СОДЕРЖАНИЕ

Введение 4

Глава 1 Понятие нотариата, история его становления в России и мировой

опыт нотариата 7

* 1. Понятие нотариата -
  2. История его становления в России 9
  3. Мировой опыт нотариата 16

Глава 2 Задачи и место нотариата в системе государственных органов 19

2.1 Задачи российского нотариата -

2.2 Основы нотариальной деятельности 30

2.3 Место нотариата в системе государственных органов 39

Глава 3 Проблемы российского нотариата 49

Заключение 63

Библиографический список 67

В В Е Д Е Н И Е

В последние годы в деятельности нотариата произошли определенные перемены. В связи с переходом к рыночным экономическим отношениям, многообразию форм собственности, развитию предпринимательства, выходу в экономические пространства возникла необходимость реформирования нотариата. И в настоящее время российский нотариат терпит ряд существенных изменений, что делает выбранную мной тему актуальной. В 1993 году был принят новый закон о нотариате "Основы законодательства РФ о нотариате", который официально утвердил в нашей стране частный нотариат. Отныне в одном экономическом пространстве существуют два нотариуса: государственный и частный. Разница между ними лишь в том, что государственный нотариус передает всю пошлину за совершение нотариальных действий государству и получает от него гарантированную заработную плату, нотариус занимающийся частной практикой взимает тариф, который остается у него полностью (за исключением выплат налогов и других выплат, предусмотренных законом).

Долгое время на нотариуса смотрели как на неудачника, который не мог пробиться в адвокатуру, суд и прокуратуру. С появлением первых сделок на приобретение права собственности российский нотариат стал испытывать новый интерес к себе как со стороны государственной власти, так и со стороны обывателей. В условиях формирования рынка и развития с ним связанных гражданских правоотношений, органы нотариата стали приобретать решающее значение.

Новые законы Российской Федерации, принятые в 90-х годах, такие как о собственности, об аренде, о земле, об акционерных обществах, о ценных бумагах, о предпринимательстве, о приватизации и другие, связанные с переходом страны к рыночным отношениям, позволили значительно усилить влияние нотариата на укрепление гражданско-правовых отношений, расширить круг совершаемых нотариальных действий, увеличить количество удостоверяемых договоров, соглашений, доверенностей и иных сделок, ввести в гражданский оборот неизвестные ранее виды юридических документов.[[1]](#footnote-1)

Целью данной работы является показать, что же из себя представляет нотариат в современной России; какова его история; мировой опыт нотариата. Этому посвящена первая глава дипломной работы. Во второй главе рассматриваются такие вопросы как: задачи российского нотариата, которые ставит перед ним нынешняя действительность; права и обязанности нотариуса, а также гарантии нотариальной деятельности и место нотариата в системе государственных органов. Третья глава посвящается проблемам российского нотариата: проблемам, возникающим в связи с применением нового законодательства в нотариальной практике; проблемам, касающихся дальнейшей судьбы нотариата в нашей стране. И, кроме того, я попытаюсь: провести параллель (хотя это не является прямой целью данной работы) между государственным нотариатом и частным, который совсем недавно вновь занял место в системе государственных органов России; показать плюсы и минусы государственного и частного нотариата.

Задачи:

* раскрыть понятие нотариата, показать историю становление российского нотариата и мировой опыт нотариата стран латинского нотариата;
* раскрыть задачи российского нотариата, показать место нотариата в системе государственных органов;
* проанализировать основные проблемы нотариата на современном этапе развития, связанные: во-первых, с применением нового законодательства в нотариальной деятельности, а во-вторых, с дальнейшей судьбой российского нотариата;
* сделать выводы по исследуемой теме.

### Работа написана на основе законодательного и нормативного материала, научной литературы, публикаций, нотариальной практики.

**Глава 1. ПОНЯТИЕ НОТАРИАТА, ИСТОРИЯ ЕГО СТАНОВЛЕНИЯ В РОССИИ, ЕГО РОЛЬ И СТАТУС НА СОВРЕМЕННОМ ЭТАПЕ РАЗВИТИЯ**.

1.1 ПОНЯТИЕ НОТАРИАТА

Защита субъективных прав и охраняемых законом интересов граждан и организаций в Российской Федерации возложена на различные органы, к которым относится и нотариат. Термин "нотариат" происходит от латинского "notarius", что означает писец, секретарь.[[2]](#footnote-2) Во-первых, нотариат представляет собой систему органов, на которую возложено удостоверение бесспорных прав и фактов, свидетельствование документов, выписок из них, придание документам исполнительной силы и выполнения других нотариальных действий в целях обеспечения защиты прав и законных интересов граждан и юридических лиц. Это не только государственные нотариальные конторы и нотариусы, занимающиеся частной практикой, в эту систему входят и должностные лица органов исполнительной власти, уполномоченные на совершение нотариальных действий; должностные лица консульских учреждений Российской Федерации совершают нотариальные действия на территории других государств; правом совершать отдельные нотариальные действия наделены главные врачи, их заместители по медицинской части, дежурные врачи больниц, других стационарных учреждений, а также директора и главные врачи домов для престарелых и инвалидов, командиры воинских частей, соединений, учреждений и военно-учебных заведений и ряд других лиц. Должностные лица органов исполнительной власти могут совершать нотариальные действия в случае отсутствия в населенном пункте нотариуса.[[3]](#footnote-3) По своему характеру и выполняемым функциям нотариат относится к числу органов государственного управления. Это обусловлено тем, что совершение нотариальных действий возложено только органом, обладающим определенными властными полномочиями (например, властное подтверждение в бесспорном порядке субъективных прав и обязанностей физических и юридических лиц, принятие охранительных мер путем наложения запрещений и ареста на имущество и др.).[[4]](#footnote-4) Во-вторых, это отрасль законодательства, нормами которой регулируется нотариальная деятельность. И в первую очередь, деятельность нотариата в нашей стране организована в соответствии с требованиями Основ законодательства о нотариате. Однако не следует считать, что только названный Закон регулирует деятельность нотариуса. Круг законодательных актов, так или иначе организующих деятельность нотариуса или совершение конкретных нотариальных действий, достаточно широк, и главенствующее место в нем занимают Гражданский кодекс Российской Федерации и Гражданский кодекс РСФСР 1961 года в части наследственного права, Семейный кодекс Российской Федерации, Гражданско- и Уголовно-процессуальные кодексы РСФСР, Закон о госпошлине и другие.

Определяющим правовую природу нотариата признаком следует считать юрисдикционную, правоохранительную функцию. С одной стороны, она является продолжением, детализацией функции Министерства юстиции по организации юридических услуг и правовой помощи. Подчеркивается, что реестр государственных нотариальных контор и контор нотариусов, занимающихся частной практикой, ведет Министерство юстиции РФ. С другой стороны нотариат и суд осуществляют единую функцию предварительного и последующего контроля за законностью в гражданском обороте.

Поэтому их деятельность тесно соприкасается - суд рассматривает жалобы на нотариальные действия или отказ в их совершении, нотариальные акты оспариваются в порядке искового производства в суде или арбитражном суде, при совершении некоторых действий нотариальный орган, как и суд; руководствуются нормами ГПК, принудительное взыскание по исполнительной надписи осуществляется по правилам исполнительного производства и др.[[5]](#footnote-5) В отличие от суда, который рассматривает в гражданском процессе споры о праве, нотариат выполняет функции, направленные на предупреждение гражданских нарушений в будущем. Таким образом, деятельность нотариата имеет предупредительный характер.

Итак, мы установили, что нотариат - это, прежде всего, система государственных органов, наделенных действующим законодательством правом совершать нотариальные действия, а также это отрасль законодательства, нормами которой регулируется нотариальная деятельность. Но характеристика этого понятия была бы не полной без экскурса в историю российского нотариата.

1.2 ИСТОРИЯ СТАНОВЛЕНИЯ НОТАРИАТА В РОССИИ.

Возникновение нотариата неразрывно связано с развитием гражданского оборота, необходимостью содействовать его субъектам в совершении сделок и юридическом закреплении приобретаемых прав. Нотариат возник как институт гражданского права, призванный защищать частную собственность и обеспечивающий бесспорность имущественных прав, охрану прав всех участников гражданского оборота. Исторически нотариат является составной частью правовой системы любой страны, так как осуществляемые нотариусом функции объективно необходимы и востребованы обществом.

Нотариат как институт имеет свою историю возникновения и развития, восходящую к времени Республики в Древнем Риме. Уже в тот период у римлян существовал особый институт должностных лиц (писцов), в функции которых входило оформление письменных распоряжений, даваемых магистрами и судебных формул, выносимых преторами. Лица, выполнявшие эти функции назывались "нотариусами" (notarii) от слова "notta" что означало стенографический знак, который применялся писцами для скорости записей, которые они вели.[[6]](#footnote-6)

История российского нотариата довольно богата и разнообразна и начинается с XVI века. Многое было заимствовано из зарубежного нотариата, так как к моменту его возникновения в России нотариусы уже были известны в других странах. Роль нотариата в установлении права собственности и свидетельствовании важнейших событий в истории человечества была чрезвычайно важна с древнейших времен. До нас дошли сведения, что в 1492 году Христофора Колумба в мореплавании сопровождал королевский нотариус Эсковедо, который составил акт об открытии Колумбом Америки и таким образом официально засвидетельствовал этот исторический факт.[[7]](#footnote-7)

Развитие нотариата в России можно условно разделить на несколько этапов: первый из которых начинается в XVI веке и заканчивается Соборным уложением 1649 года. Этот период характеризуется тем, что формирование нотариальных органов и порядок совершения нотариальных действий определялись отдельными указами царя.

Тогда в России появилось сословие площадных подьячих. Более точная дата их появления не дошла до нас. Они представляли собой своеобразную корпорацию профессиональных писцов, специализировавшихся в совершении за плату гражданских сделок в интересах обращавшихся к ним лиц. Назначение на "площадь" осуществлялось указом царя, собственно, в этом и заключался контроль за их деятельностью вначале. Желающий быть площадным подьячим подавал челобитную царю с просьбой о назначении, при этом выборные старосты должны были дать ему нравственную и деловую характеристику, а вся корпорация профессиональных писцов несла за своего члена круговую поруку в случае причинения им ущерба от своей деятельности. Занятие это было прибыльным, и отставка от него была тяжелейшим наказанием. Постепенно контроль за деятельностью площадных подьячих со стороны государства ожесточался. Выборные старосты наделялись правом осуществлять надзор за подьячими, "чтобы воровски не писали подставных, заочных крепостей, чтобы в том пошлина не пропадала" Царь Федор Иоаннович издал в 1597 году указ, в соответствии с которым была введена обязательная справка отдельных видов купчих крепостей в холопьем приказе.

Что такое справка? Справка представляла собой свидетельский допрос с целью установления подлинности и добровольности заключения сделки, проверки принадлежности имущества продавцу и наличия обременений и запрещений на его отчуждение. Только после записи акта в книгу приказа и приложения печати имущество считалось отчужденным и право собственности возникало у приобретателя. Так контроль со стороны государства за деятельностью площадных подьячих стал фактическим. Совершенно очевидно, что требования, предъявляемые к совершению сделок у современного нотариуса схожи.

Второй этап охватывает период с 1649 года по 1866-й. Уложение 1649 года царя Алексея Михайловича в некоторой степени систематизировало действовавшие до этого времени указы, обязав стороны совершать сделки только через площадных подьячих с составлением справки и последующей записью в поместном приказе, таким образом, впервые разграничив функции органа, совершающего сделку, и органа, регистрирующего ее.

Следующий период начинается 14 апреля 1866 года и заканчивается 29 октября 1917 года принятием ленинского "Декрета о земле", который ознаменовал начало ликвидации частного гражданского права.

