**СОДЕРЖАНИЕ**

|  |
| --- |
| Перечень сокращений, терминов |
| Ведение. |
| 1 Историко-правовые аспекты зарождения  и развития нотариата в России |
| 1.1. История возникновения и развитие нотариата |
| 1.2. Понятие и задачи нотариата |
| 2 Переход к частному нотариату |
| 2.1 Государственный нотариат |
| 2.2.Частный нотариат |
| 2.3. Нотариальный опыт в Марий Эл |
| 3 Характеристика законодательства и развитие нотариата |
| 3.1 Характеристика законодательства о нотариате |
| 3.2 Перспективы развития нотариата |
| Заключение |
| Список использованных источников |
| Приложения. |

**Перечень сокращений, условных обозначений, символов, единиц, терминов**

ГК РФ – Гражданский кодекс Российской Федерации: Части первая, вторая и третья

ГПК РФ – Гражданский процессуальный кодекс, принятый Государственной Думой 23 октября 2002 года, одобренный Советом Федерации 30 октября 2002 года.

ЕС – Европейское Сообщество

Основы о нотариате – Основы законодательства РФ о нотариате. Приняты Верховным Советом РФ 11 февраля 1993 года.

РФ – Российская Федерация

УК РФ – Уголовный кодекс Российской Федерации

ФНП – Федеральная нотариальная палата

# Конституция РФ – Конституция Российской Федерации, принятая 1993 году

**ВВЕДЕНИЕ**

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).

В 1995 году российский нотариат в лице Федеральной нотариальной палаты был принят в члены одной из крупнейших и почитаемых среди международных негосударственных организаций – Международный Союз Латинского нотариата, в состав которого входит 66 национальных нотариальных организаций (Европы, Азии, Америки, Африки) и который имеет свои официальные представительства в ООН, Совете Европы и во многих других межгосударственных, межправительственных и неправительственных международных организациях.

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)1.

Целью данной работы является проведение параллели между государственным нотариатом и частным, который совсем недавно вновь занял место в системе государственных органов России; показать плюсы и минусы государственного и частного нотариата.

Показать, что же из себя представляет нотариат в современной России; раскрыть понятие и задачи нотариата, которые ставит перед ним нынешняя действительность какова его история. Этому посвящена первая глава дипломной работы. Во второй главе рассматривается постепенный переход государственного нотариата к частному и особенности развития его в республике Марий Эл.

В третьей главе проанализирована действующая законодательная база о нотариате, проблемы, касающиеся дальнейшей судьбы нотариата в нашей стране, я попытаюсь:

* раскрыть понятие нотариата, показать историю становления российского нотариата и мировой опыт нотариата стран латинского нотариата;
* проанализированы 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;
* сделаны выводы по исследуемой теме.

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

Проблемой нотариата занимаются такие ученые, юристы как О.Хыштикуев, заслуженный юрист РФ, кандидат юридических наук, доцент, В.Ярков, доктор юридических наук, профессор.

Особое влияние оказал на мою работу Репин В.С. - один из разработчиков Основ законодательства о нотариате. Автор настольной книги нотариуса обобщил свой опыт и на его основе объяснил свое видение отдельных вопросов нотариальной практики.

1. ПОНЯТИЕ И РАЗВИТИЕ НОТАРИАТА В РОССИИ

1.1 История возникновения и развитие нотариата

Ранее всего нотариат развился в Италии еще в середине VIII века[[2]](#footnote-2)1. Его прообразом был древнеримский институт табеллионов (tabelliones, или notarii) - лиц, занимавшихся под контролем государственной власти сочинением юридических актов. В конце XIX века образцом устройства нотариата стала Франция, когда Карл Великий установил концепцию нотариата, неразрывно связанную с магистратурой. Сначала нотариус представлял собой нечто вроде секретаря суда, который составлял договоры и отдавал их на подпись судье. Затем очень быстро нотариус наравне с судьями стал держателем Государственной печати и прямым представителем государственной власти, имеющим полномочия удостоверять договоры. Стать нотариусом могло только лицо, проработавшее не менее 6 лет в нотариальной конторе. После этого необходимо было сдать специальный квалификационный экзамен. Функции нотариата были очень

