

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

Институт права

(наименование института полностью)

Кафедра «Гражданское право и процесс»

(наименование)

40.03.01 Юриспруденция

(код и наименование направления подготовки, специальности)

Гражданско-правовой

(направленность (профиль) / специализация)

## **ВЫПУСКНАЯ КВАЛИФИКАЦИОННАЯ РАБОТА (БАКАЛАВРСКАЯ РАБОТА)**

на тему Понятие нотариата и проблемы нотариальной деятельности

Обучающийся

В.А.Шевченко

(Инициалы Фамилия)

(личная подпись)

Руководитель

Л.В. Стародубова

(ученая степень (при наличии), ученое звание (при наличии), Инициалы Фамилия)

Тольятти 2023

## Аннотация

Актуальность темы выпускной квалификационной работы «Понятие нотариата и проблемы нотариальной деятельности» заключается в том, что нотариальная деятельность в настоящее время находится в самой гуще процессов гражданского оборота и связанных с этим общественных изменений. Однако организация нотариальной деятельности не отличается совершенством. В связи с чем, в данной работе была рассмотрена история нотариата России, понятие нотариата, принципы, функции и система органов нотариата, раскрыты проблемы нотариальной деятельности и предложены пути решения.

Объект исследования – общественные отношения, складывающиеся в сфере нотариата при реализации механизма защиты прав, свобод и законных интересов человека и гражданина в Российской Федерации.

Предмет исследования - нормы действующего законодательства, регулирующие порядок обеспечения нотариальной деятельности.

Цель работы – исследование роли и места нотариата в системе гражданского оборота, а также существующие проблемы нотариальной деятельности в современных экономических условиях в соответствии с нормами действующего законодательства Российской Федерации.

Структура выпускной квалификационной работы: введение, три главы, девять подразделов, заключение и список используемой литературы и используемых источников.

В работе использовано 32 источников.

Общий объем работы 67 страниц.

## Оглавление

Введение .....	4
Глава 1 История возникновения российского нотариата.....	7
1.1 Возникновение и развитие нотариата в России.....	7
1.2 Современный нотариат .....	12
Глава 2 Понятие нотариата, принципы, функции. Система органов нотариата .....	19
2.1 Понятие нотариата, принципы, функции.....	19
2.2 Система органов нотариата .....	26
2.3 Нотариус, его права и обязанности .....	28
Глава 3 Проблемы нотариальной деятельности .....	33
3.1 Правовой статус частнопрактикующего нотариуса, понятие «нотариальная контор» .....	33
3.2 Участие несовершеннолетних в наследственных правоотношениях.....	39
3.3. Проверка дееспособности граждан нотариусом.....	45
3.4. Иные проблемы нотариата и перспективы развития.....	49
Заключение .....	59
Список используемой литературы и используемых источников .....	64

## Введение

«Нотариус (лат. notarius — писарь, секретарь) — лицо, специально уполномоченное на совершение нотариальных действий, среди которых свидетельствование верности копий документов и выписок из них, свидетельствование подлинности подписи на документах, свидетельствование верности перевода документов с одного языка на другой, а также некоторые другие действия, нормы которых отличаются друг от друга в различных странах» [20].

Согласно ст.1 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате (далее Основы) - «Нотариат в Российской Федерации призван обеспечивать в соответствии с Конституцией Российской Федерации, конституциями (уставами) субъектов Российской Федерации, настоящими Основами защиту прав и законных интересов граждан и юридических лиц путем совершения нотариусами предусмотренных законодательными актами нотариальных действий от имени Российской Федерации» [21].

Нотариусы во все времена были призваны в публичном порядке, удостоверить от имени государства, различного рода юридические факты и сделки, придавая им официальное государственное значение. Эта профессия, основана на принципах независимости и беспристрастности, так как закон, возлагая на нотариуса обязанность соблюдения конфиденциальности нотариального действия, охраняет, прежде всего, интерес личности в том, что нотариальное действие и сведения, полученные при его оформлении, останутся в тайне.

Портрет современного нотариата — это ответственность и инновационность. Организационные основы нотариата надежны и стабильны. Полная имущественная ответственность гарантирует защиту законных интересов участников оборота. Нотариат самостоятельно формирует и обеспечивает развитие, строит уникальные цифровые системы, принимает на себя ответственность за результаты работы, без затрат со стороны государства. Нотариат активно развивается, оставаясь надежным,

независимым и объективным институтом защиты прав граждан, интересов собственника, предотвращая судебные споры и оберегая стабильность гражданского оборота.

Актуальность темы выпускной квалификационной работы «Понятие нотариата и проблемы нотариальной деятельности» заключается в том, что нотариальная деятельность в настоящее время находится в самой гуще процессов гражданского оборота и связанных с этим общественных изменений.

Однако организация нотариальной деятельности не отличается совершенством. В связи с чем, на повестку дня поднимается вопрос о реформировании существующей системы нотариата и особенно действующих Основ законодательства Российской Федерации о нотариате.

Особенностью данной работы является не только комплексное изучение понятие нотариата, но и рассмотрение проблем с точки зрения непосредственного правоприменителя, то есть нотариуса.

Разработанность темы. Теоретическую и информационную основу исследования составляют научные труды О.В.Романовской, А.В.Азархина, А.Б.Алиевой, А.Н. Миронова, С. М. Лях, Н. Ю. Поповой, Т. С. Яценко и др.

Объектом исследования являются общественные отношения, складывающиеся в сфере нотариата при реализации механизма защиты прав, свобод и законных интересов человека и гражданина в Российской Федерации.

Предметом исследования являются проблемы правоприменительной нотариальной практики, отдельные труды и точки зрения практикующих нотариусов по вопросам нотариальной деятельности.

Целью исследования является выявление проблемных вопросов, возникающих в нотариальной практике.

Проставленной цели соответствуют следующие задачи:

- рассмотрение истории возникновения нотариата;
- исследование понятия нотариата, его принципов и функций;
- изучение прав и обязанностей нотариуса;

- рассмотрение актуальных проблем в нотариальной деятельности;
- формирование предложений по урегулированию возникающих проблем.

Методологическое основание исследования. В ходе работы будут использованы сравнительный, системный, исторический, диалектический методы, познание, наблюдение, обобщение, анализ и синтез.

Научная новизна. Новаторство данной работы заключается в том, что в ходе исследования будут применены знания, полученные в ходе практической деятельности, смоделированы ситуации и проведен их правовой анализ. В исследовательской деятельности будут применены в том числе опыт и знания практикующих нотариусов.

По своей структуре работа состоит из: введения, трех глав, заключения и списка использованной литературы и используемых источников.

В первой главе работы рассматриваются вопросы возникновения и развития нотариата в России.

Вторая глава выпускной квалификационной работы посвящена исследованию понятия нотариата, его принципам, функциям. Описаны системы органов нотариата. Раскрыты права и обязанности нотариуса.

В третьей главе исследуются актуальные проблемы нотариальной деятельности и сформулированы предложения по урегулированию возникающих проблем.

# Глава 1 История возникновения российского нотариата

## 1.1 Возникновение и развитие нотариата в России

«Нотариус (лат. notarius — писарь, секретарь) — лицо, специально уполномоченное на совершение нотариальных действий» [8].

История всего нотариата берет свои начала с древних цивилизаций - Древнего Вавилона, Римской империи, Египта. Именно с появлением первых писарей, знания которых, были необходимы для составления документов, связывают с возникновением нотариата в целом.

В Римской империи писцы делились на две категории: состоявшие на государственной службе и находящиеся на содержании частных лиц. Существовала и третья категория писцов - так называемых табеллионы (tabellio).

Табеллионы занимались составлением для всех желающих юридических актов и судебных бумаг — за вознаграждение и под контролем государства. Как и современный нотариус табеллионы осуществляли свою деятельность только в специальных конторах, и только в исключительных случаях — на дому. В такой конторе помимо самого табеллиона работали так же его помощник, который иногда заступал на его место и другие работники. Причем табеллионом прежде чем стать необходимо было проработать какое то время помощником. Аналогия с современным нотариусом налицо.

«Табеллионом мог стать всякий свободный человек, обладающий знаниями права» «абсолютной честностью», принятый в корпорацию табеллионов и утверждённый в должности префектом города (позднее при Юстиниане необходимо было официальное разрешение заниматься этой профессией)» [19]. Принадлежность к корпорации подразумевала, что они не состояли на службе государства и частных лиц. Но государство осуществляло контроль за деятельностью табеллионов.

Акты составлялись на гербовой бумаге из папируса, подписывались

сторонами и свидетелями, удостоверялись подписью табеллиона, после чего опечатывались. Для придания документу, составленному табеллионом, характера публичного акта его необходимо было внести в судебный протокол, после чего спор о подлинности этого акта становился невозможным.

«Поэтому табеллионов справедливо называют родителями нотариата» [16].

Еще одно доказательство того, что табеллионы являются основателями нотариата является требования к удостоверению документов - «Заверенный всеми подписями документ сворачивался в трубку, потом складывался в своеобразный квадрат, затем упаковывался в кусок холста, прошнуровывался суровой ниткой, концы которой скреплялись воском, проштампованным печатью. Чтобы придать документу значение публичного акта, он регистрировался в судебном учреждении и вписывался в специальный протокол этого ведомства. Такой процедуре обязательно подвергались следующие акты: дарение на значительную сумму; распоряжение последней воли; завещание, совершенное вне суда» [3].

Пример табеллионального нотариата Римской Империи нашел свое отражение в современном нотариате России.

История нотариата в России условно можно поделить на 3 периода возникновения, развитие, современное состояние.

Как считают многие ученые, оформление системы нотариата в России началось в период принятия христианства на Руси, а именно – в X–XI вв. Источниками права, регулирующими отношения нотариальной деятельности того периода, являлись: Новгородская и Псковская судные грамоты, Судебник 1497 г., Судебник 1550г. Нотариат был тесно связан с судебным правом и не имел самостоятельной регламентации. При проведении реформ Петром I предпринимались попытки становления института нотариата, но так и не нашли свое отражение в соответствующем правовом акте.

Стоит отметить, что в исторической литературе описывается сословие площадных подьячих - профессиональных писцов, на которых возлагалась



право по составлению актов и документов за определенную плату. Определение «нотариус» в Российской истории находит первое отражение в 1729 г. в Вексельном уставе.

Первая полная и подробная регламентация нотариата появилась в 1866 году в результате проведения реформ Александром II. Положение о нотариальной части от 14 апреля 1866 г., которое содержалось в ч. I т. XVI Свода законов Российской империи. Данной Положением придало нотариату в России соответствующий юридический статус - самостоятельной юридической структуры. Данный законодательный акт регламентировал порядок нотариальной деятельности практически до октябрьских событий 1917 г., что показало его качество как правового акта и приспособленность к тогдашним социально-экономическим условиям. Нотариат был выделен в самостоятельный институт. Нотариусы получили широкий круг полномочий

«С момента принятия данного положения нотариус был признан лицом, которое специально наделялось властью совершать и свидетельствовать нотариальные акты в России» [18].

Положением о нотариальной части значительно расширило и ужесточило требования, предъявляемые к кадровому составу и кандидатам на нотариальные должности. Все действующие частные нотариусы были упразднены. Новые нотариусы, которые теперь были на государственной службе, тщательно отбирались из числа нотариусов, имевших в столицах, губернских и уездных городах свои нотариальные конторы, а также старших нотариусов, состоящих при нотариальных архивах окружных судов. Появились деление нотариусов по округами, которые находились в пределах определённого судебного округа. Количество должностей нотариусов в округе определялось Министерством юстиции, и было строго регламентировано.

«Данное правило, деления нотариусов на нотариальные округа и назначение нотариусов на должность нашло свое отражение и в Основах законодательства Российской Федерации о нотариате 1993 года. Конечно, были внесены данные правила с поправкой, необходимых в современном

праве, но тесно переплетенных с Первым Положением 1866 года» [9].

Двойственный правовой статус нотариусов, просматривается в соответствии с Положением. «Находясь на государственной службе с присвоением им VIII класса по должности (коллежский ассессор), но без права на производство в чины, без права на пенсию и без оплаты их труда со стороны государства» [24].

Деление нотариусов на классы подразумевало и деление их компетенции. «Так, в обязанности младших нотариусов входило совершение актов всякого рода в отношении любого обратившегося лица, кроме близких родственников нотариуса, выдача выписок из актовых книг и копий актов, засвидетельствование явки актов, договоров, принятие на хранение документов частных лиц, составление по поручению члена окружного суда проектов раздела наследства» [9].

«Старшие нотариусы заведовали нотариальными архивами. Также им поручалась «крепостная часть» — утверждение актов об уступке прав собственности и других вещных прав на недвижимое имущество» [9].

Процедура удостоверения нотариального действия и была аналогичной с современной процедурой. Как и современный нотариус при удостоверении документа, необходимо было, прежде всего, удостоверить личности сторон, проверить дееспособность. Затем составлялся нотариальный акт и перед его подписанием, нотариусу необходимо было прочесть его сторонам и убедиться, что содержание понято ими. Нотариус вносил акт в актовую книгу за своей подписью и подписями сторон и свидетелей, взыскивал пошлины и сборы, и на подлиннике договора совершал надпись, содержащую время засвидетельствования и номер по книге. Существенной разницей является необходимость присутствие двух свидетелей при удостоверении, чьи подписи проставлялись как в документе так и книге регистрации нотариальных актов.

Еще один принцип нотариата XIX века который нашел свое отражение в современном нотариате это принцип самокупаемости, нотариусы хоть и считались на государственной службе, но ни жалованья, ни пенсии от

государства они не получали.