В XVII и XVIII веках нотариальное дело в России претерпело множественные изменения. В 1699 году крепостные дела были переданы в ведение ратуш, но проявленные их чиновниками абсолютная некомпетентность и взяточничество заставили Петра Великого вернуть крепостные дела в ведение площадных подьячих. В XVIII веке нотариальные дела неоднократно передавались различным учреждениям, гражданским, уездным судам, крепостным отделениям, экспедициям гражданских судов.

Коренное преобразование нотариата произошло после утверждения Александром 11 в 1866 году Положения о нотариальной части как развитие судебной реформы 1864 года. В России возникли две обособленные части нотариальных учреждений. Это крепостная и собственно нотариальная части.

Особое внимание государство уделяло крепостной части, и это определялось признанием "особой важности актов о поземельной собственности, определяющих отношения не только частных лиц между собой, но и отношение к государству". Все совершенные крепостным порядком сделки являлись бесспорными, при соблюдении всех правил о вводе во владение сделка признавалась бесповоротной, а ее принудительное исполнение осуществляли административные органы.

Основные требования к совершению сделок, предъявляемые писцами в крепостных отделениях, экспедициях или судах, сохранились и по настоящее время. Стороны были обязаны представить в доказательство своей личности справку полиции о самоличности и в доказательство принадлежности отчуждаемого имущества продавцу справку органа местного самоуправления или акт укрепления. Кроме того, устанавливалось наличие запрещений и обременений на отчуждаемое имущество по своду запрещений, находившемуся здесь же. В случае необходимости запросы о запрещениях делались к другим столоначальникам, так как по правилам того времени стороны не были связаны местом нахождения имущества и сами определяли, где именно удостоверять сделку. После этого составлялся проект сделки, который переписывался начисто на узаконенной гербовой бумаге, подписывался в присутствии нотариуса (маклера) дающим акт и тремя свидетелями. После уплаты всех крепостных, канцелярских пошлин, гербового и других сборов акт вносился в крепостную книгу и выдавался сторонам под расписку в особом журнале. Экспедиция была обязана огласить удостоверенный акт через сенатские ведомости и направить копию объявления в гражданскую палату и уездный суд по месту нахождения имущества.

В конце прошлого века в России сложились четыре группы органов и должностных лиц, наделенных правом совершать нотариальные действия:

* публичные (городовые) нотариусы;
* биржевые маклеры и нотариусы, корабельные маклеры;
* узкоспециализированные маклеры: судоходных расправ, государственного коммерческого банка, частные, слуг и рабочих людей, цеховые, ремесленных управ, Кронштадтского общества вольных матросов;
* при отсутствии нотариуса или маклера их функции выполняли магистраты, ратуши, думы, таможенные чиновники, становые пристава, торговые словесные суды.

Кандидаты на должность нотариуса (маклера) отбирались на основании конкурса из числа наиболее порядочных чиновников, и после назначения на должность давали присягу, в противном случае не допускались к работе. Особых правил при этом не существовало, однако закон прямо запрещал назначать на должность нотариусов и маклеров людей неграмотных.

Инструкции о порядке совершения нотариальных действий в то время не было, особой регламентации закон не содержал, но все лица, исполняющие нотариальные обязанности, должны были осуществить при засвидетельствовании явки договора следующие функции: установить самоличность сторон, проверить право- и дееспособность сторон, убедиться в подлинности договора, установить соответствие договора действующему законодательству, записать договор в книгу, взыскать пошлину и сборы, совершить на подлиннике договора надпись, которая обязана была содержать время засвидетельствования и номер по книге. У каждого нотариуса или маклера была своя книга и печать. Далее вы увидите, что и сейчас нотариус следует этим правилам.

После революции 1917 года, декрет №1 о суде от 24 ноября 1917 года упразднил все ранее действующие до этого времени судебные установления, и хотя не было ничего сказано об упразднении Положения о нотариальной части, регулировавшего до этого времени институт нотариата, он перестал существовать.

Нотариальные действия стали совершать различные учреждения: нотариальные отделы местных советов, которые возглавляли народные нотариусы, отделы юстиции, отделы социального обеспечения, записей актов гражданского состояния, то есть различные административные органы.

Дальнейшее развитие институт нотариата получил в декабре 1919 года в декрете о суде №2, в котором было подчеркнуто, что нотариальные действия совершаются нотариусами, и в случае их отсутствия лицами их заменяющими.

В 1919 году нотариальные отделы местных Советов были заменены нотариальными столами.

4 октября 1922 года было принято Положение о государственном нотариате, которое завершило создание нотариата в России после 1917 года как самостоятельных государственных учреждений.

19 июля 1973 года был принят закон о государственном нотариате в СССР.

В период с октября 1922 года по июль 1973 года был принят ряд положений и нормативных актов, касающихся системы нотариата в СССР и РСФСР.

Закон от 19 июля 1973 года содержал нормы о задачах и организации государственного нотариата, принципах его деятельности, компетенции, общих правилах совершения нотариальных действий и применении законодательства о нотариате к иностранцам и лицам без гражданства. В соответствии с ним был принят и действовал до последнего времени Закон РСФСР "О государственном нотариате" от 1 ноября 1974 года.

В связи с переходом к рыночным экономическим отношениям, многообразию форм собственности, развитию предпринимательства, выходу в экономические пространства возникла необходимость реформирования нотариата.

11 февраля 1993 года принят новый закон о нотариате "Основы законодательства РФ о нотариате".

Сущность реформы нотариата и законодательства о нотариате заключается в том, что отныне в одном экономическом пространстве будут работать два нотариуса: один в государственной конторе, другой - в частной. Разница между ними лишь в том, что первый, передавая всю пошлину за совершение нотариальных действий государству, получает от него гарантированную заработную плату, другой, занимающийся частной практикой, будет взимать тариф, который остается у него полностью (за исключением выплат налогов и других выплат, предусмотренных законом.

# 1.3 МИРОВОЙ ОПЫТ НОТАРИАТА

В европейских странах, странах Африки и Америки действуют законодательства, основанные на романо-германской системе права, где закон является основным источником права и на которой основана система латинского нотариата. Действия нотариуса стран латинского нотариата не ограничиваются удостоверением личности и дееспособности сторон, совершающих правовое действие. Он также участвует в подготовительной стадии договора, когда стороны еще не пришли к соглашению разъясняя им все возможные правовые последствия договора, а также осуществляя "правовую охрану договора". Благодаря подобной деятельности нотариуса стран латинского нотариата обеспечивается правовая безопасность повсеместно на территории страны, что гарантирует полную социальную стабильность, наглядно объясняемую фактом незначительного числа судебных споров в отношении нотариально удостоверенных сделок.

Принято считать, что судьи обеспечивают применение договоров, нотариусы обеспечивают правильное заключение договора. Именно по этой причине правовая доктрина называет нотариусов "судьями, поддерживающими юридический мир". Подобное определение дано еще и по причине их беспристрастности, с которой они участвуют в отношения между сторонами, разъясняя сторонам применяемое право в каждом конкретном случае, удостоверяя их личности и давая возможность действовать в рамках закона по заключенному, имеющему юридическую силу договору.

До вступления в Международный союз латинского нотариата в отношении законодательства, регулирующего деятельность российского нотариата, была проведена тщательная оценка его соответствия нашем уставу и нашим учредительным документам, так как членство Международном союзе латинского нотариата требует точного соблюдения наших основных принципов. Именно по этой причине российский нотариат находится в равном положении с другими членами Латинского союза.[[8]](#footnote-8)

Проблема защиты в сфере гражданско-правовых отношений в разных странах решалась по-разному. Например, в странах Латинской Америки нотариусы отвечали за производимые ими нотариальные действия всем своим имуществом в случае виновного причинения ущерба.[[9]](#footnote-9) Здесь важны три момента, которые и сегодня отличают государственного нотариуса от негосударственного: независимость от власти, ответственность и общественная значимость имущества нотариуса, за счет которого компенсируется ущерб, причиненный клиенту. Советский нотариат никогда не был ни гарантом защиты прав клиента, ни источником пополнения бюджета. Взыскиваемые им мизерные суммы за совершение нотариальных сделок не покрывали даже расходов на содержание нотариальных контор.[[10]](#footnote-10)

Кроме того, в советском государстве нотариус совершенно не был заинтересован в интенсивности и качестве своего труда, поскольку вся взысканная им пошлина перечислялась в бюджет государства. Сам же он получал лишь гарантированную заработную плату. Сегодня по России на 30 тысяч населения приходится один нотариус. Это нормальный мировой стандарт.

Таким образом, российский нотариат за всю свою историю терпел и взлеты и падения, прекращал свое существование и вновь возрождался. И в конце двадцатого столетия, после проведения реформы нотариата и законодательства о нотариате, в одном экономическом пространстве работают два нотариуса – один в государственной конторе, другой в частной. И, кроме того, российский нотариат вступил в Международный союз латинского нотариата и российские нотариусы получили возможность обмениваться опытом со своими зарубежными коллегами.

Глава 2. ЗАДАЧИ НОТАРИАТА И ОСНОВЫ НОТАРИАЛЬНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ. МЕСТО НОТАРИАТА В СИСТЕМЕ ГОСУДАРСТВЕННЫХ ОРГАНОВ.

2.1 ЗАДАЧИ РОССИЙСКОГО НОТАРИАТА.

«Невозможно переоценить значение нотариата в гражданском обществе, которое возникло и развивается в России. Нотариусы помогают людям становиться полноправными собственниками; активно участвуют в укреплении правового порядка» - эти слова Президента Российской Федерации Б.Н. Ельцина, обращенные к участникам первого Форума нотариусов России, прошедшего в мае 1996 года в Москве, четко определяют роль и задачи российского нотариата.[[11]](#footnote-11) Действительно, при формировании новых правоотношений собственности в связи с радикальными изменениями социальной и экономической жизни страны все чаще приходится обращаться к нотариусу как гаранту бесспорных прав и законных интересов граждан и юридических лиц. Ранее, когда в нашей стране существовал только государственный нотариат, перед ним ставились такие задачи как: охрана социалистической собственности, прав и законных интересов граждан, государственных учреждений, предприятий и организаций, колхозов, иных кооперативных и других общественных организаций, укрепление социалистической законности и правопорядка, предупреждение правонарушений путем правильного и своевременного удостоверения договоров и других сделок, оформления наследственных прав, совершения исполнительных надписей и иных нотариальных действий.[[12]](#footnote-12)2 В новом законе РФ о нотариате от 11 февраля 1993 года отдельной статьи, посвященной задачам нотариата нет, но они вытекают из общего смысла законодательства о нотариате.

В соответствии с Конституцией Российской Федерации, конституциями республик в составе Российской Федерации, Основами законодательства РФ о нотариате нотариат в нашей стране призван обеспечивать защиту прав и законных интересов граждан и юридических лиц путем совершения нотариусами от имени государства нотариальных действий, предусмотренных законодательными актами.

Статьи 35-39 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате регламентируют полномочия нотариусов и уполномоченных лиц при совершении ими нотариальных действий.

Нотариальные действия в Российской Федерации совершаются нотариусами или уполномоченными должностными лицами. Нотариальное действие представляет собой совокупность действий, проводимых нотариусом или уполномоченным должностным лицом в соответствии с Федеральным законом и направленных на установление бесспорных юридических фактов, исключение наступления у участников гражданского оборота и собственников имущества негативных последствий вследствие несоблюдения установленных законом требований, обеспечение охраны прав и обязанностей граждан, юридических и иных лиц при приобретении (отчуждении) ими имущества и т.п.

Каждый гражданин или юридическое лицо для осуществления нотариального действия вправе обратиться к любому из нотариусов, осуществляющему деятельность в Российской Федерации, а также должностному лицу, совершаемому нотариальные действия. Нарушения установленного Федеральным законом порядка совершения нотариальных действий является основанием для обжалования совершения такого действия в судебном порядке.

Нотариальное действие признается совершенным после уплаты гражданином или юридическим лицом сумм причитающихся за совершение такого действия.