широки. Нотариусы освидетельствовали все акты и договоры, составляли описи имущества, выдавали разного рода свидетельства, совершали публичные продажи. Поэтому к этой должности допускались только "благонадежные" лица, внесшие залог, размер которого зависел от доходности конторы. Должности нотариуса были несменяемыми. Взыскания на "провинившегося" налагались советами нотариусов, которые избирались профессиональным собранием. Статус нотариуса был настолько весом, что нотариальные акты имели, безусловно, доказательную силу и исполнялись без особого судебного решения. Формы же нотариального производства, равно как и ответственность нотариусов, подробно регламентировались законами.

Что до России, то здесь до революции нотариус был одним из уважаемых и высококвалифицированных специалистов. Первые российские нотариальные акты стали заключаться в XIV-XV веках. Мытники в присутствии свидетелей на рынках регистрировали сделки, за совершение которых сбирались пошлины и сборы. В 1649 году, в период правления царя Алексея Михайловича, по статьям Соборного уложения "писать на дому" разрешалось только определенные акты: о займе денег или хлеба (в деревнях на суммы не свыше 10 рублей), сговорные свадебные записи и духовные завещания.

Остальные юридические акты должны были составляться площадными подъячими. Радикальную реформу нотариат России впервые пережил в 1866 году. Тогда Положение о нотариате получило силу закона, по которому нотариусы числились на государственной службе без права занимать какую-либо иную должность. Сфера юрисдикции нотариуса распространялась только на округ окружного суда, в ведомстве которого он состоял. Желающий примкнуть к сообществу нотариусов должен был пройти собеседование с комиссией, состоявшей из председателя окружного суда, прокурора и старшего нотариуса, после чего внести определенный залог в окружной суд. Из этого залога удовлетворялись взыскания по должности и частные долги нотариуса[[3]](#footnote-3)1.

Уволить нотариуса мог только старший председатель судебной палаты по представлению председателя окружного суда или по решению суда. Должность нотариуса не могли занимать иностранцы. Помимо строго установленных пошлин и сборов в пользу казны, нотариус по добровольному соглашению с обратившемуся к нему лицу взимал плату в свою пользу. Если такового соглашения не было, то услуги нотариуса оплачивались по таксе, устанавливаемой с высочайшего утверждения министерством юстиции совместно с министерством внутренних дел и министерством финансов. Правда, требования платы сверх таксы Правительствующий Сенат считал вымогательством, поэтому соглашение должно было быть обязательно добровольным.

Чем интенсивнее работал нотариус, тем больше он получал. Однако, даже при личной заинтересованности в увеличении числа сделок нотариус не мог себе позволить совершать любые нотариальные действия, поскольку любая сделка обеспечивалась его залогом. Если на покрытие взыскания залог был израсходован полностью или частично, нотариус временно отстранялся от должности до пополнения залога. В случае же невосполнения залога в течение шести месяцев нотариус увольнялся с должности. Жалобы на нотариусов приносились в 2-недельный срок окружному суду и самому нотариусу. Последний обязан был в течение недели представить в суд свои объяснения. Надзор за деятельностью нотариусов и взыскания с них за упущения и злоупотребления по должности подчинялись общим правилам об ответственности должностных лиц судебного ведомства. Таким образом, нотариальная система России до революции 1917 года практически ничем не отличалась от нотариата большинства европейских государств. Нотариальные документы, составленные российскими нотариусами, принимались во всех странах.