«Современные требования к должности нотариуса созвучны с требованиями Положения. Нотариусами могли стать достигшие совершеннолетия русские подданные, не опороченные судом или общественным приговором и не занимающие никакой другой должности в государственной или общественной службе. Желаящие заступить на вакантное место нотариуса должны были подать заявку в соответствующую судебную палату, затем с её одобрения выдержать испытание перед Общим собранием губернского окружного суда на знание нотариального делопроизводства. Если комиссия находила, что испытуемый имеет хорошую подготовку, то после прохождения процедуры утверждения в судебной палате он получал право открыть свою нотариальную контору в указанном месте, предварительно приняв присягу и внося денежный залог «на случай неправильных его по должности действий». Так закладывался принцип имущественной ответственности нотариуса» [9].

В 1917 года в России произошла революция, результатом которой стало принципиальное изменение основ экономического и политического устройства. Эти изменения коснулись и нотариата.

Наиболее значимые акты советского периода это Закон СССР “О государственном нотариате”, принятый 19 июля 1973 г., и Закон РСФСР “О государственном нотариате”, принятый 2 августа 1974 г.

Нотариус советской эпохи – это должностные лица государства, работающие на определённом участке. В силу незначительного гражданского оборота и отсутствия частной собственности работа нотариусов сводилась к удостоверению копий, доверенностей, оформление наследственных прав. Сделки между гражданами заключались крайне редко, практически только по купле-продаже и иным формам отчуждения жилых домов. Государственный нотариус был не заинтересован в конечных результатах своей работы, что приводило, порой, к очередям, нарушению прав граждан и другим недостаткам.

Вместе с тем советский нотариат в целом справлялся с поставленными

задачами и функционировал как вполне управляемая часть государственного аппарата в рамках сложившейся административной системы.

Стоит отметить, что именно государственные нотариусы, перейдя в статус частнопрактикующих нотариусов, составили основной костяк нового нотариального сообщества.

## **1.2 Современный нотариат**

Появление современного нотариата произошло в 11 февраля 1993 г., когда Верховным Советом России были приняты Основы законодательства о нотариате. Основы вступили в силу после официального опубликования в Российской газете 13 марта 1993г.

Предпосылками к принятию Основ о нотариате были политические и экономические реформы, проходившие в 90-е годы в России во всех сферах и ветвях власти. Изменилась система управления, а в результате чего и изменились взаимоотношения между различными органами государственной власти, а также во взаимосвязи с органами местного самоуправления. Перестройка Российского общества к рыночным отношениям, появление частной собственности, всеобщая приватизация недвижимого имущества привели к изменению гражданского оборота в связи с появлением жилищного рынка. А согласно действующему законодательству такого периода все сделки по отчуждению недвижимого имущества имели обязательно нотариальное удостоверение, таким образом, возрос и объем работы государственных нотариусов, т.к. сделок с недвижимостью стали удостоверяться более активно. Маленький штат государственных нотариальных контор не справлялся с новыми нагрузками. Отсутствие заинтересованности нотариуса в ускорении решения данной проблемы и как результат огромные очереди. В течение долго времени Министерством Юстиции принимались меры по решению данной проблемы, что в корне не изменяло проблемы. В результате было принято, что государство нуждается в новом правовом акте, в котором необходимо пересмотреть и действующую

модель всего нотариат. После долгих дискуссии и согласования, была избрана модель внебюджетного латинского нотариата. Такая модель предусматривает, что нотариус при осуществлении публично-правовых функций одновременно несет личную ответственность за совершение нотариальных действий. Все расходы по содержанию нотариальной конторы ложились на плечи нотариуса. Нотариусы стали работать по принципу самофинансирования, что стало стимулировать нотариуса на работу, поскольку сочетало личную заинтересованность нотариуса в результатах своей деятельности с исполнением обязанностей по осуществлению публичных функций от имени государства.

Правовым актом было предусмотрено функционирование, как государственных нотариальных контор, так и частнопрактикующих нотариусов. Такой лояльный подход позволил перейти на новую модель нотариат без запретов и увольнений действующих государственных нотариусов, предоставив им право выбора.

«Плавный переход на небюджетную основу происходил достаточно быстро: к 1995 году уже около 70% нотариусов страны имели статус частнопрактикующих» [9].

Основы предусматривали принцип самоорганизации всего внебюджетного нотариата. Каждый частнопрактикующий нотариус должен был стать членом нотариальной палаты субъекта РФ, где он исполнял свои обязанности. Нотариальная палата осуществляла совместный контроль, за деятельностью нотариусов. В свою очередь все нотариальные палаты субъектов РФ являлись членами Федеральной нотариальной палаты.

Согласно Основам нотариальные действия могли осуществлять как государственные, так и частные нотариусы на равне без ограничения. Наследственные же дела удостоверялись государственными нотариусами, и к частным нотариусам они стали переходить в связи с постепенным исчезновением государственных контор. Архивы государственных нотариальных контор были переданы и закреплены приказом Минюста, действующим частнопрактикующим нотариусам. Нотариальные действия,

существовавшие до принятия Основ остались прежними, но значительно усложнились, так как усложнился и гражданский оборот. Например, нотариусы стали удостоверять исполнительные надписи и совершать протест векселя. Появились правоотношения частного и коммерческого характера.

«Как показала более чем двадцатилетняя история небюджетного нотариата России, Основы законодательства РФ о нотариате не просто заложили прочный фундамент и обеспечили возможности развития. Этот документ во многом опередил свое время и по сей день остается живым, актуальным правовым актом, развивающимся вместе с нотариатом» [9]. Сегодня именно нотариус — самый близкий и доступный юрист эффективного и прогрессивного правового института, призванного обеспечить стабильность гражданского оборота.

Стоит отметить, что в 90-е годы в России были приняты ряды законов, так например закон Федеральный закон от 21.07.1997 N 122-ФЗ "О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним" не предусматривал нотариального удостоверения сделок недвижимым имуществом. А Федеральный закон от 08.02.1998 N 14-ФЗ "Об обществах с ограниченной ответственностью" не предполагал удостоверение договора отчуждения доли (части доли) в уставном капитале общества. В результате чего, к 2000-м годам в стране назрел целый ряд общественно-правовых проблем в самых разных областях, включая сферу оборота недвижимости. Исключение нотариата из оформления прав собственности при продаже недвижимого имущества в 90-е годы повлекло развитие мошенничества с недвижимым имуществом, в результате огромное число людей становились жертвами обмана и откровенного криминала. В судах увеличилось число гражданских дел по оспариванию сделок с недвижимым имуществом заключенным в простой письменной форме (без нотариального удостоверения). Ведь только нотариус несет личную имущественную ответственность за удостоверение сделки, что нельзя сказать о государственных регистраторах.

Отсутствие обязательного нотариального удостоверения сделок по отчуждению доли (части доли) в уставном капитале общества привело к рейдерским захватам бизнеса.

«Такое печальное «наследство» досталось стране от либеральных реформ 90-х годов. Именно они исключили нотариуса из системы оформления права собственности на недвижимое имущество, оставив граждан без правовой защиты и ответственной помощи в ситуациях, когда на кону было самое ценное» [9].

В период активного экономического роста и увеличения гражданского оборота перед законодателями стал вопрос об обеспечении законности и стабильности гражданского оборота. Для решения данной проблемы было принято решение о привлечении нотариата. Уже в 2009 году было внесено изменение в Федеральный закон N 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» предполагающее обязательно нотариальное удостоверение сделок по отчуждению доли (части доли) в уставном капитале общества. Такое изменение благотворно повлияло на правовое положение участников общества с ограниченной ответственностью. Нотариусы стали на защиту права и обязанности его участников общества с ограниченной ответственностью.

Что касается недвижимого имущества, то только к 2017 году на основании внесенных изменений в ФЗ №122-ФЗ "О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним" обязательно нотариальному удостоверению подлежат сделки по отчуждению недвижимого имущества принадлежащего недееспособным или несовершеннолетним гражданам и сделки по отчуждению доли в праве общей долевой собственности. Вопрос об обязательном удостоверении всех сделок направленных на отчуждение недвижимого имущества прорабатывается законодателями до настоящего времени и является актуальным.

В 2014 году для нотариата наступил новый современный инновационный период. Развития электронных технологий, изменение

характера общественных отношений, высокие скорости делового оборота потребовали от всего общества и от нотариата в частности внедрить в свою деятельность инновационные технологии.

С 2014 года в корне поменялся формат работы нотариуса. Качественно улучшилось удобство получения нотариальных услуг. Сегодня нотариальная деятельность находится в самой гуще процессов цифровизации гражданского оборота и связанных с этим общественных изменений.

Началом цифровизации нотариата является создание Единой информационной системы нотариата (ЕИС), которую построила и запустила в работу Федеральная нотариальная палата в 2014 году. ЕИС нотариата изначально являлась хранилищем всех важнейших данных, а в дальнейшем стала высокотехнологичным инструментом, меняющим характер всей нотариальной деятельности.

«Нотариат успешно совершил первый этап цифрового развития с 2014 по 2020 год, когда с помощью его электронных технологий был решен целый ряд актуальных задач. Фундаментальными новеллами стали возможность удостоверить электронный документ, создание уникальной системы публичных реестров и придание им юридической силы. Это решило многие социально значимые задачи и проблемы. Став полноправным участником межведомственного электронного взаимодействия, нотариусы всей страны перешли на работу по принципу «одного окна». В обиход прочно вошел термин «электронный нотариат», а сам электронный нотариат прочно вошел в жизнь россиян» [9].

Одним из нововведений стало появление реестра залогов движимого имущества, ведение которого осуществляет Федеральная нотариальная палата. Этот реестр - единая база данных, куда вносятся сведения о залогах почти любого движимого имущества: автомобилей, спецтехники, оборудования, товаров в обороте, ценных бумаг, для которых не предусмотрен иной способ учета залогов и имущественных прав. Задача реестра - помогать заинтересованным лицам в области залоговых отношений и защищать права залогодержателей и добросовестных приобретателей



движимого имущества. Покупая автомобиль, добросовестный покупатель ранее был лишён возможности проверить его на наличии залогов. Введение в работу реестра залогов значительно улучшило правовое положение добросовестных покупателей. Реестр находится в общем доступе, и любой заинтересованный участник гражданского оборота может проверить движимое имущество на наличии залогов третьих лиц в отношении приобретаемого имущества.

Так же на основании ЕИС были запущены такие реестры как реестр наследственных дел, сервис проверки доверенностей. Наследникам и другим заинтересованным участникам гражданского оборота (администрация, суд, прокуратура, органы опеки и т.д.) стало более комфортно получать сведения об открытии наследственного дела. Для этого достаточно обратиться на сайте ФНП в реестр наследственных дел указать ФИО умершего и получить сведения о месте открытия наследственного дела, что значительно сокращает работу государственных органов при розыске наследственных дел и наследникам не надо теперь бегать по нотариусам, что бы узнать, есть ли наследственное дело после умершего.

Сервис проверки доверенности позволяет проверить факт удостоверения доверенности, причем не только нотариальной, но и удостоверенной консульскими учреждениями, а также получить сведения об ее отмене иными словами проверить достоверность и подлинность доверенности. Данный сервис помогает уберечь граждан от поддельных доверенностей, численность которых уменьшилась в последнее время.

В 2021 году появился новый формат некоторых (пока) нотариальных действий. Так появилась возможность удалённого удостоверения ряда нотариальных действий. Например, регистрации уведомления о возникновении (изменении, исключении) сведений в реестре залогов. Для регистрации достаточно удаленно подать нотариусу уведомление о возникновении залога подписанное электронной подписью, оплатив тариф, и в течение некоторого времени (как правило в течение пару часов) нотариус регистрирует сведения в реестре залогов и направляет полученное

свидетельство о регистрации уведомления в электронном виде заявителю.

Появление нового вида нотариального действия как удостоверение равнозначности документа на бумажном носителе электронному документу и обратное ему нотариальное удостоверение равнозначности электронного документа документу на бумажном носителе, позволило снизить затраты как времени так средств клиентов по передаче необходимого документа в другой регион. Ведь при таком удостоверении создаются два равнозначных документа имеющих одну юридическую силу. Передача электронного документа происходит, как правило, по защищённым каналам, что обеспечивает сохранность такого документа. Стоит отметить, что появление такого нотариального действия позволило расширить спектр услуг как нотариата, но и банковской сферы. В данное время на рассмотрении в Госдуме проект закона, наделяющий такими же полномочиями по удостоверению равнозначности консульских учреждений.

При помощи ЕИС нотариусы осуществляют взаимообмен необходимой информацией с государственными органами, который осуществляется в рамках системы межведомственного электронного взаимодействия, при этом нотариат единственная негосударственная структура, которая участвует в этом обмене.

Развитие нотариат происходит наравне с другими правовыми институтами. Такое развитие происходит самостоятельно без финансовых нагрузок на государство. Наше настоящее соприкасается с цифровой сферой каждый день. Любое повседневное дело связано именно с электронным документооборотом. Нотариат идет в ногу современен, обеспечивая защиту прав и законных интересов в современных реалиях.

## **Глава 2 Понятие нотариата, принципы, функции. Система органов нотариата**

### **2.1 Понятие нотариата, принципы, функции**

В научной литературе термин «нотариат» рассматривается в трех понятиях, как система органов и должностных лиц наделенных РФ совершать нотариальные действия, отрасль права и отрасль научных знаний. В данной работе будет рассмотрено первое понятие «нотариата» как систему органов и должностных лиц наделенных РФ совершать нотариальные действия.

Согласно ст.1 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате – «Нотариат в Российской Федерации призван обеспечивать в соответствии с Конституцией Российской Федерации, конституциями (уставами) субъектов Российской Федерации, «Основам законодательства Российской Федерации о нотариате» защиту прав и законных интересов граждан и юридических лиц путем совершения нотариусами предусмотренных законодательными актами нотариальных действий от имени Российской Федерации» [21]. Нотариат призван охранять собственность, права и законные интересы физических и юридических лиц, организаций и учреждений.