*Нотариус совершает следующие виды нотариальных действий:*

**1. Удостоверение сделок.** Под сделками следует понимать любые, предусмотренные Гражданским кодексом РФ сделки, как односторонние, так и двух- или многосторонние, к ним относятся договоры, завещания, соглашения, доверенности и др. В соответствии с Гражданским кодексом РФ и Основами законодательства РФ о нотариате каждый гражданин вправе нотариально удостоверить любую сделку, не противоречащую действующему законодательству, независимо от того, требуется ли законом нотариальная форма. В связи с расширением объектов права собственности и увеличением гражданских правоотношений все чаще граждане и юридические лица обращаются к нотариусу для нотариального удостоверения сделок. Это вызвано главным образом тем, что нотариально удостоверенные сделки обладают бесспорной доказательной силой в случае возникновения споров и рассмотрения их в судебном порядке, юридически закрепляют возникшие права и обязанности участников сделки. В последнее время, в связи с появлением учреждений органов юстиции, которые регистрируют право собственности на недвижимость, т.е. регистрируют сделки с недвижимостью, нотариусы подготавливают лишь проекты договоров (например договора купли-продажи квартиры). И только после их регистрации в Регистрационной палате они вступают в законную силу.

**2. Выдача свидетельств о праве на наследство.** Выдача свидетельств о праве на наследство относится к исключительной компетенции нотариусов, работающих в государственных нотариальных конторах. Следует отметить, что совместным решением органа юстиции и нотариальной палаты такое право может быть предоставлено нотариусам, занимающимся частной практикой, если в данном нотариальном округе нет государственных нотариальных контор. В настоящее время все большее число субъектов Федерации идет по пути становления нотариата на единую организационную основу, наделяя частнопрактикующих нотариусов правом вести наследственные дела. Свидетельство о праве собственности на долю в общем имуществе супругов выдается также нотариусом, работающим в государственной нотариальной конторе, если это происходит по заявлению пережившего супруга.

Возложение обязанности вести наследственные дела на нотариусов, работающих в государственных нотариальных конторах, вызвано объективными причинами. Это и известное для населения месторасположение, и наличие оборудованных помещений для хранения архива, и наличие самого архива за предыдущие годы.

Выдача свидетельства о праве на наследство является итогом большой работы нотариуса по открытию и ведению наследственного дела к имуществу умершего, связанной с решением различных вопросов правового характера.

**3. Принятие мер к охране наследственного имущества.** В связи с открытием наследственного дела нередко возникает необходимость охраны наследственного имущества. Такая необходимость возникает чаще всего при невозможности фактического принятия наследства, к примеру, из-за проживания наследников в другом городе, во избежание порчи или хищения, в интересах кредиторов, в случае необходимости управления имуществом и др. Меры по охране наследственного имущества принимаются нотариусом нотариальной конторы, в которой открыто наследственное дело, и выражаются не только в производстве его описи, но и в назначении хранителя, оперативного управляющего, передаче имущества на хранение в соответствующие учреждения. Совершение этого нотариального действия также относится к исключительной компетенции государственных нотариальных контор.

**4. Выдача свидетельств о праве собственности на долю в общем имуществе супругов.** Выдача таких свидетельств осуществляется в двух случаях: по заявлению пережившего супруга, о чем уже говорилось, и по совместному заявлению супругов. Выдача свидетельств по совместному заявлению преследует цель установления правового режима имущества, приобретенного в период брака.

**5. Наложение и снятие запрещения отчуждения имущества**. С целью обеспечения интересов кредиторов, защиты законных прав одной из сторон в сделке, третьих лиц нотариус при наличии объективных причин налагает запрещение отчуждения имущества по заявлению заинтересованной стороны, чьи права ущемлены или могут быть ущемлены. Такое запрещение может быть наложено по инициативе следственных органов или суда, в чьем производстве находится уголовное или гражданское дело в отношении совершаемого или совершенного нотариального действия. Эта мера является гарантией защиты материальных прав заинтересованных лиц. Запрещение отчуждения налагается до разрешения спора судом по существу или прекращения необходимости и снимается после принятия решения или поступления соответствующего заявления от физических и юридических лиц, по заявлению которых запрещение было наложено.

**6. Свидетельствование верности копий документов и выписок из них**. Свидетельствование верности копий документов и выписок из них производится нотариусом, если представленные документы отвечают требованиям действующего законодательства, Выписка из них может быть сделана только в том случае, если сам документ содержит несколько отдельных частей, а выписка из него касается одной из них.

**7. Свидетельствование подлинности подписи на документах**. Подлинность подписи на документах, исходящих от граждан или юридических лиц, свидетельствуется в том случае, если документы имеют юридическое значение и не противоречат законодательству. При этом нотариус не несет ответственности за содержание документа, а лишь свидетельствует, что данная подпись совершена именно указанным в документе лицом.

**8. Свидетельствование верности перевода с одного языка на другой.** Свидетельствование верности перевода документа с одного языка на другой может быть осуществлено нотариусом, если он владеет соответствующим иностранным языком. В случае перевода документа переводчиком нотариус свидетельствует подлинность подписи известного ему переводчика.

**9. Удостоверение факта нахождения гражданина в живых.**

**10.Удостоверение факта нахождения гражданина в определенном месте.**

**11.Удостоверение тождественности гражданина с лицом, изображенном на фотографии.**

**12. Удостоверение времени предъявления документов**. Перечисленные четыре нотариальных действия относятся к удостоверению бесспорных фактов, имеют важные юридические последствия, удостоверяются по личной просьбе граждан. Такие действия не могут быть совершены через представителя.

**13. Передача заявлений физических и юридических лиц другим физическим и юридическим лицам.** Такие нотариальные действия нотариусы совершают по просьбе заинтересованных лиц; документы передаются различными способами: лично под расписку, почтовым отправлением с уведомлением, путем использования технических средств, вызова в нотариальную контору адресата.

**14. Прием в депозит денежных сумм и ценных бумаг**. С целью исполнения обязательств и при отсутствии возможности передать денежные суммы или ценные бумаги лично кредитору должник вправе внести их в депозит нотариальной конторы. Момент внесения средств в депозит на имя кредитора считается моментом исполнения обязательств.

**15. Совершение исполнительных надписей.** В соответствии с Перечнем документов, по которым взыскание задолженности производится в бесспорном порядке на основании исполнительных надписей органов, совершающих нотариальные действия, нотариусы совершают исполнительные надписи на документах, подтверждающих задолженность. Исполнительная надпись обладает силой судебного приказа, исполнительного листа и исполняется по правилам гражданского процессуального производства. Но на практике в настоящее время нотариусы не совершают исполнительные надписи в связи не соответствия этого части второй Гражданского кодекса РФ (собственника можно лишить его собственности только в судебном порядке).

**16. Совершение протестов векселей**. По заявлению векселедержателя нотариус совершает протест векселей в неплатеже, в недатировании акцепта, в неакцепте.

**17.** Сходным по своему содержанию является такое нотариальное действие как **предъявление чека к платежу и удостоверение неоплаты чеков.**

**18. Принятие на хранение документов**.

В силу различных обстоятельств юридические и физические лица могут обратиться в нотариальную контору с заявлением о принятии на хранение документов. Нотариус обязан принять их. При этом составляется опись в двух экземплярах, один из которых выдается на руки заявителю.

**19. Совершение морских протестов.** Совершение морских протестов осуществляется в порядке обеспечения доказательств, если есть основания считать, что возникнет необходимость защиты законных прав и интересов как грузовладельца, так и грузоперевозчика.

**20. Обеспечение доказательств.** Заинтересованные лица могут обратиться к нотариусу с просьбой обеспечить доказательства, если у них есть основания предполагать, что в суде или административном органе возникнет дело, предоставление доказательств по которому впоследствии станет затруднительным или невозможным.

Нотариусы, занимающиеся частной практикой, выполняют все нотариальные действия, если в данном нотариальном округе нет государственных нотариальных контор. Если же нотариальную деятельность осуществляют и частнопрактикующие, и государственные нотариусы, то круг нотариальных действий, совершаемых занимающимися частной практикой нотариусами, сокращается. Они не вправе принимать меры к охране наследственного имущества и выдавать свидетельства о нраве на наследство. Необходимо обратить внимание на следующее обстоятельство. Свидетельство о праве собственности на долю в общем имуществе супругов по их совместному заявлению может быть выдано любым нотариусом, в то время как аналогичное свидетельство по заявлению пережившего супруга может быть выдано только нотариусом государственной нотариальной конторы по месту жительства умершего. В случае ведения наследственных дел частнопрактикующими нотариусами в связи с отсутствием в нотариальном округе государственных нотариальных контор такое свидетельство выдается по месту жительства умершего нотариусом, ведущим наследственное дело.

В случае отсутствия в населенном пункте нотариуса, а в Российской Федерации таких населенных пунктов много, особенно в отдаленных регионах, законодатель предоставил право совершения нотариальных действий должностным лицам органов исполнительной власти. Совершение нотариальных действий возлагается решением органа исполнительной власти или распоряжением его руководителя на одно из должностных лиц аппарата органа исполнительной власти. Такое решение может быть принято исключительно в случае отсутствия нотариуса в населенном пункте.

При совершении нотариальных действий должностные лица руководствуются в своей деятельности Конституцией РФ, конституциями республик в составе РФ, Основами законодательства РФ о нотариате, законами и правовыми актами и международными договорами Российской Федерации.

Должностные лица органов исполнительной власти совершают следующие нотариальные действия:

1) удостоверяют завещания;

2) удостоверяют доверенности;

3) принимают меры к охране наследственного имущества;

4) свидетельствуют верность копий документов и выписки из них;

5)свидетельствуют подлинность подписи на документах.

Законодательными актами Российской Федерации перечень нотариальных действий, совершаемых должностными лицами органов исполнительной власти, может быть расширен. К уполномоченным должностным лицам следует отнести и главных врачей, их заместителей по медицинской части, дежурных врачей больниц, других стационарных лечебно-профилактических учреждений, санаториев, а также директоров и главных врачей домов для престарелых и инвалидов. Инструкцией Министерства юстиции СССР от 20.06.74, согласованной с Минздравом СССР и министерствами соцобеспечения союзных республик, о порядке удостоверения завещаний названным лицам предоставлено право удостоверять завещания граждан, находящихся на излечении в этих больницах, лечебно-профилактических учреждениях, санаториях или проживающих в указанных домах для престарелых и инвалидов.

Завещания, удостоверенные должностными лицами лечебных учреждений, приравниваются к нотариально удостоверенным документам. При этом один экземпляр завещания выдается на руки завещателю, а второй передается (пересылается) в государственную нотариальную контору по месту жительства завещателя.

В 1974 году Министерством юстиции СССР были утверждены инструкции аналогичного содержания в отношении иных должностных лиц. Это: Инструкция о порядке удостоверения завещаний капитанами морских судов или судов внутреннего плавания, Инструкция о порядке удостоверения завещаний начальниками разведочных, арктических и других подобных им экспедиций. Названные инструкции согласованы с соответствующими министерствами и являются действующими. Завещания, удостоверенные капитанами судов и начальниками экспедиций, приравниваются к нотариально удостоверенным.

На территории иностранных государств нотариальные действия от имени Российской Федерации совершают должностные лица консульских учреждений Российской Федерации. Должностные лица консульских учреждений Российской Федерации совершают следующие нотариальные действия:

1) удостоверяют сделки, кроме договоров об отчуждении недвижимого имущества, находящегося на территории Российской Федерации;

2) удостоверяют доверенности;

3) принимают меры к охране наследственного имущества;

4) выдают свидетельства о праве собственности на долю в общем имуществе супругов;

5) свидетельствуют верность копий документов и выписки из них;

6) свидетельствуют подлинность подписи на документах;

7) свидетельствуют верность перевода документа с одного языка на другой; 8) удостоверяют факт нахождения гражданина в живых;

9) удостоверяют факт нахождения гражданина в определенном месте;

10) удостоверяют тождественность гражданина с лицом, изображенным на фотографии;

11) удостоверяют время предъявления документов;

12) принимают в депозит денежные суммы и ценные бумаги;

13) совершают исполнительные надписи;

14) принимают на хранение документы;

15) обеспечивают доказательства;

16) совершают морские протесты.