После Октябрьской революции свободный нотариат России коренным образом изменил свой правовой статус. Его роль стала ничтожной. Отмена частной собственности на землю, на средства производства, на жилище обрекла некогда мощный российский нотариат на гибель - он оказался на задворках юриспруденции[[4]](#footnote-4)1. Потребности в нотариате у советской власти не было. Вплоть до принятия в 1993 году Основ законодательства РФ о нотариате главной функцией нотариуса были лишь регистрация сделок с автомобилями и заверение завещаний, копий документов и всевозможных доверенностей, как правило, на получение пенсии и заработной платы. К первой попытке реанимировать нотариат в начале 90-х годов государство отнеслось безразлично. Однако переход к рыночным отношениям уже явно показал, что государственный нотариат не готов к работе в новых условиях. Он вполне соответствовал советскому социалистическому обществу, где не было частной собственности, где все вокруг "было колхозное", и совершенно не отвечал требованиям рыночных отношений - защите прав на владение имуществом, гарантии их

восстановления в случае причинения ущерба. Весь мир давно понял, что основной источник финансирования бюджета находится в карманах у граждан, и очень умело пользуется им через нотариальную систему. Во всем мире, кроме СССР, нотариусы в силу выполняемой ими роли - это, как правило, люди обеспеченные.

1.2. Понятие и задачи 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[[5]](#footnote-5)1. 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.

Энциклопедический словарь Брокгауза и Ефрона, впервые изданный в 1897 году и пользующийся заслуженной популярностью по сей день, определяет нотариат как "правовой институт, носители которого - нотариусы - уполномочены государством совершать и свидетельствовать юридические акты, придавая тем последним значение актов публичных". Те, кто знаком с древнеримским правом, согласятся, что в праве ничего принципиально не изменилось с VIII в., а за последние 100 лет - тем более[[6]](#footnote-6).

В систему нотариата входят 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[[7]](#footnote-7)1. 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.)[[8]](#footnote-8)2. 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 Гражданско- и Уголовно-процессуальные кодексы РФ, 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. 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.

Главная задача, которая всегда стояла и стоит перед нотариатом, это обеспечить надежную защиту прав и интересов участников гражданских правоотношений. Такая задача вытекает из Основ законодательства РФ о нотариате. А вот чтобы обеспечить выполнение этой задачи Федеральная нотариальная палата, нотариальные палаты субъектов РФ, нотариусы должны строго выполнять требования закона, а также должно быть обеспечено соблюдение принципов, на которых основан наш нотариат.

Следующей немаловажной задачей нотариата является превентивное правосудие. Юридическое закрепление бесспорных прав позволяет избежать обращения в суд и экономит как время и средства сторон, так и затраты государства на судебную систему.

В качестве примера, когда нотариусы способны снизить нагрузку на суды, можно привести установление факта наличия родственных отношений. Этот вопрос часто возникает при оформлении наследственных прав и нередко сопровождается ситуацией, когда документа, подтверждающего наличие родственных отношений, наследники представить не могут (таковые попросту отсутствуют, например, церковная книга сгорела во время войны). Сейчас в подобном случае нотариус обязан направить стороны в суд, который делает те же запросы, что уже направлялись нотариусом, и, в конечном счете, вызывает свидетелей, которые могут подтвердить наличие отношений родства. Считаю, что нет препятствий против того, чтобы нотариусы сами осуществляли эту процедуру, тем более, что они в соответствии с законодательством вправе удостоверять свидетельские показания.

Не востребован потенциал нотариата и в корпоративной сфере. В развитых странах услуги нотариуса активно используют при учреждении юридических лиц, при проведении общих собраний, чтобы исключить возможность возникновения споров по поводу принятия наиболее важных правовых решений. Причем в некоторых странах в законодательстве о хозяйственных обществах закреплена обязательность присутствия на общих собраниях и при учреждении обществ специального регистратора, функции которого обычно выполняет нотариус. Главное требование, предъявляемое к такому регистратору, - независимость. А кто может быть более независим во всех отношениях, чем нотариус, никому не подотчетный, руководствующийся только законом и несущий при этом полную материальную ответственность, а потому не заинтересованный в ущемлении прав какой-либо стороны.