А.Б.Алиева в своем издании представляет, что «Сущность нотариата заключается в том, что он позволяет обеспечивать правоохранительные функции, законность и правомерность юридических действий участников гражданского оборота за счет них самих, без каких-либо затрат со стороны государства» [2].

На законодательном уровне нигде не закреплены принципы нотариальной деятельности. В учебниках по юридической науке принципы нотариальной деятельности сводятся к следующим:

Первым и основополагающим, общеправовым принципом, как и в нормальной жизнедеятельности цивилизованного общества, является

принцип законности. Нотариусы, как и все участники гражданского оборота, обязаны точно и неукоснительно следовать предписаниям закона. На необходимость руководствоваться Конституцией Российской Федерации, конституциями (уставами) субъектов Российской Федерации, Основами, иными нормативными правовыми актами Российской Федерации и субъектов Российской Федерации, принятыми в пределах их компетенции указывает ст.5 Основ. На основе принципа законности создаются и функционируют нотариальные органы. А нотариусы в своей работе надлежащим образом выполняют соблюдение всех нотариальных формальностей, строго как предписано в законе. При удостоверении любого нотариального действия нотариус неукоснительно соблюдает все процедурные правила. Основным источником нотариальной деятельности является Конституция РФ и Основы законодательства о нотариате, отраслевые кодифицированные нормативные акты – ГК РФ, СК РФ, ТК РФ и т.д. При взыскании нотариального тарифа нотариус руководствуется НК РФ и Основами. Например, при удостоверении нотариальных действий в корпоративном праве нотариус руководствуется таким федеральными законами как №14-ФЗ "Об обществах с ограниченной ответственностью", №208-ФЗ "Об акционерных обществах" и 129-ФЗ "О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей" и т.д. А при удостоверении сделок с недвижимым имуществом № 218-ФЗ "О государственной регистрации недвижимости", № 256-ФЗ "О дополнительных мерах государственной поддержки семей, имеющих детей" и т.д. Формы нотариальных свидетельств удостоверительных надписей на сделках и свидетельствуемых документах и порядка их оформления утверждены Приказом Минюста России от 30.09.2020 N 226.

Вторым принципом нотариальной деятельности можно назвать принцип охраны интересов. Так как в соответствии со ст. 16 Основ нотариус обязан оказывать физическим и юридическим лицам содействие в осуществлении их прав и защите законных интересов, разъяснять им права и обязанности, предупреждать о последствиях совершаемых нотариальных

действий, с тем, чтобы юридическая неосведомленность не могла быть использована им во вред. Нотариус при удостоверении любого нотариального действия, должен проинформирован обратившееся лицо о существе нотариального действия и его последствиях и обеспечить соответствие воли и волеизъявления. Такая проверка проводится путем выяснения соответствия желания стороны нотариального действия и избранного вида действия. Нотариусу необходимо исключается возможность заблуждения данного лица. И в случае, если у нотариуса возникло подозрение, что лицо действует не по своей воле, а под воздействием насилия или угрозы насилия, или же суть нотариального действия лицу не понятен, он должен отказать в совершении нотариального действия.

Проявлением конституционного права личности на неприкосновенность частной жизни является принцип осуществления обеспечения тайны нотариальной деятельности. Нотариус, помощник нотариуса, стажер нотариуса и др. работники нотариальной конторы обязаны хранить в тайне сведения, которые стали известны ему в связи с осуществлением его профессиональной деятельности, в том числе и после сложения своих полномочий или увольнения. Сведения о нотариальном действии или сведения из наследственного дела могут быть выданы строго ограниченному кругу лиц и организаций перечисленных в ст.5 Основ и только при соблюдении определенных требований.

Данный принцип находит свое отражение в требованиях к организации работы нотариуса, так например «кабинет, в котором нотариусом ведется прием, должен быть изолированным от других помещений нотариальной конторы и обеспечивать сохранение тайны совершения нотариального действия, а также быть оборудован средствами видеофиксации» [28].

Принцип государственного языка является конституционным, который воплощен и в нотариальном производстве. Согласно ст. 10 Основ «Нотариальное делопроизводство ведется на языке, предусмотренном законодательством Российской Федерации, республик в составе Российской Федерации, автономной области и автономных округов. Если обратившееся

за совершением нотариального действия лицо не владеет языком, на котором ведется нотариальное делопроизводство, тексты оформленных документов должны быть переведены ему нотариусом или переводчиком» [21].

Еще один принцип нотариата в юридической науке выделяют беспристрастности и независимость. Нотариус в ходе своей деятельности руководствуется только нормативными актами соответствующего уровня и совершает нотариальные действия и осуществляет другие свои полномочия без влияния каких-либо органов или лиц. Данный принцип закреплен в ст. 5 Основ и является одной из гарантий нотариальной деятельности. Недопустимы попытки вмешательства в деятельность нотариуса со стороны любых лиц. «Соответственно, любые органы и должностные лица не вправе давать нотариусу указания о необходимости совершения каких-либо действий иначе как в порядке, установленном законом, а также обсуждать действия нотариуса и давать им оценку как правильным или неправильным» [27]. Нотариус выполняя свои обязанности должен быть беспристрастен, т.е. обеспечить личную не заинтересованность в результатах нотариальных действий. Нотариус в равном отношении с любым из клиентов обратившихся за его помощью. Беспристрастность и независимость нотариуса подразумевается и в ограничении права совершения нотариальных действий нотариусу на свое имя и от своего имени, на имя и от имени своих супругов, их и своих родственников (родителей, детей, внуков), которое отражено в ст.47 Основ.

Принцип самофинансирования нотариальной деятельности закреплен в ст. ст. 22, 23 Основ. «За совершение нотариальных действий нотариус, занимающийся частной практикой, взимает единый нотариальный тариф включающий федеральный и региональный тарифы» [21]. Следовательно, нотариальная деятельность обеспечивается самим нотариусом за счет единого нотариального тарифа взыскиваемого с граждан или юридических лиц за удостоверение нотариального действия. Стоит отметить, что размер федерального тарифа установлен Налоговым Кодексом Российской Федерации и Основами законодательства о нотариате. А региональный

тариф устанавливается нотариальной палатой каждого из субъекта РФ в зависимости от экономической обоснованности. Помимо тарифов налоговый кодекс РФ предусматривает и льготы, которые нотариус обязан предоставить обратившемуся лицу.

Как уже говорилось ранее, институт нотариата уникален. Его полезность, а также экономичность для общества можно проследить, раскрыв его функции, которые вытекают из публично-правового характера нотариальной деятельности. В юридической литературе называют такие функции нотариата как: предупредительно-профилактическая функция, правореализационная, правоохранительная и фискальная.

Предупредительно-профилактическая функция нотариата состоит в рассмотрении им дел бесспорного характера, т.е. в отсутствии спора. В научной литературе часто называют нотариат как институт превентивного (предупредительного) правосудия. Нотариус в силу возложенных на него обязанностей еще на стадии согласования условия сделки предупреждает спор, тем самым профилактически снижая количество гражданско-правовых споров. Если же спор в праве у сторон возникает, то данное дело будет рассмотрено уже судом. Например, при отсутствии спора между супругами (бывшими супругами) нотариус удостоверяет соглашение о разделе имущества между супругами либо брачный договор. Если же мирным путем супруги не могут поделить имущество, то такой спор может быть решен только в судебном порядке. Что касается наследования, то нотариус выдает свидетельство о праве на наследство только в бесспорном порядке. Так например, даже если один из наследников пропустил срок для принятия наследства или не имеет возможности доказать свое право на наследование (отсутствие документов подтверждающих родство), другие наследники могут дать согласие на включение его в круг наследников.

Еще на стадии согласования условий сделки и ее заключения, нотариус предусматривает отсутствие спора в дальнейшем, предупреждая стороны о возможных «подводных камнях» в той или иной ситуации. Удостоверяя документ, нотариус профилактически снижает количество гражданско-

правовых споров, которые могут возникнуть у сторон сделки. Так, например, нотариус при удостоверении договора купли-продажи недвижимости, обязан проверить личность сторон, их дееспособность, действительность документов личности, наличие или отсутствие производства по делу о банкротстве; информацию о наличии согласия на совершение сделки, выявить действительные намерения сторон. Проверив данную информацию, нотариус предупреждает возникновение в дальнейшем спора у сторон по этим вопросам.

В силу закона нотариальные акты имеют особую доказательную силу и это, как правило, бесспорный факт. Так как при удостоверении любого документа нотариус удостоверяет личности обратившихся и их волю, и это не требует дополнительной идентификации при рассмотрении дела в суде.

По просьбе заинтересованных лиц нотариус обеспечивает доказательства, необходимые в случае возникновения дела в суде или административном органе, если имеются основания полагать, что представление доказательств, впоследствии станет невозможным или затруднительным, что значительно облегчает процесс предоставления доказательств в суд. К таким доказательствам относятся осмотр письменных и вещественных доказательств, даже в виде осмотра информации, находящейся в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет". Осмотр интернет сайта или переписки в мессенджерах является очень востребованным видом нотариального действия в современных реалиях. Это актуально по делам, связанным с распространением сведений не соответствующих действительности, в различных средствах связи и передачи данных через сеть Интернет, электронную почту, мобильный телефон и т.д.

Нотариус так же может производить осмотр вещественных доказательств, которые относятся к категории скоропортящихся продуктов или если имущество находится, или должно находиться в постоянной эксплуатации, а времени для ожидания у владельца нет. Например, необходимо зафиксировать некачественный ремонт крыши здания или причиненный ущерб имуществу квартиры в результате залива. Искажение



или уничтожения таких доказательств делает рассмотрение дела в суде затруднительным.

Правореализационная функция нотариуса состоит в обеспечении условий реализации своих прав всеми участниками сделки и всех третьих лиц права, которых затрагиваются данной сделкой. Речь идет, например, о праве преимущественной покупки совладельца, праве супруга на денежные средства, за счет которых происходит приобретение имущества, праве несовершеннолетних детей, праве третьих лиц имеющих право пользование данным имуществом и т.д. Нотариус при исполнении своих обязанностей должен соблюдать требования правовых норм. При проверке достоверности представленных ему документов нотариус проверяет установленные запреты, ограничения, сервитуты.

Правоохранительная функция нотариата состоит в обеспечении им законности и правомерности юридических действий всех участников гражданского оборота. Так например, обязательное нотариальное удостоверение сделок по отчуждению доли (части доли) в уставном капитале общества, значительно снизило криминальную составляющую в сделках такого рода, уменьшив число незаконных рейдерских захватов бизнеса. Так же правоохранительная функция нотариата проявляется в помощи нотариусами в раскрытии преступлений. Один из ярких тому примеров - это предоставление сведений в Росфинмониторинг при любых основаниях полагать, что сделка осуществляется или может быть осуществлена в целях легализации (отмывания) доходов, полученных преступным путем, или финансирования терроризма.

Фискальная функция нотариата проявляется в обязанности нотариуса сообщать в налоговые органы об удостоверении договоров дарения и выдаче свидетельств о праве на наследство. Тем самым способствует решению такой государственной задачи, как привлечение всех обязанных лиц к уплате налогов. Данная функция приобретает особое значение в связи с увеличением значения налогообложения имущества как одного из источников формирования бюджетов.

## 2.2 Система органов нотариата

Нотариат в России представляет собой систему, органов, а также должностных лиц, которым в соответствии с Основами законодательства Российской Федерации о нотариате и иными нормативно-правовыми актами РФ, предоставлено право совершать нотариальные действия. В эту систему входят нотариусы, работающие в государственных нотариальных конторах или занимающиеся частной практикой, а также должностные лица органов исполнительной власти и консульских учреждений и другие должностные лица, которые действующим законодательством, наделены правом в исключительных случаях, совершать нотариальные действия. Административно единство этой системы обеспечивается Министерством юстиции Российской Федерации, входящих в состав Российской Федерации, управлениями юстиции субъектов Российской Федерации, а, кроме того, нотариальными палатами, действующими как на федеральном, так и на региональном уровнях.

В соответствии с Указом Президента Российской Федерации от 13.10.2004 № 1313 «Вопросы Министерства юстиции Российской Федерации» Министерство юстиции Российской Федерации является федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по выработке и реализации государственной политики и нормативно-правовому регулированию в сфере нотариата, а также правоприменительные функции и функции по контролю в сфере нотариата. Разрабатывает проекты федеральных конституционных законов, федеральных законов, актов Президента Российской Федерации и Правительства Российской Федерации, других документов в сфере нотариата. Совместно с Федеральной нотариальной палатой утверждает порядок определения количества должностей нотариусов в нотариальном округе; изменения территории деятельности нотариуса; учреждения и ликвидации должности нотариуса; допуска к квалификационному экзамену лиц, желающих заниматься

нотариальной деятельностью; проведения квалификационного экзамена с использованием автоматизированной информационной системы проведения квалификационных экзаменов и т.д.

В соответствии с Положением о Главном управлении Министерства юстиции Российской Федерации по субъекту (субъектам) Российской Федерации, утвержденным приказом Министерства юстиции Российской Федерации от 03.03.2014 № 25, Положением об Управлении Министерства юстиции Российской Федерации по субъекту (субъектам) Российской Федерации, утвержденным приказом Минюста России от 03.03.2014 № 26, территориальные органы Министерства юстиции Российской Федерации объявляют и проводят конкурс на должность нотариуса, в установленном порядке, принимают решение об изменении территории деятельности нотариуса по согласованию с нотариальной палатой субъекта Российской Федерации, учреждают и ликвидируют должности нотариусов в субъекте Российской Федерации по согласованию с нотариальной палатой субъекта Российской Федерации и т.д.