Сравнение полномочий должностных лиц, наделенных действующим законодательством правом совершать нотариальные действия, со всей очевидностью показывает, насколько они шире у представителей консульских учреждений. Это объективно объяснимо: у российских граждан, находящихся за рубежом в длительных командировках, на обучении, в туристических поездках и др., нет возможности обратиться к нотариусу, поэтому широкие полномочия в совершении нотариальных действий делегированы государством должностным лицам консульских учреждений Российской Федерации.

Таким образом, мы выяснили, что общими задачами, стоящими перед нотариатом, являются:

* обеспечение охраны прав и законных интересов граждан и юридических лиц при приобретении (отчуждении) ими имущества;
* установление бесспорных юридических фактов;
* исключение наступления у участников гражданского оборота и собственников имущества негативных последствий вследствие несоблюдения установленных законом требований и т.п.

Непосредственные задачи нотариата – это, прежде всего, нотариальные действия, совершаемые нотариусами и уполномоченными должностными лицами (удостоверение сделок, оформление наследства, совершение исполнительных надписей и т.д.).

2.2 ОСНОВЫ НОТАРИАЛЬНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ.

**Права и обязанности нотариуса**.

Регулируя деятельность нотариуса, Основы законодательства РФ о нотариате строго очерчивает его права, обязанности и ответственность.[[13]](#footnote-13) Права предоставляются нотариусу для того, чтобы он имел возможность выполнять свои обязанности в пределах своих прав.

**Нотариус имеет право**:

- совершать все предусмотренные Основами нотариальные действия в интересах граждан и юридических лиц;

- составлять проекты сделок, заявлений, других документов. В связи с предоставлением нотариусу права удостоверять любые, не противоречащие действующему в Российской Федерации законодательству сделки между гражданами или юридическими лицами зачастую составление проекта сделки под силу только нотариусу. При этом нотариус выясняет условия сделки, разъясняет ее последствия, проверяет, не будут ли ущемлены данной сделкой чьи-либо права, каждую позицию сделки обсуждая со всеми ее участниками. Если же к нотариусу обратились лица, имеющие составленный самими проект сделки, отвечающий требованиям законодательства и соблюдающий права и обязанности сторон, третьих лип, нотариус вправе удостоверить его. Важно, чтобы в любом случае договор или иной нотариально удостоверенный документ не противоречили требованиям законодательства;

– изготовлять копии документов и выписки из них. Под этим подразумевается не свидетельствование верности копии подлиннику документа и выписки из него как нотариальное действие, а именно изготовление копии, то сеть копирование документа с использованием технических средств или собственноручно;

– истребовать как от физических, так и юридических лиц сведения и документы для совершения нотариальных действий. В случае непредставления нотариусу необходимых для совершения нотариального действия сведений или документов нотариус вправе отказать в его совершении. При сборе гражданами или юридическими лицами необходимых сведений и документов нотариус может оказать им содействие как по их письменному заявлению, так и по собственной инициативе. При выполнении своих профессиональных обязанностей нотариус имеет право давать разъяснения по всем вопросам совершения нотариальных действий. Кроме того, нотариус, занимающийся частной практикой, имеет право иметь контору, нанимать и увольнять работников; открывать в банках финансовые счета; распоряжаться поступившим доходом; выступать в суде от своего имени. Основы законодательства о нотариате предусматривают право субъектов Федерации в составе Российской Федерации дополнять своим законодательством права нотариусов.

**Обязанности нотариуса** достаточно объемны:

– оказывать физическим и юридическим лицам содействие в осуществлении их прав и защите законных интересов. Для этого нотариус обязан разъяснять им права и обязанности, предупреждать о последствиях совершаемых нотариальных действий, предпринимать все необходимые и предоставленные ему законом меры для того, чтобы юридическая неосведомленность не могла быть использована им во вред. Нотариус обязан предупреждать обратившихся к нему лиц о возможности различных вариантов совершения нотариального действия, если они есть, при этом, подробно разъясняя последствия каждого. Они должны быть поставлены в известность о том, что после подписания документа и удостоверения его нотариусом участники сделки или лица, по просьбе которых совершено нотариальное действие, не вправе отказаться от его выполнения;

– хранить в тайне любые сведения, ставшие известными нотариусу в связи с выполнением своих обязанностей. Это касается не только собственно нотариальных действий, но и всех тех сведений и документов, на основании которых эти действия были совершены. Тайну составляют и мотивы и обстоятельства, заставившие граждан или юридических лиц обратиться за составлением документа. Только суд вправе освободить нотариуса от обязанности сохранения тайны, и то только в том случае, если против нотариуса возбуждено уголовное дело в связи с совершением им нотариального действия. В этом случае нотариус сообщает суду только те сведения, которые стали ему известны при совершении рассматриваемого судом нотариального действия и никакого иного. При выполнении своих функций нотариус следует только действующему законодательству и присяге: "Торжественно присягаю, что обязанности нотариуса буду исполнять в соответствии с законом и совестью, хранить профессиональную тайну, в своем поведении руководствоваться принципами гуманности и уважения к человеку". Он не может руководствоваться принципами целесообразности, если содержание нотариального действия так или иначе будет противоречить нормам законодательства. Такое строгое требование обусловлено желанием оградить как нотариуса, так и добросовестных физических и юридических лиц от давления недобросовестных участников гражданского оборота при совершении нотариального действия;

– рассматривать предъявленные при совершении нотариального действия документы на предмет их соответствия действующему законодательству. В случае их несоответствия законодательству Российской Федерации или международным договорам нотариус обязан отказать в совершении нотариального действия на основании таких документов. При этом нотариус обязан подробно разъяснить причины отказа и дать, если это необходимо, соответствующие рекомендации;

– представлять в налоговый орган справки о стоимости имущества, переходящего в собственность граждан, необходимую для исчисления налога с имущества, переходящего в порядке наследования или дарения. Такие случаи предусмотрены законодательными актами Российской Федерации, в частности Законом о налоге с имущества, переходящего в собственность граждан в порядке наследования или дарения. В настоящее время налоговые органы требуют от нотариусов представления им справок, содержащих подробные сведения о наследниках или одаряемых. Такое требование налоговых органов представляется необоснованным, поскольку и в Законе о налоге, и в Инструкции № 32 Государственной налоговой службы Российской Федерации от 30 мая 1995 года "О порядке исчисления и уплаты налога с имущества, переходящего в порядке наследования или дарения" нет указаний на представление в налоговый орган иных, кроме стоимости, сведений.

Кроме того, нотариус, занимающийся частной практикой, обязан заключить договор страхования своей деятельности в сумме не менее 100-кратного размера минимальной месячной оплаты труда; иметь место для совершения нотариальных действий в пределах своего нотариального округа.[[14]](#footnote-14)

**Ответственность нотариуса**.

Руководствуясь в своей деятельности только законом, осуществляя предоставленные законом права и обязанности, нотариус несет ответственность за свою деятельность также в соответствии с законом. За любое нарушение закона нотариус может быть лишен не только полномочий, но и права заниматься нотариальной деятельностью впредь. Основы законодательства Российской Федерации на первое место ставят ответственность за умышленное разглашение сведений о совершенном нотариальном действии или совершение нотариального действия, противоречащего законодательству Российской Федерации. По решению суда в связи с таким нарушением нотариус обязан возместить причиненный ущерб. Возмещение ущерба, причиненного в связи с незаконными действиями нотариуса, занимающегося частной практикой, осуществляется за счет страховых сумм, а если их недостаточно для покрытия ущерба - за счет личного имущества нотариуса. В других случаях, в частности, при допущении нотариусом ошибки, возмещение ущерба, причиненного частнопрактикующим нотариусом, должно быть осуществлено им самим, а не страховой компанией или третьими лицами.

Если нотариус, занимающийся частной практикой, совершил действия, противоречащие законодательству Российской Федерации, должностные лица, органы юстиции, нотариальные палаты, налоговые органы вправе направить представление в судебные органы о прекращении его деятельности. Деятельность нотариуса может быть прекращена приказом органа юстиции об увольнении на основании решения суда.

Нотариус, работающий в государственной нотариальной конторе, за совершение действий, противоречащих законодательству Российской Федерации, несет ответственность в установленном законом порядке, а именно: материальную ответственность за нотариуса несет государство в лице органа юстиции, а частный нотариус - в соответствии с трудовым законодательством Российской Федерации материальную ответственность несет сам.

Одной из обязанностей нотариуса является своевременное, то есть в течение десяти дней, направление в налоговые орлеаны сведений о стоимости имущества, переходящего в собственность граждан в порядке наследования или дарения. В случае несвоевременного представления в налоговый орган таких сведений нотариус может быть привлечен в судебном порядке к ответственности.

**Ограничения в деятельности нотариуса**.

Говоря о правах, обязанностях, ответственности нотариуса, необходимо остановиться на ограничениях в его деятельности. Основы законодательства Российской Федерации о нотариате предоставляют нотариусу право заниматься только нотариальной, научной и преподавательской деятельностью. Любая иная, в том числе и посредническая или самостоятельная предпринимательская деятельность, нотариусу запрещена. Это обусловлено тем, что нотариус не должен быть лично заинтересован в получении прибыли в ущерб интересам обратившихся к нему лиц.

Научная и преподавательская деятельность способствует не только повышению профессионального уровня нотариуса, но имеет большое просветительское значение для широких слоев населения. Кроме того, обобщая нотариальную деятельность, принимая активное участие в практических семинарах, нотариусы вырабатывают единую правоприменительную практику в нотариальной деятельности, что в настоящее время, когда значительно расширился круг объектов частной собственности и правовых отношений в обществе, является чрезвычайно важным фактором в защите законных прав и интересов граждан и юридических лиц.

## Гарантии нотариальной деятельности.

Нотариус в своей деятельности беспристрастен и независим. При выполнении своих функций он руководствуется только Конституцией Российской Федерации, конституциями республик в составе Российской Федерации, Основами законодательства Российской Федерации о нотариате, законодательными актами Российской Федерации и республик в ее составе, а также правовыми актами органов государственной власти автономной области, автономных округов, краев, областей, городов Москвы и Санкт-Петербурга, принятыми в пределах их компетенции, а также международными договорами.

Следовательно, совершая нотариальные действия, нотариус в одинаковой мере обязан соблюдать права любой из обратившихся к нему сторон, он не вправе отстаивать интересы кого-либо в ущерб другого. Кроме того, при этом он не может преследовать личных целей. Гарантии нотариальной деятельности как гарантии соблюдения и защиты прав клиентов нотариуса дают ему возможность не быть зависимым от давления, воли или желания заинтересованных лиц. При совершении каждого нотариального действия нотариус руководствуется только действующим законодательством, самостоятельно принимая решения и таким образом одинаково соблюдая интересы любых обратившихся к нему граждан и юридических лиц. Никто не вправе вмешиваться в выполнение нотариусом своих профессиональных обязанностей.

При совершении нотариальных действий, консультировании, выполнении иных видов нотариальной деятельности нотариусу и работающим в нотариальных конторах лицам становятся известными различные сведения и документы, касающиеся личных интересов граждан или деятельности юридического лица. Зачастую такие сведения имеют конфиденциальный характер. Основы законодательств РФ о нотариате содержат прямой запрет разглашать сведения, оглашать документы, ставшие известными нотариусу в связи с выполнением своих служебных обязанностей, любые сведения о совершенном или находящемся в производстве нотариальном действии. Такой запрет распространяется на нотариуса и в том случае, когда он сложил полномочия или уволился. Только суд вправе освободить нотариуса от обязанности хранить тайну, если в его производстве имеется уголовное дело против нотариуса в связи с совершением им нотариального действия. Требование о сохранении тайны нотариального действия распространяется на всех сотрудников нотариальной конторы, которым могут стать известными сведения и документы в связи с выполнением ими своих функций.

