 342 p.

57. Voert M. ter and M. van Ewijk. Eerste Trendrapportage Notariaat. Toegankelijkheid, continuïteit, kwaliteit en integriteit van het notariaat, WODC, The Hague, 2004. 322 p.