В соответствии со ст. 30 Основ и Уставом Федеральная нотариальная палата осуществляет координацию деятельности и контроль за деятельностью нотариальных палат, представляет интересы нотариальных палат в органах государственной власти и управления, предприятиях, учреждениях, организациях, утверждает требования к нотариальной деятельности, осуществляет ведение электронных реестров нотариата и обеспечивает создание и функционирование единой информационной системы нотариата.

В соответствии со ст.25 Основ и Устава нотариальная палата субъектов Российской Федерации осуществляет полномочия по контролю деятельности нотариусов определенного субъекта РФ, по содействию нотариусам в осуществление нотариальной деятельности, повышению квалификации нотариусов, осуществляет страхование нотариальной деятельности и т.д.

В полном объеме нотариальные действия совершают нотариусы как работающие в государственных нотариальных конторах, так и

частнопрактикующие. Стоит отметить, что практически все нотариусы на территории РФ являются частнопрактикующими.

Нотариальные действия от имени Российской Федерации на территории других государств совершают должностные лица консульских учреждений Российской Федерации, уполномоченные на совершение этих действий. Согласно ст.38 Основ консульские учреждения имеют право удостоверить очень узкий список нотариальных действий. Как правило, удостоверение таких сделок не требует от консульского учреждения проверки дополнительных данных кроме как личность обратившегося и его волеизъявления. Услугами консульских учреждений часто пользуются граждане РФ, которым необходимо удостоверить доверенность, согласие, подлинность подписи на заявление (принятия наследства или об отказе от наследства).

Должностные лица органов исполнительной власти совершают лишь несколько нотариальных действий и только в случаях отсутствия в населенном пункте нотариуса. Перечень нотариальных действий, которые имеют право удостоверить должностные лица органов исполнительной власти, перечислены в ст.37 Основ. Но в отличие от консульских учреждений должностные лица органов исполнительной власти не могут удостоверить доверенности на распоряжение недвижимым имуществом.

Основами предусмотрено положение и взаимоотношения всех входящих в систему нотариата органов. Нотариус является нижним звеном всей иерархической пирамиды нотариата. Хотя нотариус в профессиональной деятельности независим и подчиняется только закону, его деятельность строго регламентирована и контролируется.

### **2.3 Нотариус, его права и обязанности**

Нотариальной деятельностью вправе заниматься гражданин Российской Федерации, сдавший квалификационный экзамен, имеющий стаж работы по юридической специальности и достигший возраста двадцати пяти

лет, не имеющий судимости и второго гражданства. Согласно Основам претендент на должность нотариуса проходит стажировку в нотариальной конторе, итогом которой является сдача квалифицированного экзамена. Правилам учреждения и ликвидации должности нотариуса посвящена глава II Основ. Должность нотариуса учреждается и ликвидируется в порядке, определяемом федеральным органом юстиции совместно с Федеральной нотариальной палатой.

При осуществлении своей деятельности, нотариус и лица его замещающего должны основываться на Кодекс профессиональной этики нотариусов в Российской Федерации [10], который устанавливает требования к профессиональной этике нотариуса и лица, его замещающего, а также основания возникновения дисциплинарной ответственности нотариуса, порядок привлечения его к дисциплинарной ответственности и меры дисциплинарной ответственности нотариуса, занимающегося частной практикой, и лица, его замещающего. Стоит отметить, что Кодекс профессиональной этики нотариусов появился сравнительно недавно.

Согласно ст.11 Основ «Нотариус имеет личную печать с изображением Государственного герба Российской Федерации, указанием фамилии, инициалов, должности нотариуса и места его нахождения или наименования государственной нотариальной конторы, штампы удостоверительных надписей, личные бланки или бланки государственной нотариальной конторы». [21]. Печать с воспроизведением Государственного герба Российской Федерации выдается нотариусу, впервые наделенному полномочиями, территориальным органом Министерства юстиции. Помимо печати каждый нотариус обязан иметь усиленную квалифицированную электронную подпись, созданную в соответствии с Федеральным законом от 6 апреля 2011 года N 63-ФЗ "Об электронной подписи".

В ст.15 Основ перечислены права нотариуса. Помимо права совершения нотариальных действий права нотариуса с каждым годом увеличиваются и видоизменяются в зависимости от прогресса гражданского оборота и цифровизации нотариальной деятельности. В основном они

сводятся к тому, что нотариус имеет право составлять документы и запрашивать все необходимые сведения для этого. К таким сведениям относятся сведения об объекте недвижимости, об субъекте, о банковских счетах умершего, из ЕГРЮЛ сведения об юридическом лице или индивидуальном предпринимателе и т.д. Сегодня нотариус имеет право доступа к Единой информационной системе, что значительно облегчает взаимодействие его с банками, органами ЗАГС, с Пенсионным Фондом с налоговой инспекцией. Так раньше нотариус не мог проверить достоверность предоставленного ему документа из органов ЗАГС, что предоставляло возможность для мошеннических действий. Сейчас направив запрос в ЕИС, нотариус в течение 10 минут может проверить любой документ – свидетельство о смерти, свидетельство о рождении, свидетельство о браке. Отпала необходимость в истребовании нотариусом документа на бумажном носителе. На практике многие граждане не могут подтвердить свое родство с умершим, истребовав документ в электронном виде, нотариус делает процесс оформления своих наследственных прав более комфортнее для граждан.

Согласно ст.16 Основ «Нотариус обязан оказывать физическим и юридическим лицам содействие в осуществлении их прав и защите законных интересов, разъяснять им права и обязанности, предупреждать о последствиях совершаемых нотариальных действий, с тем, чтобы юридическая неосведомленность не могла быть использована им во вред» [21]. В обязанности нотариуса входит сохранение тайны нотариальных действий, что является одним из основных принципов нотариальной деятельности, которые были озвучены в данной работе ранее. К обязанностям нотариуса относится сохранение в надлежащем виде нотариальных документов и архивов. Стоит отметить, что к одной из обязанностей нотариуса относится требование не реже одного раза в четыре года повышать квалификацию, что говорит о юридической грамотности и квалификации нотариуса как юриста.

Нотариус обязан обеспечить функционирование нотариальной конторы, расположенной на территории нотариального округа, в котором

нотариус назначен на должность с соблюдением требований по содержанию и функционированию нотариальной конторы. Такие требования к нотариальной конторе установлены Федеральной нотариальной палатой. Стоит отметить, что согласно, Основ нотариус обязан иметь соответствующую вывеску на здании нотариальной конторы, содержащую информацию о нотариусе, о режиме работы и контактных телефонах. Нотариус обязан соблюдать требования законодательства об информировании граждан и юридических лиц о своем месте нахождения и режиме работы. Требования к вывескам устанавливает нотариальная палата субъекта РФ в соответствии с законодательством Российской Федерации, нормативными правовыми актами органов местного самоуправления соответствующих муниципальных образований, и положению, утвержденному Федеральной нотариальной палатой.

Нотариус обязан соблюдать график приема населения, утвержденный нотариальной палатой субъекта Российской Федерации.

Нотариус должен соблюдать кодекс профессиональной этики, который регламентирует профессиональное поведение нотариуса как при осуществлении нотариальной деятельности и во внеслужебных отношениях. Так, например нотариус должен избегать всего, что может нанести ущерб его профессиональной деятельности или подорвать доверие и престиж профессии в обществе. При публикации сведений о своей частной жизни нотариусу следует соотносить материалы публикации с высоким публичным статусом нотариуса, не допускать публикации материалов, способных умалить авторитет нотариуса, других нотариусов и навредить имиджу нотариального сообщества. Нотариусу не следует заниматься теми видами не нотариальной деятельности и участвовать в тех публичных мероприятиях, которые оказывают негативное влияние на независимость и беспристрастность нотариуса.[10]

Помимо прав и обязанностей в Основах так же прописаны запреты и ответственность нотариуса.

Нотариусу запрещено заниматься самостоятельной

предпринимательской как лично, так и через доверенных лиц. Так же запрещено оказывать посреднические услуги, при заключении договоров.

Согласно ст.47 Основ нотариус не вправе совершать нотариальные действия на свое имя и от своего имени, на имя и от имени своих супругов, их и своих родственников (родителей, детей, внуков).

Начиная с 2016 года, нотариус не вправе требовать, для совершения нотариального действия необходимы сведения, содержащиеся в Едином государственном реестре недвижимости.

Согласно, Кодекса профессиональной деятельности, любая реклама деятельности нотариуса запрещена. Не допускается также предоставление нотариусом третьим лицам ложной, неполной или способной привести к ошибкам информации о существовании и характере его деятельности. [10]

Нотариус, занимающийся частной практикой, обязан заключить договор страхования гражданской ответственности. Нотариус не вправе выполнять свои обязанности и совершать нотариальные действия без заключения указанного договора страхования гражданской ответственности.

Нотариус, занимающийся частной практикой, несет полную имущественную ответственность. Нотариус несет ответственность как за вред причиненный по его вине, так и за вред, причиненный его работниками или лицом, временно замещающим нотариуса, при исполнении ими обязанностей, имуществу гражданина или юридического лица в результате совершения нотариального действия с нарушением закона, или за реальный ущерб, причиненный неправомерным отказом в совершении нотариального действия, а также разглашением сведений о совершенных нотариальных действиях. Такой вред возмещается за счет страхового возмещения по договору страхования, а при недостаточности за счет личного имущества нотариуса.



### **Глава 3 Проблемы нотариальной деятельности**

Анализ деятельности нотариусов позволяет обозначить ряд проблемных вопросов, требующих законодательного и организационного рассмотрения. Основные проблемы нотариата, отражающие его организацию и функционирование, сводятся к необходимости определения места этого института в системе гражданской юрисдикции, оценки его потенциала во взаимодействии с правоохранительной и налоговой системой, совершенствования нотариальных процедур.

В данной работе были проанализированы такие проблемы нотариальной деятельности как:

- отсутствие в законодательстве о нотариате определения понятия «частнопрактикующий нотариус» и «нотариальная контора»;
- проблема определения круга наследников при участии несовершеннолетних в наследовании;
- проверка дееспособности граждан нотариусом;
- отсутствие у нотариуса права и обязанности проверки факта передачи денежных средств, при удостоверении исполнительной надписи.

Предложены перспективы использования потенциала нотариата.

Все перечисленные проблемы являются на наш взгляд актуальными и требующими законодательного регулирования.

Остановимся более подробнее на некоторых проблемах.

#### **3.1 Правовой статус частнопрактикующего нотариуса, понятие «нотариальная контора»**

Одной из правовых проблем нотариата является его двойственный характер. Правовой статус именно частнопрактикующего нотариуса – один из самых неоднозначных и отличается наличием черт государственно-властной структуры и одновременно развитием самоуправленческих свободных начал.

В соответствии со статьей 10 Конституции РФ «государственная власть

осуществляется на основе разделения на законодательную, исполнительную и судебную» [11]. Нотариат не входит структурно ни в одну из перечисленных ветвей власти и не является организационно государственным органом. Нотариат существует наряду с другими независимыми органами, в том числе судами, прокуратурой, правительственными и неправительственными организациями, которые выполняют свои функции в рамках законодательства и обеспечивают защиту прав граждан и общественных интересов. Нотариат не является структурной ветвью власти, а выступает как бы в качестве независимого органа, обладающего полномочиями, направленными на обеспечение защиты прав и интересов граждан в сфере заключения сделок и оформления документов.

В свою очередь нотариат является институтом имеющим право по специальному поручению государства осуществлять некоторые функции государства и наделен полномочиями государственно-властного характера, реализуя своей деятельностью публичную власть государства.

Независимость нотариата от структуры власти является одним из основных принципов его деятельности, позволяющим обеспечивать независимость нотариальных действий и защиту прав граждан от злоупотреблений и нарушений закона. Тем не менее, нотариат работает в тесном взаимодействии с государством и другими организациями в рамках закона, выполняя свои функции и обязанности в интересах общества и граждан.

Нотариальная деятельность является публичной по своей природе. Это означает, что нотариус выполняет свои функции в интересах общества и государства, а не только конкретных граждан, которые обращаются к нему за помощью в заключении сделок и оформлении документов.

Публичный характер нотариальной деятельности обуславливается тем, что нотариус становится свидетелем заключения сделки или подписания документа, подтверждая его законность и действительность. Таким образом, нотариальная заверенность придает документам дополнительные гарантии законности. Нотариус также выполняет функции по контролю за

соблюдением законности и обеспечению надлежащего оформления документов. Он обеспечивает конфиденциальность, сохранность и доступность нотариальных актов и документов, выполняет функции дополнительной защиты прав и интересов граждан. Все вышесказанное позволяет сделать вывод что нотариат функционирует на грани публичных и частных интересов, а потому является связующим звеном между государством и гражданским обществом.

Согласно ст.72 Конституции нотариат находится «в совместном ведении Российской Федерации и субъектов Российской Федерации» [11], т.е. нотариат можно расценивать как государственный орган, деятельность которого контролируется государством. Нотариальные действия в Российской Федерации совершают нотариусы, работающие в государственной нотариальной конторе или занимающиеся частной практикой. Законодательством установлена определенная организационная структура нотариата, регламентированы формы и методы нотариальной деятельности, а также контроль за ее осуществлением, прописаны требования к нотариусу, его права и обязанности, порядок назначения и ликвидации должности нотариуса. А вот определения понятия частнопрактикующий нотариус в законодательстве нет, таким образом и не определен его правовой статус. Законодатель в Основах несколько раз упоминается что нотариус – это должность, например наименование главы II Основ – порядок и ликвидация должности нотариус. Но понятия должности частнопрактикующего нотариуса нет. Законодатель предусмотрительно не дает определение данному понятию, дав возможность нотариусу функционировать на грани публичных и частных интересов.

Под должностью следует понимать единицу штатного расписания, определяющую содержание и объем полномочий лица, ее замещающего, размер заработной платы и место в структуре организации.