Однако если сведения о совершенных или совершаемых нотариальных действиях затребованы судом, прокуратурой, органами следствия в связи с находящимися в их производстве уголовными и гражданскими делами, арбитражным судом в связи с находящимся в его разрешении спором, то нотариус в установленные законом сроки обязан представить требуемую информацию.

Справки о завещаниях выдаются только после смерти завещателя. При этом следует иметь в виду следующее: справки о завещаниях должны быть выданы не только наследникам по завещанию или по закону, но и любому лицу, считающему, что завещание могло быть оставлено завещателем в его пользу. Однако выдача такого рода справок может быть произведена строго при предъявлении подлинного свидетельства о смерти завещателя или нотариально засвидетельствованной его копии; сами справки не могут содержать сведений о том, в пользу кого составлено завещание. Содержание завещания может быть оглашено только лицу или лицам, указанным в завещании.

Все сведения, касающиеся совершенного или совершаемого нотариального действия, в том числе и оформления наследственных прав, охраны наследственного имущества, нотариальные документы или их копии могут быть выданы только лицам, от имени или по поручению которых эти действия совершались или совершаются нотариусом. В том случае, если лицо, совершившее нотариальное действие дает доверенность другому лицу на получение перечисленных сведений в нотариальной конторе, то нотариус не вправе отказать в ее выдаче доверенному лицу.

В обязанности нотариуса входит обязательное направление в налоговые органы сведений о стоимости имущества, переходящего в порядке наследования или дарения. Закон о налоге на имущество, переходящее в собственность граждан в порядке наследования или дарения, а также Инструкция Государственной налоговой службы о порядке исчисления налога с такого имущества предусматривают, что сведения о стоимости переходящего в собственность граждан имущества должны быть представлены в налоговый орган не позднее пяти дней с момента удостоверения сделки в нотариальной конторе. В случае нарушения срока на нотариуса может быть наложено взыскание.

2.3 МЕСТО НОТАРИАТА В СИСТЕМЕ ГОСУДАРСТВЕННЫХ ОРГАНОВ.

Для того чтобы выяснить какое место занимает нотариат в системе государственных органов, напомним, что из себя представляет нотариат. Как уже было сказано в предыдущей главе:

- нотариат в России представляет собой систему государственных органов, а также должностных лиц, которым в соответствии с Основами законодательства Российской Федерации о нотариате предоставлено право совершать нотариальные действия. В эту систему входят Министерство юстиции Российской Федерации, министерства юстиции республик, входящих в состав Российской Федерации, управления юстиции субъектов Российской Федерации, государственные нотариальные конторы, нотариусы, занимающиеся частной практикой, должностные лица органов исполнительной власти и консульских учреждений, а также другие должностные лица, которые действующим законодательством наделены правом в исключительных случаях совершать нотариальные действия;

- нотариат по своему характеру и выполняемым функциям относится к числу органов государственного управления, так как совершение нотариальных действий возможно только органом, обладающим определенными властными полномочиями.

Полномочия органов, входящих в систему нотариата, различны. В полном объеме нотариальные действия совершают нотариусы как работающие в государственных нотариальных конторах, так и частнопрактикующие. Однако следует отметить, что ведение наследственных дел возложено на государственных нотариусов и только в случае отсутствия - в нотариальном округе государственной нотариальной конторы наследственные дела передаются частнопрактикующему нотариусу. Несколько уже круг полномочий должностных лиц консульских учреждений Российской Федерации. Должностные лица органов исполнительной власти совершают лишь несколько нотариальных действий и только в случаях отсутствия в населенном пункте нотариуса.

Взаимоотношения входящих в систему нотариата органов регулируются Основами законодательства Российской Федерации о нотариате. Хотя нотариус в профессиональной деятельности независим и подчиняется только закону, он входит в состав иерархической пирамиды и является ее нижним и основным звеном. Он находится в трудовых отношениях с соответствующим органом юстиции субъекта Федерации, который устанавливает нотариальным конторам, в том числе и частным, режим работы, утверждает правила трудового распорядка, контролирует соблюдение трудовой дисциплины, осуществляет другие организационные и контрольные функции. Это все касается государственного нотариуса, частный нотариус в своей профессионально-трудовой деятельности свободен.

На верху пирамиды – Министерство юстиции Российской Федерации, министерства юстиции республик, входящих в состав РФ. В них имеются управления, в состав которых входят отделы нотариата. Они вырабатывают стратегию развития нотариата, разрабатывают методические указания и инструкции по специальным вопросам и осуществляют контроль за нотариальной деятельностью.[[15]](#footnote-15)

Особняком стоят нотариальные палаты - это некоммерческие организации, членами которых могут быть как нотариусы, так и лица, желающие получить лицензию и заниматься нотариальной деятельностью. Членство в палате нотариуса обязательно.

**Глава VI** Основ законодательства РФ о нотариате подробно регламентирует деятельность нотариальных палат, в частности Федеральной нотариальной палаты:

**Федеральная нотариальная палата** является некоммерческой организацией, представляет собой профессиональное объединение нотариальных палат в составе Российской Федерации, автономной области, автономных округов, краев, областей, городов Москвы и Санкт-Петербурга, основанное на обязательном членстве. Источником финансирования деятельности палаты являются, в первую очередь, членские взносы ее участников. Кроме того, в бюджет палаты поступают доходы от издательской и хозяйственной деятельности, иные, не противоречащие действующему законодательству поступления.

Федеральная нотариальная палата является юридическим лицом и организует свою деятельность на принципах самоуправления. Деятельность Федеральной нотариальной палаты осуществляется в соответствии с ее уставом и законодательством Российской Федерации. Руководящими органами палаты являются: президент, правление, общее собрание. Президент и правление избираются собранием представителей палат и отчитываются перед ним, подконтрольны и подотчетны ему. Устав Федеральной нотариальной палаты, в соответствии с которым палата организует свою деятельность, принимается на учредительном собрании полномочных представителей региональных нотариальных палат и утверждается Министерством юстиции Российской Федерации. Изменения и дополнения в него могут быть внесены только общим собранием полномочных представителей региональных палат.

В соответствии с Основами законодательства Российской Федерации о нотариате Федеральная нотариальная палата, как и региональные нотариальные палаты, может осуществлять предпринимательскую деятельность постольку, поскольку это необходимо для выполнения ее уставных задач. Полномочия палаты определены ее уставом и законодательством о нотариате. Основным назначением палаты является объединение и координация деятельности региональных нотариальных палат. Федеральная нотариальная палата взаимодействует с Министерством юстиции Российской Федерации, готовит предложения по совершенствованию законодательства, методические рекомендации, касающиеся нотариальной деятельности, представляет интересы нотариальных палат в органах государственной власти и управления, на предприятиях, в учреждениях и организациях. Кроме того, она обеспечивает защиту социальных и профессиональных прав нотариусов, занимающихся частной практикой, осуществляя при этом контроль за их профессиональной деятельностью. Основами на Федеральную нотариальную палату возложена обязанность участвовать в проведение экспертиз проектов законов Российской Федерации по вопросам, связанным с нотариальной деятельностью, для чего палата осуществляет тесный контакт с Государственной Думой и Федеральным Собранием Российской Федерации в области подготовки предложений по совершенствованию законодательства. В полномочия Федеральной нотариальной палаты входят также следующие: обеспечение повышения квалификации нотариусов, стажеров и помощников нотариусов; организация страхования нотариальной деятельности; представление интересов нотариальных палат в международных организациях.

Высшим органом Федеральной нотариальной палаты является собрание полномочных представителей региональных нотариальных палат. Руководят Федеральной нотариальной палатой избранные тайным голосованием на собрании полномочных представителей нотариальных палат правление и президент Федеральной нотариальной палаты. Полномочия собрания представителей нотариальных палат, правления Федеральной нотариальной палаты, президента Федеральной нотариальной палаты регламентируются уставом Федеральной нотариальной палаты.

В каждом субъекте Российской Федерации создается нотариальная палата, объединяющая не только нотариусов, занимающихся частной практикой, но и лиц, получивших или желающих получить лицензию на право нотариальной деятельности. Нотариальная палата является некоммерческой организацией, объединяющей своих членов на профессиональной основе. Статья 24 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате предусматривает, что членство нотариусов, занимающихся частной практикой, в нотариальной палате обязательно.

Нотариальная палата является юридическим лицом, деятельность ее организована, как и в Федеральной нотариальной палате, на принципах самоуправления и основывается на действующем законодательстве и положениях своего устава. Нотариальные палаты вправе осуществлять предпринимательскую деятельность только в рамках выполнения своих уставных задач. Уставы нотариальных палат принимаются собранием членов нотариальной палаты и регистрируются в соответствии с требованиями, предъявляемыми для регистрации уставов общественных организаций. Полномочия **региональных нотариальных палат** определяются Основами законодательства Российской Федерации и их уставами.

Нотариальная палата представляет и защищает интересы нотариусов в различных организациях и учреждениях, правительственных органах. Оказывая нотариусам помощь и содействие в развитии частной нотариальной деятельности, нотариальные палаты организуют стажировку лиц, претендующих на получение лицензии на право нотариальной деятельности, повышение профессиональной квалификации. Для этого нотариальная палата проводит обучение стажеров, готовя их к сдаче квалификационного экзамена на получение лицензии на право нотариальной деятельности. С целью обобщения нотариальной практики и выработки единообразного применения действующего законодательства в нотариальной деятельности палатой проводятся практические семинары нотариусов, на которые приглашаются опытные практики, ученые, разработчики законодательства.

В случае рассмотрения судом дел, связанных с деятельностью частнопрактикующего нотариуса, нотариальная палата возмещает затраты на экспертизы, если суд назначил их проведение. При рассмотрении в суде дел, касающихся нотариальных действий, нередко возникает необходимость в разъяснениях специалиста, обладающего специальными знаниями, в таких случаях суд назначает эксперта, а иногда и нескольких. Оплата труда и всех расходов, связанных с проведением экспертизы, возлагается на нотариальную палату. В связи с чем что президенты и члены правления региональных нотариальных палат являются и нотариусами, для обеспечения повседневной деятельности палаты назначается исполнительный директор и аппарат палаты. В аппарат сотрудников палаты могут входить секретариат, методический отдел, бухгалтерия, отдел кадров, хозяйственный отдел и другие.

*Какова же структура взаимоотношений частнопрактикующего нотариата с органами юстиции, является ли частный нотариат частью правоохранительной системы?* Слово "нотариус" и происходит от латинского "nota", что значит буква закона. [[16]](#footnote-16) То есть нотариус - это человек, буквально исполняющий закон. У него всегда были и есть ряд функций, документов, которые являются процессуальными, не требующими доказательств. Но, несмотря на то, что, по сути и содержанию, по своим профессиональным обязанностям нотариус выполняет правоохранительные функции, в систему правоохранительных органов нотариат никогда включен не был, хотя Министерство юстиции относится к правоохранительным органам.[[17]](#footnote-17) Правоохранительные органы - это ведь система, охраняющая права. Тем же самым занимается и нотариус. Своей деятельностью он обеспечивает права граждан и юридических лиц. Здесь парадоксально то, что нотариус всегда входил лишь в номенклатуру Минюста, но не в правоохранительные органы.

И сейчас частный нотариус наделяется полномочиями приказом начальника отдела юстиции. Государство наделяет частный нотариат полномочиями в лице органа юстиции, дает право на ведение от его имени нотариальных действий.

Во всем мире существует двойная иерархия взаимоотношений нотариата: с одной стороны - это органы юстиции, с другой - нотариальная палата. В этой модели наше российское государство ничего нового не придумало, кроме одного - не помогать частнопрактикующему нотариусу в осуществлении им своих функций от имени государства. Исполнительные органы власти считают, что частный нотариус слишком много получает.

Нотариальная палата является контрольным органом, координационной структурой, профессиональным сообществом, объединением нотариусов. Кстати, ни в одном из законодательных актов до сих пор нет понятия "профессиональное объединение", и потому она зарегистрирована в органе юстиции как общественная организация. Но в любой общественной организации членство добровольное, тогда как согласно законодательству об Основах о нотариате, членство в нотариальной палате - обязательное. Каждый нотариус является членом региональной нотариальной палаты, региональная - членом Федеральной.

Когда нотариат был государственным, любой чиновник, начиная от партийных и административных органов на местах, мог диктовать нотариусу, что и как делать. Сегодня частный нотариус выступает в качестве своеобразного беспристрастного арбитра для обеспечения охраны и защиты прав и интересов каждого участника гражданско-правовых отношений.[[18]](#footnote-18) Придать же этим отношениям правовой, стабильный и бесконфликтный характер - это одна из задач нотариальной палаты.

Как уже было сказано ранее, возглавляет нотариальную палату президент - лицо, которое представляет интересы нотариусов. Вице-президент - помощник, исполнитель представительной власти. Взять любую модель президентской власти - модель полностью такая же. Правление нотариальной палаты - это орган, в который входят нотариусы, уполномоченные принимать решения по всем профессиональным вопросам, касающимся деятельности нотариата в регионе. Высший орган - собрание нотариусов региона. Если говорить о роли органа юстиции и его взаимодействии с нотариальной палатой, то можно привести такой пример. Органы юстиции наделены сегодня правом выдачи лицензии на ведение нотариальной деятельности, но без согласия нотариальной палаты ни один лицензиат не может получить право на ее применение.[[19]](#footnote-19) Сама же лицензия свидетельствует лишь о том, что человек прошел стажировку, сдал квалификационный экзамен и потенциально у него есть возможность стать нотариусом.

Государственные нотариальные конторы организационно входят в систему Министерства юстиции РФ, которое осуществляет руководство их деятельностью. Оно заключается в том, что Минюст России открывает или упраздняет государственные нотариальные конторы в городах и других населенных пунктах, либо поручает решение этих вопросов министерствам юстиции, краев, областей, автономной области, автономных округов, городов Москвы и Санкт-Петербурга, ведет их реестр.

Органы юстиции назначают на должность, перемещают и увольняют государственных нотариусов, поощряют их, налагают на них дисциплинарные взыскания, осуществляют регулярный контроль за соблюдением правил нотариального делопроизводства, за выполнением нотариусами профессиональных обязанностей, финансируют их деятельность, организуют материально-техническое обеспечение государственных нотариальных контор.

Осуществляя руководство государственными нотариальными конторами, органы юстиции организуют их работу, разрабатывают и издают правовые акты, разъяснения по вопросам их организационного обеспечения и направленных также на совершенствование работы нотариальных контор; осуществляют мероприятия по повышению квалификации государственных нотариусов и т.п.

А нотариусы, занимающиеся частной практикой, их конторы организационно не входят в систему Минюста РФ. Их организация, как уже говорилось ранее, иная, нежели государственных нотариусов. Нет прямого подчинения частного нотариата Минюсту РФ.

Глава 3. ПРОБЛЕМЫ РОССИЙСКОГО НОТАРИАТА.

В настоящее время основными законодательными актами, регламентирующими деятельность нотариата, являются: Закон РФ от 11 февраля 1993 года «Основы законодательства РФ о нотариат»; Закон РФ от 3 декабря 1991 года «О государственной пошлине» (в редакции Федерального закона от 31 декабря 1995 года; Инструкция о порядке совершения нотариальных действий должностными лицами органов исполнительной власти и др. Нотариус в своей деятельности, также, постоянно использует гражданское, трудовое, семейное законодательство и др.

Основы законодательства о нотариате по-прежнему остаются главным законодательным актом, регулирующим нотариальную деятельность. За прошедшее время наработана достаточно обширная практика их применения, а институт частного нотариата занял прочное место в системе российской юстиции.

Последние годы двадцатого столетия характеризуются бурным развитием российского законодательства. Были приняты новые кодексы (Гражданский кодекс РФ, Уголовный кодекс РФ, Семейный кодекс РФ, Таможенный кодекс РФ), многочисленные подзаконные акты, регулирующие разные общественные отношения. В Основы же за этот период не было внесено ни одного изменения. Между тем применение нового законодательства может сопровождаться рядом проблем в нотариальной практике. Рассмотрим некоторые из них, связанные с применением Гражданского и Семейного кодексов РФ (далее, соответственно, ГК и СК).

По сравнению с ранее действовавшим КоБС РСФСР для СК характерен больший уровень *диспозитивности* в регулировании семейных отношений. СК во многих случаях позволяет участникам семейных отношений самостоятельно распоряжаться принадлежащими им семейными правами, руководствуясь общим принципом, установленным в п. 1 ст. 7 СК: Граждане по своему усмотрению распоряжаются принадлежащими им правами, вытекающими из семейных отношений (семейными правами), в том числе правом на защиту этих прав, если иное не установлено настоящим Кодексом. Например, в соответствии с пунктом 1 статьи 24 СК, при расторжении брака в судебном порядке супруги могут представить на рассмотрение суда соглашение о том, с кем из них будут проживать несовершеннолетние дети, о порядке выплаты средств на содержание детей и (или) нетрудоспособного нуждающегося супруга, о размерах этих средств либо о разделе общего имущества супругов; в соответствии со статьей 58 СК, при разных фамилиях родителей фамилия ребенку присваивается по соглашению между ними; имущество супругов может быть разделено между ними по их соглашению (пункт 2 статьи 38 СК); между супругами может быть заключен брачный договор (статьи 40, 41 СК). Из перечисленных видов соглашений *обязательная нотариальная форма* предусмотрена лишь для брачного договора, при разделе имущества облечение соглашения в нотариальную форму может быть произведено по желанию супругов, в остальных случаях законодатель не предъявляет каких-либо требований к форме соглашения.

Во всяком случае, если иное не предусмотрено СК, участники могут заключить письменное соглашение по любым вопросам, вытекающим из этих отношений. Они могут изъявить желание нотариально удостоверить эти соглашения по аналогии с нотариальным удостоверением сделок. Правомерно ли это? Статья 4 СК устанавливает, что к имущественным и личным неимущественным отношениям между членами семьи, не урегулированным семейным законодательством, применяется гражданское законодательство постольку, поскольку это не противоречит существу семейных отношений. Статья 5 СК допускает применение гражданского права к семейным отношениям по аналогии, поэтому к форме рассматриваемых соглашений вполне применимы нормы ГК о форме сделки. Согласно статье 159 ГК, стороны по соглашению между собой могут придать нотариальную форму любой сделке, хотя по закону такая форма для этой сделки и не требуется. Отсюда следует, что совокупное применение норм семейного и гражданского права не препятствует облечению семейных соглашений в нотариальную форму.

А как обстоит дело с позиции Основ, непосредственно регулирующих деятельность нотариуса? Статьи 35, 36 Основ предусматривают перечень нотариальных действий, которые могут совершаться частными нотариусами и нотариусами государственных нотариальных контор. Возможность совершения иных, кроме предусмотренных в этом перечне, действий должна быть предусмотрена в законодательных актах. В перечне предусмотрено удостоверение нотариусом только одного юридического действия – сделки, то есть действия, направленного на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей. Возможность удостоверения юридических действий, направленных на установление, изменение или прекращение семейных отношений, Основами прямо не предусмотрена. Совершение в нотариальной форме брачного договора или соглашения о разделе имущества предусмотрено в СК, поэтому в отношении этих действий вопроса возникнуть не может. В то же время соглашение о месте проживания несовершеннолетних детей по своему объекту не имеет и тени сходства со сделкой. Совершать действия, находящиеся за пределами его компетенции, нотариус не вправе, и, казалось бы, он должен, в соответствии со статьей 48 Основ, отказать в удостоверении соглашения.

Однако эта коллизия снимается при дальнейшем анализе ГК. Согласно пункту 2 статьи 163 ГК, нотариальное удостоверение сделок обязательно в случаях, предусмотренных соглашением сторон. Отсюда в результате применения аналогии с гражданским законодательством, следует, что *если стороны семейного соглашения условились придать ему нотариальную форму, то в силу этого нотариальное удостоверение соглашения является обязательным,* то есть такое нотариальное действие оказывается предусмотренным законом и попадает в сферу действия статей 35, 36 Основ. Возможно и иное толкование, основанное на противопоставлении статей 24 и 38 СК: поскольку законодатель специально оговорил возможность нотариальной формы в статье 38 и не сделал этого в статье 24 СК, придание соглашению нотариальной формы по желанию сторон в этом случае не допускается. Однако такой вывод вряд ли соответствует намерениям законодателя из-за явного отсутствия смысла и логики в таком ограничении. Итак, по нашему мнению*,* **любое правомерное соглашение, вытекающее из семейных отношений, может быть нотариально удостоверено.**

Следующий вопрос, который представляется целесообразным рассмотреть, касается *ответственности нотариуса*. В Основах ответственность нотариуса регулируется статьей 17, где предусмотрено, что частный нотариус, умышленно разгласивший сведения о совершенном нотариальном действии или совершивший нотариальное действие, противоречащее законодательству РФ, обязан возместить причиненный вследствие этого ущерб. В других случаях ущерб возмещается нотариусом, если он не может быть возмещен в ином порядке. Относительно нотариуса, работающего в государственной нотариальной конторе, в части 3 той же статьи указывается, что такой нотариус в случае совершения действий, противоречащих законодательству РФ, несет ответственность в установленном порядке. Остановимся на вопросе возмещения вреда, причиненного неправомерными действиями нотариусов, в свете ГК РФ.

Кто является надлежащим субъектом ответственности за причиненный вследствие неправомерных действий нотариуса вред (мы рассматриваем неправомерные действия, совершенные нотариусом при исполнении обусловленных его должностью обязанностей)? Если вред причинен неправомерными действиями нотариуса, работающего в государственной нотариальной конторе, то структура отношений ответственности строится в соответствии со статьей 1069 ГК. Нотариальная контора – государственный орган, а работающий в ней нотариус – должностное лицо этого государственного органа. Согласно этой статье, вред, причиненный гражданину или юридическому лицу в результате незаконных действий или бездействия государственных органов или их должностных лиц, подлежит возмещению за счет казны Российской Федерации. Российская Федерация, в соответствии со статьей 1081 ГК, имеет право регресса к нотариусу. При этом *размер регрессной ответственности нотариуса определяется по нормам трудового законодательства, так как нотариус находится в трудовых отношениях с государственной нотариальной конторой* (это следует, в частности, из части 4 статьи 12 Основ).

Если вред причинен неумышленными действиями частного нотариуса, то вред возмещается нотариусом в случае, если он не может быть возмещен в ином порядке. Под иным порядком законодатель, очевидно, понимает возмещение вреда страховщиком, поскольку статья 18 Основ предусматривает обязательное заключение нотариусом договора страхования своей деятельности. В отсутствие такого договора нотариус не вправе выполнять свои обязанности. Объектом страхования должна быть гражданская ответственность нотариуса перед клиентом. При наступлении страхового случая выплата страхового возмещения клиенту производится по правилам статьи 1072 ГК, то есть, если размер возмещения недостаточен для того, чтобы полностью возместить причиненный ущерб, нотариус обязан возместить клиенту разницу между страховым возмещением и фактическим размером ущерба. Договор страхования гражданской ответственности относится к договорам имущественного страхования, поэтому страховщик, если договором не предусмотрено иное, приобретает право требования, которое клиент имел к нотариусу (статья 965 ГК), Если вред причинен умышленными действиями частного нотариуса, то возмещение ущерба производится непосредственно нотариусом. Это правило следует как из статьи 17 Основ, так и пункта 1 статьи 963 ГК, согласно которому страховщик освобождается от выплаты страхового возмещения, если страховой случай наступил вследствие умысла страхователя.