Нотариус не является государственным органом либо должностным лицом, но выполняет задачи, закрепленные за государственной властью, таким образом, нотариат является государственной монополией. Многие

процессы, в которые вовлечены нотариусы, происходят в сфере государственной власти и регулируются правом. Нотариальные акты, как правило, выполняются на основе правовых норм, установленных государственной властью. Кроме того, нотариус может выступать в роли обеспечивающего органа государства при оформлении документов, связанных с государственной собственностью, либо иными собственнорядовыми отношениями. Нотариальные документы имеют юридическую силу, что свидетельствует о том, что нотариус является органом государства его должностным лицом. Стоит отметить, что обязанность нотариуса оказывать физическим и юридическим лицам содействие в осуществлении их прав и защите законных интересов прописана в законе и возможность отказать в нотариальном действии строго регламентирована. Что так же характеризует нотариуса как должностное лицо.

В свою очередь, стоит отметить, что все должностные лица в Российской Федерации наделены такими функциональными возможностями, как осуществление контролирующих или надзорных систем. Если должностное лицо, вынесло какое – то распоряжение и требует его выполнение, оно может проверить его по истечению срока. Такого права у нотариуса нет.

Приведем пример, нотариус в ходе своей деятельности, столкнувшись с явным нарушением закона или выявив факт нарушения прав и законных интересов граждан, не имеет возможности предпринять меры принуждения для устранения этих нарушений. Ему предоставлено только право, вынести мотивированное постановление об отказе в совершении нотариального действия. При этом, отказ от совершения нотариального действия не следует рассматривать как метод принуждения в известном смысле, потому что ему свойственны специальные черты. Нотариус отказывает в совершении нотариального действия, при наличии определенных условий, перечисленных в ст.48 Основ, а например сокрытие информации не относится к причинам, на основании которых нотариус может вынести постановление. Кроме этого, такие обязанности, как соблюдение тайны

нотариальной деятельности, ставит нотариуса в тупик при защите прав и законных интересов лиц, которые обратились за помощью.

Данная проблема возникла с принятием Основ в 1993 года и переходом практически всех нотариусом в статус частнопрактикующего. История современного нотариата показала наличие значительного числа системных ошибок в его организации

О.В. Романовская в своей статье в научном журнале рассматривает особенности «организации нотариата в Германии, как наиболее близкой по букве и духу закона к нашей правовой системе» [25]. В статье подчеркивается, что правовой статус нотариуса, нотариальной палаты в Германии четко определены в соответствующем законе, где подчеркивается что нотариус является носителем публичной должности. Предложения по совершенствованию правового статуса неоднократно озвучивались. И в данной работе проведя анализ правового статуса частнопрактикующего нотариуса, приходит вывод о том, что действующее законодательство о нотариате требует четкого определения правового статуса нотариуса.

Для этого необходимо внести изменения в Основы законодательства Российской Федерации о нотариате, дополнив его пунктом, дающим определение «частнопрактикующего нотариуса». Так ст.8 Основ необходимо дополнить следующим абзацем «Нотариусом, занимающимся частной практикой, в соответствии с настоящими Основами является лицо, назначенное на должность «нотариуса» при условиях и в порядке предусмотренными настоящими Основами».

Данное предложение на наш взгляд укрепит правовой статус нотариуса как участника гражданского оборота.

Деятельность частнопрактикующего нотариуса связана с таким понятием как «нотариальная контора». Данный термин использовался законодательством советского периода и перешел в действующее законодательство, но значение, придаваемое ему в настоящее время, несколько изменилось и нуждается в дополнительном уточнении. Так ранее существовало понятие государственная нотариальная контора, создаваемая

государством для совершения нотариальных действий (Закон СССР «О государственном нотариате»). Закреплялся перечень должностных лиц (работников) нотариальной конторы, обладающих правом непосредственного совершения нотариальных действий.

В настоящее время законодательно не закреплено понятия «Нотариальная контора» как учреждения. Данное понятие в законодательстве используется только по отношению к государственным нотариусам работающим в государственной нотариальной конторе. В отношении же частнопрактикующего нотариуса «Нотариальная контора — это всего лишь пространство, где совершаются нотариальные действия» [24]. Название является общественным и не имеет отражения ни в одном из законов или нормативно правовых актов.

Так согласно ст.16 Основ нотариус, занимающийся частной практикой, обязан обеспечить функционирование нотариальной конторы, расположенной на территории нотариального округа, в котором нотариус назначен на должность. Требования по содержанию и функционированию нотариальной конторы как помещения, обеспечению надлежащих условий для приема нотариусом обратившихся за совершением нотариальных действий лиц устанавливаются Федеральной нотариальной палатой. Но обязанность нотариуса осуществлять свою трудовую деятельность именно в нотариальной конторе в законе не прописано. Согласно ст.2 Основ нотариусом может быть гражданин РФ, то есть физическое лицо, а понятие нотариальной конторы это понятие целого учреждения, имеющего начальника и подчиненных выполняющих его поручения. Что опять приводит нас к правовой проблеме определения статус нотариуса.

Также в ст.16 Основ прописано, что на здание нотариальной конторы должна быть расположена вывеска и указатели должны иметь наименование "нотариус" или "нотариальная контора". Что в корне противоречит правовому статусу нотариусу. Такого органа как нотариальная контора не существует, есть законодательно закрепленный статус «нотариус». Вывеска с названием «нотариальная контора» может быть только у государственных

нотариусов, но такой оговорки в законе или других нормативных актах нет. Законодательно необходимо определить формы нотариальных образований: нотариальная контора, нотариальный кабинет, нотариальный офис, предоставив нотариусу самостоятельно выбирать форму образования согласно его потребностям и потребностям населения. Необходимо обозначить, что данное образование не является юридическим лицом, а носит только нарицательный характер.

Законодательно необходимо определить формы нотариальных образований: нотариальная контора. Так абзац второй ст.13 Основ следует дополнить «Местом осуществления нотариальной деятельности являются нотариальные конторы. Нотариальная контора является организационной формой осуществления нотариальной деятельности частными нотариусами».

### **3.2 Участие несовершеннолетних в наследственных правоотношениях**

Существенной проблемой, с которой ежедневно сталкиваются все практикующие нотариусы остается участие несовершеннолетних в наследственных правоотношениях.

Принятие наследства - это право наследника. Наследник также вправе не принимать наследство или отказаться от него. Самостоятельно принять наследство могут наследники, обладающие дееспособностью в полном объеме (ст. 21, 27 ГК РФ).[13]

От имени несовершеннолетних граждан, не достигших 14 лет, наследство принимают их родители, усыновители или опекуны (ст. 28, 32 ГК РФ), от имени граждан, признанных судом недееспособными - их опекуны (ст. 29, 32 ГК РФ). Несовершеннолетние граждане в возрасте от 14 до 18 лет, граждане, ограниченные судом в дееспособности, принимают наследство с согласия, соответственно, родителей, усыновителей или попечителей (п. 1 ст. 26, п. 2 ст. 30 ГК РФ). [13]

Принятие наследства осуществляется подачей наследником нотариусу

по месту открытия наследства соответствующего заявления либо путем фактического принятия наследства.

Нотариат согласно ст.1 Основ призван защищать права и законные интересы граждан. Согласно п.3 ст.56 СК РФ должностные лица организаций и иные граждане, которым станет известно о нарушении прав и законных интересов ребенка, обязаны сообщить об этом в орган опеки и попечительства по месту фактического нахождения ребенка. В ГК РФ и в Основах не прописана обязанность нотариуса истребования сведений о детях умершего, для защиты их прав на наследование, что порождает лишение несовершеннолетнего своей доли в наследстве в силу бездействия законных представителей.

Приведем пример. Так к нотариусу обращается супруга (супруг) умершего и просит выдать свидетельство о праве на наследство по закону ей (ему) как единственной наследнице и в своем заявлении не указывает сведений о других наследников.

Информацию о наследниках, имеющих право на наследство, нотариус получает только в устной форме от других наследников, согласно п.51 Регламента – «информацию о принятии наследства, отказе от наследства, отсутствии или наличии наследников по закону, в том числе имеющих право на обязательную долю в наследстве, их численности, информацию об именах, месте жительства, родственных отношениях с наследодателем, включении в число наследников наследника, пропустившего срок для принятия наследства, родственных отношениях с наследодателем наследника, лишенного возможности представить доказательства отношений, являющихся основанием для призвания к наследованию, нотариус устанавливает на основании заявлений (согласий), предусмотренных гражданским законодательством Российской Федерации и Основами» [23].

В ходе личной беседы с наследником (супругой), нотариус видит факт замалчивания информации наследником, о наличии у умершего несовершеннолетних детей, имеющих право наследование наравне с



остальными наследниками.

Нотариат призван охранять собственность, права и законные интересы физических и юридических лиц, организаций и учреждений. В свою очередь нотариус обязан точно и неукоснительно следовать предписаниям закона.

Получается, что несовершеннолетний может быть лишен своей доли в наследстве в силу бездействия законных представителей. В силу ст. 61 Основ на нотариуса возлагается обязанность извещать об открывшемся наследстве тех наследников, место жительства или работы которых ему известны. В том случае, если нотариусу стало известно о наличии несовершеннолетнего наследника, законные представители которого бездействуют, то согласно выработанной нотариальной практике, он направляет извещение об этом органам опеки и попечительства. Они в свою очередь обязаны предпринять соответствующие меры по ликвидации подобного положения. Но это только выработанная практика нотариата, в законе такого права и обязанности у нотариуса нет. Раньше сведения о детях вносились в паспорта родителей и внесение таких сведений было обязательным. С 2021 года такая отметка вносится по желанию, согласно Постановления Правительства РФ от 08.07.1997 N 828 "Об утверждении Положения о паспорте гражданина Российской Федерации, образца бланка и описания паспорта гражданина Российской Федерации".

Таким образом, факт наличия несовершеннолетних детей нотариус проверить не может. Если дети прописаны с другим родителем, который не предоставляет нотариусу сведения о детях, нотариус не вправе требовать от него разглашения данной информации. В результате имея достоверную информацию, не подтвержденную документально, нотариус не вправе отказать обратившемуся наследнику в выдаче свидетельства о праве на наследство.

На первом этапе нотариусу предоставляется возможность вынести постановление об отложении нотариального действия. «Совершение нотариального действия может быть отложено в случае необходимости истребования дополнительных сведений от физических и юридических лиц,

если в соответствии с законом необходимо запросить заинтересованных лиц об отсутствии у них возражений против совершения этих действий или направления документов на экспертизу» согласно ст.41 Основ [21]. Срок отложения совершения нотариального действия не может превышать месяца со дня вынесения постановления об отложении совершения нотариального действия. В случае не устранения причин, послуживших основанием для отложения совершения нотариального действия, по истечении месяца со дня вынесения постановления об отложении совершения нотариального действия нотариус выносит постановление об отказе в совершении нотариального действия. Повторимся, что сокрытие информации не относится к причинам, на основании которых нотариус может вынести постановление об отказе в совершении нотариального действия. В итоге видя факт нарушения прав несовершеннолетних детей, нотариус не имеет возможности применить меры принуждения. Он обязан принять заявление в том виде, в котором настаивает наследник.

Что касается регламентируемых законом механизмов разрешения вопроса, то на сегодня предлагается следующий путь: ст. 1155 ГК РФ [4] предоставляет право принятия наследства по истечении срока, предусмотренного для выражения соответствующей воли путем восстановления срока в судебном порядке. На практике это означает следующее: несовершеннолетний по достижении совершеннолетия вправе восстановить срок, отведенный для принятия наследства и приобрести долю в наследственном имуществе, что в конечном итоге влечет отмену всех ранее выданных свидетельств о праве на наследство и получение новых.

Для урегулирования проблемы защиты прав несовершеннолетних наследников, необходимо предоставить нотариусам право и вменить обязанность делать запросы в органы ЗАГС о наличии детей у наследодателя. Предлагается первый абзац ст.72 Основ изложить в следующей редакции: «Нотариус, при выдаче свидетельства о праве на наследство по закону, путем истребования соответствующих доказательств проверяет факт смерти наследодателя, время и место открытия наследства, наличие отношений,

являющихся основанием для призвания к наследованию по закону лиц, подавших заявление о выдаче свидетельства о праве на наследство, проверяет наличие несовершеннолетних детей у умершего, путем направления соответствующего запроса в органы ЗАГС, состав и место нахождения наследственного имущества».

Получив достоверные сведения, о наличии несовершеннолетних наследников, нотариус согласно ст.61 Основ обязан будет известить их об открытии наследства и возможности принятия наследства и согласно п.3 ст.56 СК РФ нотариус будет обязан сообщить об этом в орган опеки и попечительства по месту фактического нахождения ребенка.

Так же одним из возможных решений данной проблемы было бы предоставление нотариусу возможности выносить распоряжение о понуждении выполнить определенные действия (как пример, принять наследство и на имя несовершеннолетних детей умершего). Список таких понуждений так же необходимо четко регламентировать.

Вышесказанная проблема вытекает, как правило, из отсутствия возможности законных (добросовестных) представителей несовершеннолетнего наследника отказаться от наследства без согласия органов опеки. Ст. 1157 ГК РФ наделяет несовершеннолетнего наследника правом отказаться от наследства только с предварительного разрешения органов опеки и попечительства.

На практике органы опеки не выдают разрешения о возможности родителей (законных представителей) несовершеннолетнего отказаться от наследства, полагая, что тем самым защищают право ребенка на наследство. Кроме того, необходимо понимать и то, что в состав наследства может входить не только имущество, права, но и обязанности, в частности кредитные, принятие которых не сулит выгоду несовершеннолетнему наследнику.

Как известно, категорию несовершеннолетних составляют как дети, оставшиеся без родителей, так и те, которые воспитываются в семьях. Однако закон в ч. 4 ст. 1157 ГК РФ не провидит соответствующего

разграничения. Существенное отличие этих категорий несовершеннолетних заключается в том, в случае юридического наличия родителей, на них возлагается обязанность быть законными представителями ребенка, чего, конечно, нет у детей-сирот. В свою очередь законное представительство презюмирует действие лица в интересах представляемого, в связи с чем, получение разрешения от органов опеки и попечительства в нотариальном сообществе считается не просто излишним, а подрывающим доверие к институту семьи в целом. Многие нотариусы и ученые полагают, что правило, закрепленное ч. 4 ст. 1157 ГК РФ «лишь усложняет участие несовершеннолетних в наследственных правоотношениях и нарушает «презумпцию добросовестности» родителей» [26].

С целью разрешения проблемы ч.4 ст. 1157 ГК РФ необходимо изложить в следующей редакции: «Отказ от наследства в случае, когда наследником является оставшийся без родительского попечения несовершеннолетний, недееспособный или ограниченно дееспособный гражданин, допускается с предварительного разрешения органа опеки и попечительства» [29]. Подобная формулировка будет определять, что при наличии родительского попечения у ребенка, разрешение от органов не нужно, что соответствует презумпции.

Закон допускает к наследованию лиц зачатых при жизни наследодателя, и родившихся уже после смерти наследодателя. Однако, с учетом развития современной медицины, в нотариальной практике распространение получили случаи, когда зачатие ребенка произошло после смерти наследодателя путем изъятия генетического материала умершего. С формальной точки зрения таковые лица не признаются насцитурсами (ребёнок, который на момент смерти своего отца зачат, но ещё не родился, и имеет право наследовать имущество отца/матери), но с другой стороны они относятся к первой степени кровного родства с наследодателем, и было бы логичнее предоставлять им право наследования, чем оставлять имущество вымороченным. На данный счет в литературе встречается два противоположных мнения. Большинство цивилистов полагает, что

включение таковых в число наследников зависит от воли наследодателя. В том случае, если сам наследодатель желал зачатия ребенка, то лиц можно включать в число наследников, если же прямо умерший не указал на это, то нет. В качестве доказательств наличия соответствующей воли у наследодателя предполагается признавать, например, применение действий по подготовке к осуществлению репродуктивной программы.

### **3.3. Проверка дееспособности граждан нотариусом**

Проверка дееспособности лица обратившегося за нотариальным действием к нотариусу является актуальной для всего нотариального сообщества. Решение данной проблемы позволит обеспечивать непрерывность и бесспорность гражданско-правовых отношений. Так, в соответствии с ГК РФ ничтожными признаются сделки, в том числе, совершенные гражданами, признанными недееспособными или ограниченно дееспособными. Стоит отметить, что законодатель позволяет оспорить сделку, не только, при наличии недееспособности признанной судом, но и при условии участия дееспособных лиц, впоследствии признанных недееспособными, находившихся в момент совершения сделки в состоянии, при котором они не способны были понимать значение своих действий или руководить ими.

Наиболее часто проблема проверки дееспособности граждан возникает при удостоверении нотариусом завещания.

Завещание – это личное распоряжение гражданина на случай смерти по поводу принадлежащего ему имущества с назначением наследников, сделанное в установленной законом форме. Особенности удостоверения завещаний предусматриваются ст. 57 Основ и Методическими рекомендациями по удостоверению завещаний [15]. Первоначально дееспособность определяется путем проверки документов, удостоверяющих личность. В процессе общения с участниками сделки нотариус выясняет их намерения и убеждается в понимании ими последствий совершаемого

нотариального действия. При составлении завещания не требуется подтверждать реальное наличие имущества и прав на него. Нотариусом в обязательном порядке разъясняется содержание статьи 1149 ГК РФ об обязательных наследниках по закону. После разъяснения данной статьи многие завещатели меняют свою волю, как правило, пытаются распорядиться своим имуществом еще при жизни (оформляю дарение недвижимости, заключают договор ренты).

Необходимым условием дееспособности является такое психическое состояние лица, при котором он способен понимать значение своих действий и руководить ими. В соответствии со ст. 29 ГК РФ гражданин, утративший такую способность вследствие психического расстройства, может быть признан судом недееспособным. То есть для признания гражданина недееспособным требуется наличие и медицинских, и юридических критериев.

Действующее законодательство не предоставляет нотариусу возможности более объективно определять способность гражданина понимать характер совершаемых им действий, руководить ими и осознавать их правовые последствия, путем назначения психиатрической экспертизы. Нотариус не имеет права, и не обязан, согласно Регламента и Основ, на обращение в медицинские учреждения с запросом о предоставлении необходимых данных, а также к специалисту-психиатру с просьбой проведения освидетельствования гражданина и получения соответствующей справки, так как указанные сведения в соответствии с Законом РФ №3185-1 от 02.07.1992 "О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при ее оказании" [7] являются врачебной тайной.

Как результат этого пробела является значительно число судебных разбирательств о признании завещания недействительным. Как правило, основанием для отмены завещания, которое является волей умершего по распоряжению имуществом на случай смерти, заявляется наличие недееспособности у завещателя в момент удостоверения завещания нотариусом, например в силу преклонного возраста. В судебном заседании

показания нотариуса, являются свидетельскими показаниями. А вот наследники предоставляют суду посмертную психиатрическую экспертизу, в которой имеется заключение медицинского работника. Это в первую очередь ограничивает выражение прижизненной воли человека и позволяет признавать его действия по распоряжению имуществом недействительными. Наследники при обращении в суд всеми возможными способами признают пожилого наследодателя недееспособным в момент совершения сделки. И только наличие соответствующего заключения специалиста о дееспособности гражданина при удостоверении завещания сможет в корне поменять сложившуюся практику судов, а так же снизить число, гражданских дел по оспариванию завещания. Законодательно закрепленное требование нотариуса о предоставлении данного заключения может решить данную проблему.

Для решения данной проблемы предлагается внести дополнение в ст.57 Основ пунктом в следующей редакции «При удостоверении завещания нотариус вправе истребовать от завещателя предоставления справки или заключения медицинского специалиста о способности гражданина понимать характер совершаемых им действий, руководить ими и осознавать их правовые последствия».

Проблема установления дееспособности находит отражение не только при удостоверении завещания, но и при нотариальном удостоверении других сделок.

В распространённую мошенниками схему уже втянуто большое количество добросовестных нотариусов, репутация которых пострадала. Рассмотрим одну из них.

Обращается к нотариусу лицо для удостоверения договора направленного на отчуждение недвижимого имущества.

Согласно п.32 Регламента «при удостоверении договора нотариус посредством ЕИС запрашивает из Единого государственного реестра недвижимости информацию о наличии (отсутствии) судебного акта о признании заявителя недееспособным или ограниченно дееспособным и

(или) из Единой государственной информационной системы социального обеспечения сведения об ограничении дееспособности гражданина или о признании гражданина недееспособным, а также восстановлении дееспособности, приобретении полной дееспособности» [23].

Стоит отметить, что в ГПК РФ не прописана обязанность судов, вносить сведения об ограничении дееспособности гражданина или о признании гражданина недееспособным в ЕГРН и в Единую государственную информационную систему социального обеспечения, что в дальнейшем влечёт признание сделки, удостоверенной нотариусом с участие ограниченно дееспособного, недействительной. В ряде случаев это подтверждено только решением суда и не находит отражение в реестре недееспособных лиц, чем и пользуются мошенники.

В результате отсутствия данных сведений в указанных реестрах нотариус с полной уверенностью в дееспособности обратившегося лица удостоверяет сделку по отчуждению недвижимости, принадлежащей гражданину признанного недееспособным или чаще всего ограниченно дееспособным. Стоит отметить, что согласно п.1 ст.30 может быть ограничен судом в дееспособности гражданин, который вследствие пристрастия к азартным играм, злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами ставит свою семью в тяжелое материальное положение. Визуально такую недееспособность не определить и стоит надеяться только на опекунов такого гражданина.

После получения денежных средств за квартиру признают данную сделку ничтожной согласно ст. 171 ГК. Естественно денежных средств у продавца уже нет, чем и пользуются мошенники.

Необходимо ст.285 ГПК РФ дополнить следующим: «Копия решение суда, которым гражданин ограничен в дееспособности или признан недееспособным, направляется в течение десяти рабочих дней в Единый государственный реестр недвижимости и в Единую государственную информационную систему социального обеспечения судом».



### 3.4. Иные проблемы нотариата и перспективы развития

Обеспечение единообразного толкования и применения норм права является одной из важнейших задач, стоящих перед нотариусом. С целью защиты прав и законных интересов граждан, а также обеспечения законности гражданского оборота при организации нотариальной деятельности используется правовой Регламент совершения нотариусами нотариальных действий, устанавливающий объем информации, необходимой нотариусу для совершения нотариальных действий, и способ ее фиксирования, который является процедурно процессуальной формой совершения нотариального действия. Регламент стал той базой требований, которые «следует рассматривать как своеобразное официальное обобщение существующей правореализационной нотариальной практики, способное содействовать нотариусам, а также лицам, обращающимся за совершением нотариального действия, в нередко противоречивом законодательстве и дать правильный анализ действующих норм. Применение Регламента позволило обеспечить формирование единообразной правореализационной практики нотариата» [2].

Но введение в действие Регламента не искоренила проблему отсутствия единой правоприменительной практики по многим вопросам. Опираясь на опыт действующих нотариусов можно определить множество проблем, с которыми они сталкиваются в ходе своей работы практически каждый день.

Так, например, вопрос определения долей в имуществе, приобретенном с использованием средств материнского семейного капитала.

В соответствии со статьей 10 Федерального закона "О дополнительных мерах государственной поддержки семей, имеющих детей" «средства материнского семейного капитала могут быть использованы на улучшение жилищных условий. Лицо, получившее сертификат, его супруг (супруга) обязано оформить жилое помещение, приобретенное (построенное, реконструированное) с использованием средств (части средств)

материнского (семейного) капитала, в общую собственность такого лица, его супруга (супруги), детей (в том числе первого, второго, третьего ребенка и последующих детей) с определением размера долей по соглашению» [31].

Когда ситуация стандартная то и решение ее не вызывает у нотариуса вопросов. А вот когда супруги в браке приобретают жилье с использованием кредитных средств, малая часть которых была погашена материнским семейным капиталом. На протяжении выплаты данного кредита супруги расторгают брак и женщина заключает брак с новым мужчиной и продолжает платить дальше кредит находясь в браке с другим мужчиной. У них появляется совместный ребенок. Во тут и встает вопрос, а как же теперь определить доли в данном имуществе, не нарушив при этом прав ни одного из участника данных правоотношений. Выплатив кредит, женщина обращается к нотариусу с просьбой оформить соглашение об определении долей, в имуществе, приобретенном с использованием средств материнского капитала. И перед нотариусом встает множество правовых вопросов. Первый вопрос - Отец двух первых детей – бывший супруг, кроме того, что он имеет в имуществе приобретённом в течение брака супружескую долю, имеет ли право на долю в имуществе приобретённом за счет средств материнского семейного капитала? Как определить тогда его долю? Второй супруг имеет ли право на имущество приобретенное с использованием средств материнского семейного капитала, ведь согласно п.4 ст. 10 256-ФЗ женщина должна оформить данное жилье и на супруга. В законодательстве не закреплено право отказаться совершеннолетним участникам от права оформления данного имущества на свое имя, что в корне противоречит законодательству. Для выдачи постановления об отказе в совершении нотариального действия согласно ст.48 основ у нотариуса нет. Так же между сторонами отсутствует спор о праве и они хотят решить данную проблему без обращения в суд. Единой практики правоприменения нет. А с этой проблемой сталкиваются многие действующие нотариусы. Хочется отметить, что вопрос использования средств материнского семейного капитала и проблемы распределения долей в данных реалиях очень актуальный и

требует законодательного регулирования. Необходимо четко регламентировать правило определения долей в имуществе приобретенном за счет средств материнского семейного капитала, четко прописав порядок и сроки такого распределения, при приобретении такого имущества с использованием средств кредитования и предоставив совершеннолетним участникам отказаться о права приобретения в собственность доли в имуществе приобретенном с использованием средств материнского капитала, указав что такой отказ должен быть нотариально удостоверен.

Стоит озвучить еще одну проблему связанную с использованием средства материнского капитала на приобретение недвижимого имущества, которую в данный момент прорабатывают на законодательном уровне. В настоящее время сведения об использовании средств материнского капитала на приобретение недвижимого имущества можно узнать только из правоустанавливающего документа, в котором описано одна из форм оплаты за недвижимое имущества средства материнского семейного капитала. Но если материнский капитал был использован на погашение кредита или на строительство данного объекта (компенсации за строительство) и регулировался другим документом, то такие сведения становятся недоступным для нотариуса. Необходимо при государственной регистрации прав на объекты недвижимости, купленные на средства материнского семейного капитала, обязывать органы регистрации прав на недвижимое имущество вносить соответствующую запись в ЕГРН как дополнительные сведения об объекте недвижимости. Законодатели в данное время прорабатывают данную возможность. Такие сведения будут носить информационный характер. Это поможет предотвратить нарушения прав несовершеннолетних при совершении сделок с недвижимостью, а также защитит права добросовестных приобретателей.

Вторая проблема на наш взгляд возникает при нотариальной удостоверении договора займа нотариусом и в последствии исполнительной надписи. Отсутствие в законе права и обязанности нотариуса удостоверить договор займа только при проверке факта передачи денежных средств

породило проблему использования исполнительной надписи мошенниками как еще одну из возможностей «обналичивания» денежных средств. Схема очень проста, у одного из нотариусов удостоверяют договор займа или другой договор, из которого вытекают обязательства. Естественно денежные средства никто не кому не передавал и сделка мнимая. Но проверить данный факт у нотариуса нет возможности и права отказать в удостоверении такого договора, у нотариуса тоже нет. Есть негласные инструкции как нотариусу вести себя в такой ситуации, но законодательного отражения они не имеют.