Перейдем к *видам вреда*, за причинение которого нотариус может нести ответственность. Поскольку в большинстве случаев граждане и юридические лица обращаются к нотариусу в целях охраны своих имущественных прав, можно предположить, что неправомерные действия нотариуса могут повлечь причинение лишь имущественного вреда. Однако это предположение оказывается верным только для юридических лиц. Гражданам в результате неправомерных действий нотариуса может быть также причинен моральный вред (нравственные или физические страдания), а в некоторых случаях интенсивные страдания могут повлечь причинение вреда здоровью. Как правило, неправомерные действия нотариуса вызывают у граждан-клиентов нравственные страдания (чувство обиды, беспомощности, разочарования и т.п.). Понятно, что нарушение любых прав клиента причиняет последнему нравственные страдания. Однако любые ли из них подлежат компенсации? Согласно статьям 151, 1099 ГК, во всех случаях подлежит компенсации моральный вред, причиненный действиями, нарушающими личные неимущественные права гражданина или посягающими на принадлежащие ему другие нематериальные блага. Неисчерпывающий перечень таких прав и благ приведен в статье 150 ГК (жизнь, здоровье, честь, достоинство, деловая репутация, право на имя, право авторства и т.п.). Моральный вред, причиненный нарушением других (имущественных) прав, подлежит компенсации в случаях, предусмотренных законом. Единственным в настоящее время законом такого рода является Закон РФ "О защите прав потребителей". Однако этот закон не применим к отношениям нотариуса и его клиента. Хотя совершение частным нотариусом нотариального действия имеет внешнее сходство с оказанием платной услуги клиенту, в соответствии со статьей 1 Основ, нотариальная деятельность не является предпринимательством и не преследует цели извлечения прибыли. Между тем, необходимым признаком продавцов товара или исполнителей услуг, на которых распространяется действие Закона РФ "О защите прав потребителей", является осуществление этими лицами предпринимательской деятельности. Таким образом, нотариус обязан компенсировать моральный вред, причиненный его действиями или бездействием, нарушающими только личные неимущественные права клиента.

Одним из необходимых оснований ответственности является вина нотариуса в форме умысла или неосторожности. Какие же личные неимущественные права клиента могут быть нарушены? Приведем несколько примеров, но предварительно еще раз подчеркнем, что приведенный в статье 150 ГК перечень этих прав является неисчерпывающим, и указание в законе одних видов личных неимущественных прав и благ не может рассматриваться как отрицание или умаление любых других прав и благ.

Одно из личных неимущественных прав гражданина (мы рассматриваем только нарушения прав граждан, поскольку к юридическим лицам неприменимо понятие "моральный вред"), которое может быть нарушено, прямо предусмотрено Основами – право на тайну нотариального действия (нотариальную тайну). Разглашение тайны нотариального действия нарушает право гражданина на личную тайну. Причиненный в результате этого правонарушения моральный вред подлежит компенсации. Другие нарушения личных неимущественных прав могут выражаться в форме бездействия – неправомерного отказа нотариуса в совершении следующих нотариальных действий: удостоверение факта нахождения гражданина в живых; удостоверение факта нахождения гражданина в определенном месте; удостоверение тождественности гражданина с лицом, изображенным на фотографии. Отказ в удостоверении нахождения гражданина в живых нарушает неимущественное право гражданина считаться живым и создает угрозу нарушения других личных неимущественных (например, семейных) прав гражданина; отказ в удостоверении факта нахождения гражданина в определенном месте нарушает право гражданина по своему усмотрению выбирать место пребывания и препятствует осуществлению права на свободу передвижения; отказ в удостоверении тождественности гражданина с лицом, изображенным на фотографии, нарушает право лица на идентификацию своего изображения. Причиненный в результате неправомерных отказов в совершении перечисленных нотариальных действий моральный вред также подлежит компенсации.

И последний вопрос *об изменении перечня сделок, для совершения которых в силу закона обязательно соблюдение нотариальной формы,* В соответствии со статьями 550, 560, 574 ГК, договоры купли-продажи, мены и дарения недвижимости должны совершаться в простой письменной форме путем составления одного документа, подписанного сторонами. Нотариальная форма для этих видов сделок перестает быть обязательной. Однако в соответствии со статьей 7 Федерального закона о введении в действие части второй ГК, впредь до введения в действие Федерального закона о регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним для вышеуказанных договоров сохраняют силу правила об обязательном нотариальном удостоверении таких договоров, установленные до введения содействие части второй ГК (например, статья 239 ГК РСФСР 1964 года), В то же время введенный в ГК новый вид договора – договор ренты – требует обязательного нотариального удостоверения, если он предусматривает отчуждение недвижимого имущества под выплату ренты. Нотариальное удостоверение также обязательно для договора о пожизненном содержании с иждивением. Представляется, что отмена нотариального удостоверения части сделок с недвижимостью вряд ли способствует стабильности делового оборота и правовой защищенности его участников. В большинстве государств с континентальной системой права (к их числу относится и Россия) нотариальное удостоверение сделок по отчуждению недвижимости является обязательным, в то время как в странах, применяющих систему англосаксонского права, отсутствие обязательного нотариального удостоверения компенсируется более высоким статусом адвоката в системе юстиции этих государств (его участие является необходимым при совершении сделок с недвижимостью), а также традиционно большим доверием к свидетельским показаниям в гражданском судопроизводстве.

В настоящее время наряду с проблемами, связанными с применением нового законодательства в нотариальной деятельности появилось много проблем, касающихся судьбы нотариата в Российской Федерации и непосредственно деятельности нотариусов.

Одна из важнейших проблем - завершение создания единой системы нотариата. С принятием в 1993 г. новой редакции Основ российский нотариат разделился на государственный и частный секторы. По мнению нотариусов, при таком делении страдают граждане. В настоящее время государственные нотариальные конторы перегружены делами, связанными оформлением наследственных прав: приходится неделями стоять в очереди чтобы попасть на прием, метаться между частными и государственным нотариусами. Сейчас разрабатывается проект закона о внесении изменений в Основы законодательства РФ о нотариате, в соответствии с которыми должна быть создана единая система нотариата, состоящая только и частных нотариусов. Это шаг в сторону Латинского нотариата. Как известно, в 1995 г. российский нотариат вошел в международный институт Латинского нотариата, объединяющий более 50 стран Западной Европы (кроме Великобритании), Латинской Америки и т. д. При этом перед Россией было поставлено условие создания единой системы нотариата. Предъявление таких требований связано с тем, что Латинский нотариат объединяет только свободных нотариусов - независимых представителе государства, наделенных им полномочиями совершать нотариальные действия и несущих личную ответственность за их совершение.

С этой проблемой связано усиление контроля органов юстиции с деятельностью частных нотариусов. Пока контроль осуществляется только на стадии назначения на должность нотариуса, выдачи лицензии на прав занятия нотариальной деятельностью и ведения нотариального делопроизводства. Контроль же за исполнением профессиональных обязанностей частными нотариусами осуществляют нотариальные палаты (ст. 34 Основ). Но при переходе на единую систему нотариата, по мнению многих нотариусов, было бы целесообразно передать часть полномочий по контролю за осуществлением нотариальных действий органам юстиции. Это сделало бы независимых нотариусов действительными представителям государства, как того требует система Латинского нотариата.

Вторая проблема - принятие федерального закона Государственной Думой 17 июня 1997 года «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним». По мнению нотариусов, при несовершенном законодательстве, регулирующем совершение сделок недвижимостью, принятие такого закона не обосновано. Нотариус сейчас является гарантом правомерности совершения таких сделок, так как в его обязанности входит не только их удостоверение, но и разъяснение правового положения сторон, возможных последствий, а также проверка правильности составления и подлинности документов. После принятия вышеуказанного закона заключающие сделку лица должны сразу минуя нотариусов, подавать свои документы (договоры) в органы их регистрирующие. Это может привести к появлению большого количеств договоров, не соответствующих требованию законодательства, а услуг адвоката, который мог бы указать на такие противоречия еще на стадии заключения договора, стоят дорого. Следовательно, принятие этого закона несет существенный ущерб многим гражданам и юридическим лицам.

Естественно, закон наносит удар и по карману самих нотариусов - ведь они лишаются основного источника доходов. В настоящее время большая часть работы нотариусов заключается в удостоверении сделок недвижимостью. За выполнение таких нотариальных действий частных нотариусы взимают плату по тарифам, соответствующим размера их распоряжении. Поэтому их мнение относительно закона можно считать несколько субъективным. Но оно не лишено основания. Ведь соответствии со ст. 17 Основ при совершении нотариальных действий противоречащих законодательству РФ, частный нотариус обязан по решению суда возместить причиненный ущерб, причем отвечает он всем свои имуществом. Надо сказать, что новый Уголовный кодекс, вступивший в действие с 01.01.97 г., вводит также уголовную ответственность частных нотариусов в случае злоупотребления полномочиями (ст. 202).

Третья проблема связана непосредственно с нотариальной деятельностью. При совершении нотариальных действий нотариус обязан проверить подлинность документов. Но иногда встречаются документы, подделанные настолько мастерски, что без специальных технически средств отличить их от оригинала практически невозможно. Сейчас проверка подлинности документов сводится к тому, что нотариус связываются друг с другом, определяя, где до этого был удостоверен документ, а также используют профессиональную интуицию и опыт. Но этого недостаточно, и работы у правоохранительных органов хватает. По мнению нотариусов, для предотвращения такой ситуации необходимо создание особых бланков или специально защищенной бумаги для документов, требующих нотариального удостоверения. И в некоторых регионах России уже вводятся такие специальные бланки. Например, как стало известно, московские власти ввели обязательные бланки для различных договоров.

Из всего выше перечисленного можно сделать вывод, что у российского нотариата есть проблемы, которые необходимо решать. И путь разрешения большинства проблем лежит через законодательство. Пора бы уже принять федеральный закон о нотариате, так как у каждой отрасли законодательства должен быть свой базовый закон. Основы законодательства о нотариате не могут его заменить. На данный момент, существуют два проекта закона: один проект подготовлен Федеральной Нотариальной Палатой, другой проект подготовлен Государственной Думой. Оба проекта делают попытку введения единого российского нотариата, но каждый исходит из своего видения этой проблемы. Первый проект исходит из того, что единая форма российского нотариата должна быть решена федеральным законом, должно быть соблюдено единое нотариальное пространство на всей территории РФ. Второй проект считает, что нужно, с учетом положений Конституции РФ, определить такую единую форму нотариата в каждом субъекте. Это не совсем логично и правильно в связи с тем, что сосуществование в одном субъекте федерации двух форм нотариата приводит к возникновению трений, нарушений законодательства, каких-то противоречий, что не поможет решить той глобальной задачи, целью чего предполагается издание этого закона.[[20]](#footnote-20) Эти противоречия должны быть сняты на всей территории РФ. Что касается положений Конституции, то нужно исходить из того, что Конституция предусматривает по вопросам совместного ведения принятие и издание прежде всего федеральных законов, а в соответствии с ними должны регулироваться вопросы на уровне субъекта.