По истечению указанного срока обращаются к другому уже нотариусу для удостоверения исполнительной надписи.

Нотариус убеждается, что обязательство существует в указанном объеме и удостоверяет исполнительную надпись. Они могут идти сразу к приставам, чтобы денежные средства были списаны с банковского счета одной стороны, и банк будет обязан провести эту транзакцию. Таким образом, легализуются операции, которые могут иметь своей целью обналичивание средств.

Нотариус вправе согласно ст.48 Основ отказать в совершении исполнительной надписи при наличии достаточных оснований полагать, что исполнительная надпись может быть использована в целях легализации (отмывания) доходов, полученных преступным путем, или финансирования терроризма. В этом случае отказ от совершения нотариального действия не является основанием для возникновения гражданско-правовой ответственности нотариуса. Такое право было внесено в Основы Федеральным законом от 27.12.2019 N 480-ФЗ. Количество таких обращений значительно уменьшилось, но Российские мошенники с поразительной изобретательностью используют возможность исполнительной надписи, что у нотариусов не возникает даже подозрений, что средства могут быть использованы в целях легализации (отмывания) доходов. А еще довольно успешно отмывают деньги с помощью мнимой невыплаты зарплаты и решений комиссий по трудовым спорам. И за бурной фантазией злоумышленников власти пока не поспевают.

Для решения проблемы использования исполнительной надписи нотариуса мошенниками как один из способов обналичивания денежных средств, необходимо в абзац первый ст.91.1 Основ дополнить перечень документов и сведений которые нотариус должен истребовать при удостоверении исполнительной надписи - «факт возникновения обязанности, т.е. передачу денежных средств от кредитора должнику. Такой факт должен быть подтвержден либо только договором займа, где передача денежных средств происходила в присутствии нотариуса, либо платежным банковским переводом, сведения о котором должны подтверждаться выпиской по счету выданной соответствующим банком».

«Проблему, контроля нотариальной деятельности, изучают многие исследователи в своих работах. Глава VII Основ посвящена именно вопросу контроля за деятельностью нотариусов. Однако нельзя не отметить краткость законодательства по такому серьезному вопросу. В законе не закреплен порядок, процедура и последствия контроля за деятельностью нотариусов» [1]. Рассмотрим более подробно данную проблему.

Согласно действующему законодательству контроль, за нотариальной деятельностью, делится на судебный и на административный.

Судебному контролю подвержены все правовые акты, в том числе и нотариальные. Так в рамках гражданского процесса может быть обжаловано действий (бездействий) нотариуса. А на практике судебному обжалованию подвергаются только нотариальные действия, а не сам нотариус как должностное лицо (в рамках особого производства). Согласно ГПК РФ [7] Суды разрешают поступившие исковые заявления по существу заявленных требований, в число которых, как правило, не входит требования о проверки законности деятельности нотариуса. По требованию истца суды привлекают нотариусов в качестве третьих лиц, не заявляющие самостоятельных требований относительно предмета спора. В результате такой контроль носит косвенный характер.

Административным контролем является контроль органов юстиции и нотариальной палаты. Согласно ст.34 Основ «контроль за исполнением

профессиональных обязанностей нотариусами, работающими в государственных нотариальных конторах, осуществляют федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий функции по контролю в сфере нотариата, и его территориальные органы, а нотариусами, занимающимися частной практикой, - нотариальные палаты»[21]. Таким образом, контроль за надлежащим исполнением профессиональных обязанностей нотариусом, занимающимся частной практикой лежит на нотариальной палате такого субъекта, где работает нотариус. И скептики высказывают свое мнение, что такой контроль сродним с общественным контролем, ведь как всем известно, нотариальное сообщество носит очень «закрытый характер».

Административный контроль это контроль вышестоящей организации за деятельностью органов ему подчиняющихся. Согласно ст.2 Основ «нотариус, занимающийся частной практикой, должен быть членом нотариальной палаты субъекта Российской Федерации, на территории которого он осуществляет нотариальную деятельность. Нотариус, занимающийся частной практикой, осуществляющий деятельность в федеральной территории, должен быть членом нотариальной палаты субъекта Российской Федерации, в границах которого расположена федеральная территория». Таким образом нотариус не находится в подчинении у нотариальной палаты, а является членом профессионального сообщества. В последнее время в нотариальном сообществе часто поднимается вопрос законности проверки нотариальной палатой и рассмотрения ею дисциплинарного дела в отношении частнопрактикующего нотариуса на основании принятого решением собрания представителей нотариальных палат «Кодекс профессиональной этики нотариусов в Российской Федерации», далее «Кодекс».

Контроль за исполнением нотариусами профессиональных обязанностей регулируется "Методические рекомендации по проведению проверки исполнения нотариусом, занимающимся частной практикой, профессиональных обязанностей" (утв. Решением Правления ФНП от 17.06.2005, Протокол N 04/05) [14]. В п. 4 данных Методических

рекомендациях установлен предмет такой проверки, в который включается, в частности, законность совершения нотариальных действий и нотариальное делопроизводство и архив. Таким образом, налицо прямое противоречие закону. Проверка законности нотариального действия может быть осуществлена только судом. Проверяющие не вправе давать оценку законности и обоснованности нотариальных действий. Подведомственно данной проверки может быть только административная деятельность нотариуса.

О.В.Романовская в своей статье в научном журнале приводит пример порядка осуществления надзора за нотариальной деятельностью в Германии. Перечисляя следующие виды надзора: «президент земельного суда – за нотариусами и стажерами на территории округа земельного суда; президенту высшего земельного суда – за нотариусами и стажерами на территории округа высшего земельного суда; управлению юстиции федеральной земли – за всеми нотариусами и стажерами федеральной земли» [25]. Как видно нотариат Германии контролируется только судами и органами юстиции.

При этом территориальные органы Минюста России фактически лишены сегодня права контролировать деятельность частнопрактикующего нотариуса и выполняют контрольные мероприятия «на входе» в нотариальное сообщество (это связано и с организацией квалификационного экзамена и первичной проверкой документов соискателя). «Однако выполнение подобной функции не гарантирует, что нотариус после своего назначения будет постоянно выполнять свои функции добросовестно и при строгом соблюдении закона. Экзамен и отбор кандидата – это оценка профессиональной пригодности»[22]. Сфера деятельности частнопрактикующих нотариусов требует двойного контроля.

Отсутствие контроля порождает весьма негативные последствия. М. Мерлотти, член исполкома Международного союза латинского нотариата, констатирует следующее: «Тот, кто внимательно следит за современным состоянием дел в российском нотариате, вынужден, к сожалению, признать,

что нотариальная профессия серьезно поражена духом наживы... Столь остро эти вопросы встают только в России, что не может не беспокоить честных и рассудительных людей, которые, к счастью, продолжают верить в институт нотариата» [12].

Для решения данной проблемы необходимо на законодательном уровне закрепить понятие проверки с построением регламента проверки исполнения нотариусами своих обязанностей с одновременным обеспечением их независимости и свободы. Сфера деятельности частнопрактикующих нотариусов, в силу своего публичного характера наделенных обязанностью защиты прав и законных интересов граждан и юридических лиц путем совершения нотариусами предусмотренных законодательными актами нотариальных действий от имени Российской Федерации, требует двойного контроля, как со стороны государственных органов, так и со стороны профессионального сообщества. Должным образом необходимо прописать процедур такого контроля. Причем обязательно подчеркнуть ее характер, виды и цель.

В данной работе рассмотрены не только проблемы нотариата, но и предложено перспективное использование потенциала нотариата.

На наш взгляд, современный нотариат в состоянии принять на себя обязанность о рассмотрении гражданско-правовых дел бесспорного характера.

Согласно ст. 121 ГПК РФ «судебный приказ - судебное постановление, вынесенное судьей единолично на основании заявления о взыскании денежных сумм или об истребовании движимого имущества от должника по требованиям. Судебный приказ выносится судьей единолично, без вызова взыскателя и должника и проведения судебного разбирательства» [5].

На практике суды завалены заявлениями о взыскании, которые рассматриваются мировыми судьями в порядке приказного производства.

Предоставление нотариусам полномочий при рассмотрении гражданско-правовых дел бесспорного характера значительно разгрузило бы судебные органы.



Например, дела о взыскании коммунальных платежей. Необходимость передачи данных полномочий нотариусу возникла в связи с нововведениями в Федеральный закон от 27 июля 2006 года N 152-ФЗ "О персональных данных" [32], коснувшихся сведений которые содержатся в Едином государственном реестре недвижимости и о возможности предоставлении этих сведений определенному кругу лиц. Так на практике суды выносят судебные приказы, не удостоверившись в действительности предоставленных сведений коммунальными организациями. Согласно ст.56 ГПК РФ обязанность представить доказательства суду, лежит на стороне истца. Как правило, сведения о собственниках недвижимости у таких организаций устаревшие (договор об оказании коммунальных услуг заключен со старым собственником недвижимости, а новый собственник не перезаключал договор), в результате чего происходит обращение взыскание к ненадлежащему ответчику. Истребовать сведения о настоящих собственниках недвижимости у коммунальных организаций нет, ведь согласно п.13 ст. 62 Федерального закона от 13.07.2015 N 218-ФЗ "О государственной регистрации недвижимости" [30] сведения, содержащиеся в Едином государственном реестре недвижимости, представляющие собой персональные данные лица, в пользу которого в Едином государственном реестре недвижимости (далее ЕГРН) зарегистрированы право, предоставляются только определенному перечню лиц, в который не входят коммунальных организации. Нотариусы в свою очередь имеет право истребовать сведения из ЕГРН о собственнике объекта недвижимости, тем самым проверить факт наличия задолженности по коммунальным платежам именно у надлежащего ответчика. Тем самым исключить вынесения судебного приказа в отношении ненадлежащего ответчика. Да суды тоже имеют право запросить сведения из ЕГРН, но только если об это имеется ходатайство стороны. Но на практике в связи с большим объемом работы и с бумажной волокитой суды выносят судебные приказы на основании сведений предоставленных заявителем, проверяя, как правило, только постоянную регистрацию ответчика.

Согласно п.2.3 Основ нотариус имеет право совершить исполнительную надпись на договоре оказания услуг, в котором прописан внесудебный порядок взыскания. Между тем, для досудебный порядок взыскания задолженности по коммунальным платежам прямо не предусмотрен, действующим законодательством. Для решения этой проблемы на наш взгляд необходимо внести изменения в ст.155 ЖК РФ [6], дополнив его правом досудебного порядка взыскания задолженности по коммунальным платежам с физическими лицами. Внесение соответствующих изменений потребует внесение изменений так же и в Регламент совершения нотариуса нотариальных действий, дополнив главу 9 необходимость нотариуса истребовать информацию о собственнике помещения в случае совершения исполнительной надписи на договоре об оказании коммунальных услуг.

Так же при отражении проблемы не достаточного использования нотариата, следует отметить, потенциал нотариата в рамках осуществления фискальных функций государства. В настоящее время на основании п.6 ст.85 НК РФ «нотариусы обязаны сообщать налоговые органы сведения об удостоверении договоров дарения и выдачи свидетельств о праве на наследство, что позволяет государству отслеживать данные сделки с целью взимания налога на имущество, переходящее в порядке дарения или наследования» [17]. В данной статье идет речь только о договоре дарения и свидетельстве о праве на наследство, хотя НК РФ предусматривает взимание налоговых платежей и при отчуждении недвижимости или другого вида имущества. В круг обязанностей нотариуса при удостоверении иных форм сделок не входит уведомление налоговых органов об удостоверении данной сделки. В связи с увеличением числа сделок, по отчуждению недвижимого имущества, требующим нотариального удостоверения, на наш взгляд было бы логичнее возложить на нотариуса обязанность уведомлять налоговые органы об удостоверении иных форм сделок.

## Заключение

Подводя итог проведенного исследования, следует отметить, что Нотариат в Российской Федерации призван обеспечивать защиту прав и законных интересов граждан и юридических лиц путем совершения нотариусами нотариальных действий от имени Российской Федерации. Нотариальная деятельность осуществляется в соответствии с Конституцией Российской Федерации, конституциями (уставами) субъектов Российской Федерации, «Основам законодательства Российской Федерации о нотариате» и другими нормативными правовыми актами.

Нотариус осуществляет свою деятельность исходя из основных принципов нотариата – законность, охрана интересов, обеспечение тайны нотариального действия, независимости и беспристрастности.

Нотариальная деятельность это профессиональная непредпринимательская деятельность нотариусов и иных уполномоченных лиц, в число которых входят должностные лица органов исполнительной власти и консульских учреждений.

Институт нотариата уникален и исторически переплетен с судебной системой. Его полезность, а также экономичность для общества прослеживается в основных его функциях, которые вытекают из публично-правового характера нотариальной деятельности и особенностей компетенции нотариуса, действующего в рамках бесспорной гражданской юрисдикции. Выделяют следующие функции нотариата в гражданском обороте: предупредительно-профилактическая, правореализационная, правоохранительная и фискальная.

Анализ деятельности нотариусов позволяет обозначить ряд проблемных вопросов, требующих законодательного и организационного рассмотрения. Основные проблемы нотариата, отражающие его организацию и функционирование, сводятся к необходимости определения места этого института в системе гражданской юрисдикции, оценки его потенциала во взаимодействии с правоохранительной и налоговой системой,

совершенствования нотариальных процедур.

В данной работе были проанализированы такие проблемы нотариальной деятельности как:

- отсутствие в законодательстве о нотариате определения понятия «частнопрактикующий нотариус» и «нотариальная контора»;
- проблема определения круга наследников при участии несовершеннолетних в наследовании;
- проверка дееспособности граждан нотариусом;
- отсутствие у нотариуса права и обязанности проверки факта передачи денежных средств, при удостоверении исполнительной надписи.

Предложены перспективы использования потенциала нотариата.

В ходе исследования, были сделаны следующие выводы:

1. В основах законодательства Российской Федерации о нотариате установлена определенная организационная структура нотариата, регламентированы формы и методы нотариальной деятельности, а также контроль за ее осуществлением, прописаны требования к нотариусу, его права и обязанности, порядок назначения и ликвидации должности нотариуса. А вот определения понятия «частнопрактикующий нотариус» в законодательстве нет, таким образом и нет четкого определения его правовой статус. Законодатель в Основах несколько раз упоминается, что нотариус – это должность, например наименование главы II Основ – порядок и ликвидация должности нотариус. Но понятия должности частногопрактикующего нотариуса нет.

2. В действующем законодательстве не определено место и организационная форма осуществления нотариальной деятельности. Так согласно ст.16 Основ нотариус, занимающийся частной практикой, обязан обеспечить функционирование нотариальной конторы, расположенной на территории нотариального округа, в котором нотариус назначен на должность и прописано, что на здание нотариальной конторы должна быть расположена вывеска и указатели должны иметь наименование "нотариус" или "нотариальная контора". Такого органа как нотариальная контора не

существует, есть законодательно закрепленный статус «нотариус». Вывеска с названием «нотариальная контора» может быть только у государственных нотариусов, но такой оговорки в законе или других нормативных актах нет.

3. Нотариат согласно ст.1 Основ призван защищать права и законные интересы граждан. Согласно п.3 ст.56 СК РФ должностные лица организаций и иные граждане, которым станет известно о нарушении прав и законных интересов ребенка, обязаны сообщить об этом в орган опеки и попечительства по месту фактического нахождения ребенка. В ГК РФ и в Основах не прописана обязанность нотариуса истребования сведений о детях умершего, для защиты их прав на наследование, что порождает лишение несовершеннолетнего своей доли в наследстве в силу бездействия законных представителей.

4. Действующее законодательство не предоставляет нотариусу возможности более объективно определять способность гражданина понимать характер совершаемых им действий, руководить ими и осознавать их правовые последствия, путем назначения медицинской (психиатрической) экспертизы. На практике отсутствие такой возможности нотариуса, ограничивает выражение прижизненной воли человека и позволяет признавать его действия по распоряжению имуществом недействительными.

В ГПК РФ не прописана обязанность судов, вносить сведения об ограничении дееспособности гражданина или о признании гражданина недееспособным в ЕГРН и в Единую государственную информационную систему социального обеспечения, что в дальнейшем влечёт признание сделки, удостоверенной нотариусом с участие ограниченно дееспособного, недействительной.

5. При удостоверении договора займа нотариусам не предоставлено право проверки факта передачи денежных средств. Отсутствие того права повлекло возможность использование исполнительной надписи нотариуса при «обналичивании» денежных средств.

Исходя из выявленных заключений исследования в ходе работы были сформулированы некоторые предложения по устранению проблем и

предложены перспективы развития нотариата.

Необходимо внести изменения в Основы законодательства Российской Федерации о нотариате, дополнив его пунктом, дающим определение «частнопрактикующего нотариуса». Так ст.8 Основ необходимо дополнить следующим абзацем «Нотариусом, занимающимся частной практикой, в соответствии с настоящими Основами является лицо, назначенное на должность «нотариуса» при условиях и в порядке предусмотренными настоящими Основами».

Законодательно необходимо определить формы нотариальных образований: нотариальная контора. Так абзац второй ст.13 Основ следует дополнить «Местом осуществления нотариальной деятельности являются нотариальные конторы. Нотариальная контора является организационной формой осуществления нотариальной деятельности частными нотариусами».

Для урегулирования проблемы защиты прав несовершеннолетних наследников, необходимо предоставить нотариусам право и вменить обязанность делать запросы в органы ЗАГС о наличии детей у наследодателя. Предлагается первый абзац ст.72 Основ изложить в следующей редакции: «Нотариус, при выдаче свидетельства о праве на наследство по закону, путем истребования соответствующих доказательств проверяет факт смерти наследодателя, время и место открытия наследства, наличие отношений, являющихся основанием для призвания к наследованию по закону лиц, подавших заявление о выдаче свидетельства о праве на наследство, проверяет наличие несовершеннолетних детей у умершего, путем направления соответствующего запроса в органы ЗАГС, состав и место нахождения наследственного имущества».

Для решения проблем при проверке дееспособности граждан нотариусом, необходимо внести дополнение в ст.57 Основ пунктом в следующей редакции «При удостоверении завещания нотариус вправе истребовать от завещателя предоставления справки или заключения медицинского специалиста о способности гражданина понимать характер совершаемых им действий, руководить ими и осознавать их правовые

последствия». Необходимо также ст.285 ГПК РФ дополнить следующим: «Копия решение суда, которым гражданин ограничен в дееспособности или признан недееспособным направляется в течение десяти рабочих дней в Единый государственный реестр недвижимости и в Единую государственную информационную систему социального обеспечения судом».

Для решения проблемы использования исполнительной надписи нотариуса мошенниками как один из способов обналичивания денежных средств, необходимо в абзац первый ст.91.1 Основ дополнить перечень документов и сведений которые нотариус должен истребовать при удостоверении исполнительной надписи - «факт возникновения обязанность, т.е. передачу денежных средств от кредитора должнику. Такой факт должен быть подтвержден либо только договором займа, где передача денежных средств происходила в присутствии нотариуса, либо платежным банковским переводом, сведения о котором должны подтверждаться выпиской по счету выданной соответствующим банком».

В связи с нововведениями в Федеральный закон от 27 июля 2006 года N 152-ФЗ "О персональных данных" [32], коснувшихся сведений которые содержатся в Едином государственном реестре недвижимости и о возможности предоставлении этих сведений определенному кругу лиц, в данной работе предложено перспективное использование потенциала нотариата. Предоставить нотариусам полномочий при рассмотрении гражданско-правовых дел бесспорного характера, таких например как взыскании коммунальных платежей, значительно разгрузило бы судебные органы. Предлагается в ст.155 ЖК РФ, дополнить правом досудебного порядка взыскания задолженности по коммунальным платежам с физических лиц. Внесение соответствующих изменений потребует и внесение изменений в Регламент совершения нотариуса нотариальных действий, дополнив главу 9 необходимость нотариуса истребовать информацию о собственнике помещения в случае совершения исполнительной надписи на договоре об оказании коммунальных услуг.

## Список используемой литературы и используемых источников

1. Азархин А.В. «Нотариат»: учебно-методическое пособие / А.В. Азархин, И.В. Евстафьева, Л.А. Родионов. - Самара: Самарский юридический институт ФСНН России, 2018. Текст: электронный - URL: <https://znanium.com/catalog/product/1057482> – Режим доступа: по подписке.
2. Алиева А.Б., Нотариат. Учебное пособие (Курс лекций) для направления подготовки 40.03.01 Юриспруденция, профиля «Гражданское право». Махачкала: ДГУНХ, 2019. Текст: электронный. - [https://dgunh.ru/content/glavnay/ucheb\\_deyatel/uposob/up-gp-fgos-19.pdf](https://dgunh.ru/content/glavnay/ucheb_deyatel/uposob/up-gp-fgos-19.pdf)
3. Галикеева И.Г. Из истории возникновения нотариата в России // Правовое государство: теория и практика. 2016. №1 (43). URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/iz-istorii-vozniknoveniya-notariata-v-rossii> (дата обращения: 16.07.2023).
4. Гражданский кодекс Российской Федерации.//Консультант плюс: справочно-правовая система.
5. Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации.//Консультант плюс: справочно-правовая система.
6. Жилищный кодекс Российской Федерации.//Консультант плюс: справочно-правовая система.
7. Закон РФ №3185-1 от 02.07.1992 "О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при ее оказании".//Консультант плюс: справочно-правовая система.
8. Интернет портал «slovaronline.com» , словари, энциклопедии и справочники онлайн, Режим доступа: [/https://slovaronline.com/](https://slovaronline.com/)
9. История нотариата в России/ Федеральная нотариальная палата/<https://notariat.ru/ru-ru/federal-notary-chamber/o-notariate/istoriya/istoriya-notariata-v-rossii>.
10. "Кодекс профессиональной этики нотариусов в Российской Федерации" (утв. Минюстом России 12.08.2019, 19.01.2016) (ред. от 23.04.2019) // Консультант плюс: справочно-правовая система.



11. "Конституция Российской Федерации" (принята всенародным голосованием 12.12.1993 с изменениями, одобренными в ходе общероссийского голосования 01.07.2020)//Консультант плюс: справочно-правовая система.

12. Мерлотти М., Нотариат - это инструмент мира: Послание российским коллегам / М. Мерлотти // Российская юстиция. – 2003. – № 5. – С. 8-10. – EDN UGLMNH.

13. "Методические рекомендации по оформлению наследственных прав" (утв. решением Правления ФНП от 25.03.2019, протокол N 03/19) // Консультант плюс: справочно-правовая система.

14. "Методические рекомендации по проведению проверки исполнения нотариусом, занимающимся частной практикой, профессиональных обязанностей" (утв. Решением Правления ФНП от 17.06.2005, Протокол N 04/05) // Консультант плюс: справочно-правовая система.

15. "Методические рекомендации по удостоверению завещаний и наследственных договоров" (утв. решением Правления ФНП от 02.03.2021, протокол N 03/21) ) // Консультант плюс: справочно-правовая система.

16. Миронов А.Н. «Нотариат» : учебное пособие / А.Н. Миронов. — 4-е изд., перераб. и доп. — Москва, 2023 Текст: электронный - URL: <https://znanium.com/catalog/product/1913347> - Режим доступа: по подписке.

17. Налоговый кодекс Российской Федерации.//Консультант плюс: справочно-правовая система.

18. Никитин М.И., Осипов А.Л. История развития нотариата в России // Вестник Московского университета МВД России. 2014. №2. URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/istoriya-razvitiya-notariata-v-rossii-1>

19. Нотариат: Учебное пособие / Под общей редакцией Е.В. Вальковой. – Вологда: Вологодский институт права и экономики Федеральной службы исполнения наказаний, 2021. – 301 с. – ISBN 978-5-94991-607-0. – EDN DQPCUK.

20. Нотариус: Материал из Википедии — свободной энциклопедии : Версия 128223049, сохранённая в 15:35 UTC 31 января 2023 // Википедия,

свободная энциклопедия. — Электрон. дан. — Сан-Франциско: Фонд Викимедиа, 2023. — Режим доступа: <https://ru.wikipedia.org/?curid=308234&oldid=128223049>.

21. "Основы законодательства Российской Федерации о нотариате" (утв. ВС РФ 11.02.1993 N 4462-1) (ред. от 28.04.2023)//Консультант плюс: справочно-правовая система.

22. Пристансков Е.И. «Некоторые вопросы контроля за деятельностью нотариусов: наиболее эффективная форма контроля и вопросы законности актов Федеральной нотариальной палаты // Вопросы российской юстиции. 2020. №10. URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/nekotorye-voprosy-kontrolya-za-deyatelnostyu-notariusov-naibolee-effektivnaya-forma-kontrolya-i-voprosy-zakonnosti-aktov-federalnoy>.

23. Регламент совершения нотариусами нотариальных действий, устанавливающим объем информации, необходимой нотариусу для совершения нотариальных действий, и способ ее фиксирования. Утвержден приказом Министерства юстиции Российской Федерации от 30.08.2017 N 156//Консультант плюс: справочно-правовая система.

24. Романовская О.В. «Нотариат в Российской Федерации»: Учебное пособие / Романовская О. В. - 2-е изд. 2018. - Текст: электронный - URL: <https://znanium.com/catalog/product/927499> – Режим доступа: по подписке.

25. Романовская О.В. Электронный научный журнал «Наука. Общество. Государство» 2020. Т. 8, № 1 (29) Нотариат в России и Германии опыт правовой компаративистики., URL://[esj.pnzgu.ru](http://esj.pnzgu.ru) ISSN 2307-9525

26. Ростовцева Н.В., Особенности правового регулирования участия несовершеннолетних в наследственных правоотношениях / Н. В. Ростовцева, А. С. Сураев // Наследственное право. – 2012. – № 4. – С. 11-18. – EDN РКВТФТ.

27. Сычев О.М., Регулирование отношений с участием частного нотариата в России (гражданско-правовой аспект): автореферат диссертации на соискание ученой степени кандидата юридических наук / Сычев Олег Михайлович. – Краснодар, 2008. – 22 с. – EDN ZNTKTN.

28. Требования по содержанию и функционированию нотариальной конторы, обеспечению надлежащих условий для приема нотариусом обратившихся за совершением нотариальных действий лиц (утв. решением Правления ФНП от 26.12.2019, протокол N 15/19// Консультант плюс: справочно-правовая система.

29. Тузаева-Деркач А.В., Участие несовершеннолетних в наследственных правоотношениях: современные проблемы правового регулирования и пути их решения / А. В. Тузаева-Деркач // Наследственное право. – 2017. – № 2. – С. 13-17. – EDN YZIJGH.

30. Федеральный закон от 13.07.2015 N 218-ФЗ "О государственной регистрации недвижимости".//Консультант плюс: справочно-правовая система.

31. Федеральный закон от 29.12.2006 N 256-ФЗ (ред. от 28.12.2022) "О дополнительных мерах государственной поддержки семей, имеющих детей".//Консультант плюс: справочно-правовая система.

32. Федеральный закон от 27 июля 2006 года N 152-ФЗ "О персональных данных".//Консультант плюс: справочно-правовая система.