В обоих проектах предприняты усилия по закреплению публично-правовых функций как нотариусов, так и нотариальных палат. Решены вопросы о взаимодействии органов юстиции и нотариальных палат по вопросам регулирования нотариальной деятельности, рассмотрены вопросы усиления контроля за нотариальной деятельностью и сделана попытка восполнить пробелы, которые есть в правовом регулировании этой деятельности, в том числе и государственного контроля. Оба законопроекта исходят из определения основных принципов нотариальной деятельности в РФ и методов осуществления государственного регулирования этой деятельности. В них сформулированы основные критерии и порядок определения количества должностей нотариусов в нотариальном округе, упорядочение требований, которые должны предъявляться не только к желающим стать нотариусами, но и к нотариусам, и к помощникам нотариусов. Сделана попытка с учетом нового Гражданского кодекса, нового гражданского законодательства, с учетом публично-правовых функций нотариата определиться со статусом и порядком тех нотариальных документов, которые находятся в производстве у нотариуса либо в его архиве. Более глубоко регламентирован вопрос о замещении нотариуса в период его временного отсутствия. Также вводится новый институт – приостановление полномочий нотариуса, и сделана попытка не просто введения, а детальной регламентации этого института. Не оставлены без внимания и вопросы по определению территории нотариальных округов, статуса нотариальных палат, и по определению порядка деятельности и контроля за осуществлением деятельности нотариальных палат.

#### ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Исследуя научный и практический материал по данной теме, проанализировав Российское законодательство, регулирующее такой институт как нотариат можно сделать следующие выводы:

1) Российский нотариат представляет собой, прежде всего, систему органов, на которую возложено удостоверение бесспорных прав и фактов, свидетельств с документов, выписок из них, придание документам исполнительной силы и выполнение других нотариальных действий в целях обеспечения защиты прав и законных интересов граждан и юридических лиц. Во-вторых, это отрасль законодательства, нормами которой регулируются нотариальная деятельность.

2) История российского нотариата начинается с шестнадцатого века. У него были и времена взлета, и времена, когда он как институт переставал существовать в нашей стране (после Революции 1917 года) или его роль заметно уменьшалась в системе государственных органов. После принятия Положения о государственном нотариате в 1922 году в России на долгие годы утвердился государственный нотариат. Так было вплоть до 1993 года, когда были приняты Основы законодательства РФ о нотариате и в нашу страну вернулся частный нотариат, и он стал существовать наравне с государственным. Кроме того, мы вступили в Международный союз латинского нотариата, и российские нотариусы получили возможность обмениваться опытом со своими зарубежными коллегами.

3) Задачи института нотариата следующие:

- наиболее полное и всеобъемлющее обеспечение реализации гражданами и государством своих имущественных и иных законных прав и интересов;

- придание гражданско-правовым отношениям стабильного, бесконфликтного предсказуемого и законного характера;

- обеспечение доступности в получении государственной правовой помощи по охране и защите имущественных и связанных с ними прав граждан и иных участников гражданского оборота;

- повышение правового уровня и культуры граждан и создание реальных предпосылок для придания России статуса правового государства;

- создание условий для реализации правовой, экономической и иных реформ, проводимых в настоящее время в России;

- создание условий для придания России статуса экономической зоны, выгодной для отечественных и иностранных инвесторов;

- повышение международного статуса России и содействие вступлению России в качестве равноправного участника в Европейский Экономический Союз в рамках международных обязательств России.[[21]](#footnote-21)

4) Нотариат является одной из составляющих правового механизма рыночной экономики. Существовавшая на территории Российской Федерации система только государственных нотариальных контор не в полной мере соответствовала новым экономическим отношениям. Как уже было сказано, законом РФ от 11 февраля 1993 г. «Основы законодательства Российской Федерации о нотариате» была ликвидирована монополия государственных органов на совершение нотариальных действий. Параллельно с существующей системой государственных нотариальных контор создан институт частного нотариата, который имеет некоторые особенности, обусловленные его положением в системе нотариальных органов и деятельностью, а именно:

1. частный нотариат дополняет существующую систему государственного нотариального обслуживания физических и юридических лиц;
2. деятельность частного нотариуса базируется не на бюджетном финансировании. Частный нотариус как представитель свободной профессии организует свою работу, нанимает и увольняет работников, обеспечивает материально свою профессиональную деятельность.

В то же время государство сохраняет за собой решение некоторых вопросов по урегулированию деятельности частных нотариусов:

а) установление особого порядка учреждения и ликвидации должности частного нотариуса;

б) наделение частного нотариуса полномочиями на конкурсной основе из числа лиц, имеющих лицензии;

в) контроль за исполнением правил нотариального делопроизводства частными нотариусами и тарифами на их услуги и др.

5) Последние годы двадцатого столетия характеризуются бурным развитием российского законодательства. Были приняты новые кодексы и многочисленные подзаконные акты, регулирующие разные общественные отношения. Применение нового законодательства сопровождается рядом проблем в нотариальной практике. Например, возникают вопросы, касающиеся ответственности нотариуса, как частного, так и государственного. Актуальны вопросы, связанные с изменением перечня сделок, для совершения которых в силу закона обязательно соблюдение нотариальной формы, а также вопросы, связанные с появлением учреждений органов юстиции, которые теперь регистрируют сделки с недвижимостью. Не повлекут ли эти факты уменьшение роли института нотариата? Может государство предпринимает атаку на позиции нотариата, в особенности частного нотариата? Ведь в это же время оно отстранило частный нотариат от наследственных дел (частные нотариусы не вправе выдавать свидетельства о праве на наследство). Все это может привести к тому, что частный нотариат прекратит свое существование, и в России вновь будет существовать только государственный нотариат. Только принятие федерального закона о нотариате может решить этот вопрос, а также вопрос: необходимо ли сохранять государственный нотариат или лучше создать единую систему нотариата, состоящую только из частных нотариусов. Я думаю, что пока рано избавляться от государственного нотариата, так как частный нотариат еще не имеет нужной законодательной базы и в недостаточной степени наработана частная практика. И, кроме того, по ряду объективных причин в стадии становления частного и резкого сокращения государственного нотариата отмечалось снижение качества и объема нотариальных услуг. По этим причинам все еще остаются возможными случаи нарушения законодательства о нотариате. Как известно, на прием к государственному нотариусу всегда стояла огромная очередь. Я об этом очень хорошо знаю потому, что мне самой приходилось заверять у государственного нотариуса некоторые документы. Частный нотариат, например, мало доступен для основной массы граждан, да и для юридических лиц тоже по различным причинам. Вот некоторые из них: во-первых, избирательный подход к клиентам "выгодный" "невыгодный". Во-вторых, отсутствие информации об образовании частных контор.

И несмотря ни на что, я думаю - за частным нотариатом в нашей стране будущее. Будем надеяться, что частный нотариат выживет и займет достойное место в системе государственных органов России.

**БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ СПИСОК**

1. Конституция Российской Федерации от 12.12.1993 г.;
2. Гражданский кодекс РСФСР от 11.06.1964 г.;
3. Гражданский кодекс Российской Федерации ч.1 от 21.10.1994 г.;
4. Гражданский процессуальный кодекс РСФСР от 11.06.1964 г. с изменениями и дополнениями;
5. Кодекс о браке и семье РСФСР от 30.07.1969 г. с изменениями и дополнениями от 31.12.1989 г.;
6. Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 г.;
7. Уголовный кодекс Российской Федерации от 25.05.1995 г.;
8. Закон Российской Федерации «Основы законодательства Российской Федерации о нотариате» от 11.02. 1993 г.;
9. Закон Российской Федерации «О государственной пошлине» от 09.12.1991 г.;
10. Федеральный закон Российской Федерации «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним» от 17.06.1997 г.;
11. Федеральный закон Российской Федерации «О защите прав потребителей» от 09.01.1999 г.;
12. Закон СССР «О государственном нотариате» от19.07.1973 г.;
13. Положение о Министерстве Юстиции СССР от 21.03.1972 г.
14. Инструкция о порядке совершения нотариальных действий должностными лицами органов исполнительной власти от 19.05.1996 г.;
15. Инструкция о порядке совершения нотариальных действий государственными нотариальными конторами от 06.01.1987 г.;
16. Инструкция №32 Государственной налоговой службы Российской Федерации о порядке исчисления и уплаты налога с имущества в порядке наследования или дарения от 30.05.1995 г.
17. Положение о порядке выдачи лицензий на право нотариальной деятельности
18. Сборник нормативных актов «Государственный нотариат», М.П. Вышинский, М., «Юридическая литература», 1989 г.;
19. Сборник законодательных актов Российской Федерации, 1993 г., №3, ст. 62;
20. Сборник нормативных актов, применяемых при совершении нотариальных действий «О нотариате», В.А. Аболенцева, М., 1994 г.;
21. Основы нотариальной деятельности, П.П. Глущенко, А.М. Седов, учебное пособие, СПб, 1999 г.;
22. Правовые основы нотариальной деятельности, В.Н. Аргунов, М., 1994 г.;
23. Настольная книга нотариуса, В.С. Репин, М., «Юридическая литература», 1994 г.;
24. Правоохранительные органы, В.П. Божьев, М, 1996 г.;
25. Гражданский процесс. Учебник, ред. К.И. Комиссарова и Ю.К.Осипова, М., «БЕК», 1996 г.
26. Административное право. Учебник, М., «Юридическая литература», 1995 г.
27. Нотариат, Н. Полтавская, В. Кузнецов, курс лекций, М., 1999 г.;
28. Вы пришли к нотариусу. М., 1997 г., №21, «Российская газета», библиотека;
29. Нотариат в вопросах и ответах. М., «Юридическая литература», 1994 г.;
30. Нотариальный вестник, журнал, М., 1997 г., №2;
31. Проблемы российского нотариата // Экономика и жизнь, Н.И.Пантелеев 1996г., №43;
32. Российская юстиция, журнал, М., 1998 г. № 3;
33. Нотариус. Федеральное издание, журнал, М., 1999 г., № 2;

1. Гражданский процесс. Учебник. М., 1996, ст. 490 [↑](#footnote-ref-1)
2. Нотариат. Курс лекций. М.,1999., с 4 [↑](#footnote-ref-2)
3. Гл. 1 ст. 1 Основ законодательства РФ о нотариате. [↑](#footnote-ref-3)
4. Административное право. Учебник, 1995, ст. 489 [↑](#footnote-ref-4)
5. ГПК РСФСР 1964 г., с изменениями и дополнениями. [↑](#footnote-ref-5)
6. Основы нотариальной деятельности. Учебное пособие, 1999 г., ст. 9 [↑](#footnote-ref-6)
7. Нотариат. Курс лекций, 1999 г., ст. 5 [↑](#footnote-ref-7)
8. Проблемы российского нотариата.// Экономика и жизнь, 1996 г. [↑](#footnote-ref-8)
9. Основы нотариальной деятельности.// П.П. Глущенко, А.М. Седов, учебное пособие, СПб, 1999 г. [↑](#footnote-ref-9)
10. Нотариальный вестник, 1997 г. [↑](#footnote-ref-10)
11. Нотариат. Курс лекций, 1999г., ст. 8. [↑](#footnote-ref-11)
12. 2 Раздел 1 ст. 1 Закона СССР о государственном нотариате от 19 июля 1973 г. [↑](#footnote-ref-12)
13. Основы законодательства РФ о нотариате. [↑](#footnote-ref-13)
14. Настольная книга нотариуса. В.С. Репин, 1994 г., ст. 32 [↑](#footnote-ref-14)
15. Правоохранительные органы. Учебник // В.П. Божьев, М., 1996 г. ст. 83 [↑](#footnote-ref-15)
16. Нотариат в вопросах и ответах. М., «Юридическая литература», 1994 г. [↑](#footnote-ref-16)
17. [↑](#footnote-ref-17)
18. Вы пришли к нотариусу. Российская газета, 1997 г., ст. 54 [↑](#footnote-ref-18)
19. Положение о порядке выдачи лицензии. [↑](#footnote-ref-19)
20. Нотариат, журнал, М., 1999 г., № 2 [↑](#footnote-ref-20)
21. Нотариус, журнал, М., 1999 г., № 2 [↑](#footnote-ref-21)