Он регистрирует участников собрания, точно фиксирует принятые решения, подписывает протокол собрания, реестр участников, проводит правовую экспертизу учредительного договора и устава, выдает выписки из учредительных документов и т.п. Участие нотариуса в организационной деятельности юридических лиц отвечает интересам его участников. В Московской области зафиксированы случаи, когда учредители, стремясь избежать в последующем споров (что может парализовать нормальную работу общества), приглашали для фиксации всех юридически важных моментов учреждения общества нотариуса, который успешно выполнял эту работу (подтверждение правовой чистоты учредительного договора и устава, полномочий представителей, удостоверение подписей, обеспечение идентичности текста, зачитанного на общем собрании и представленного в регистрационные органы, и т.д.).

При этом нотариус может проверять соблюдение законодательства, например, разъяснять работникам акционируемого предприятия правовые последствия тех или иных решений общего собрания, оказывая таким образом гарантированную Конституцией правовую помощь большому количеству граждан. Печальный опыт массовых нарушений прав граждан при создании и функционировании хозяйственных обществ (прежде всего акционерных), к сожалению, в нашей стране слишком обширен. Поэтому сомневаться в необходимости создания эффективного механизма обеспечения законности в этой сфере не приходится. Какие же в этой связи возможны решения? Попытки применения административных методов к частноправовым рыночным отношениям заранее обречены на провал - здесь необходима взаимная заинтересованность сторон. Создание специальных органов потребует слишком больших затрат государственных средств и времени и неизвестно, какую пользу это принесет.

В числе главных принципов я бы назвала беспристрастность и независимость нотариусов, подчинение их при совершении нотариальных действий только закону, полная имущественная ответственность нотариуса за результаты своей деятельности, обязательное страхование имущественной ответственности, обязательное членство в нотариальной палате и выполнение нотариусом решений органов палаты. К сожалению, далеко не всеми гражданами, должностными лицами объективно оценивается роль и значение нотариата. Многие воспринимают деятельность нотариуса как формальное, непонятное для чего, проставление печати на документе. Тогда как нотариальное удостоверение и свидетельствование совершается от имени государства и нотариально заверенный документ подтверждает, что этот документ является законным и в случае возникновения спора поможет защитить права заинтересованных лиц, гарантировать эти права в течение действия этого документа. Вот почему я не одобряю наметившиеся у нас тенденции к ограничению компетенции нотариуса. Например: те же доверенности на автотранспорт, совершение купли-продажи недвижимости в простой письменной форме.

«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 Б.Н. Ельцина, обращенные к участникам первого Форума нотариусов России, прошедшего в мае 1996 года в Москве, четко определяют роль и задачи российского нотариата[[9]](#footnote-9)1. 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[[10]](#footnote-10)2. В Основах о нотариате от 11 февраля 1993 года отдельной статьи, посвященной задачам нотариата нет, но они вытекают из общего смысла законодательства о нотариате.

1. **ПЕРЕХОД К ЧАСТНОМУ НОТАРИАТУ**

2.1. Государственный нотариат

С переходом к Новой экономической политике внимание к нотариату со стороны органов Советской власти усиливается. Декретом Совета народных Комиссаров от 2 августа 1921 года установлено, что свидетельствование сделок и договоров производится нотариальными столами губернских отделов юстиции и уездных бюро юстиций. Принципиальные вопросы организации и деятельности нотариата обсуждались IV Всероссийским съездом деятелей советской юстиции, который открылся 26 января 1922 года. В печати были опубликованы «Тезисы о нотариате», в которых подчеркивалось, что в Советском государстве нотариат является государственным учреждением, а все элементы гражданско-правовых отношений между нотариусами и клиентами, свойственные капиталистическим странам по вознаграждению за услуги, не должны иметь место. 4 октября 1922 года принято «Положение о государственном нотариате», которое заложило основы Советского нотариата. 14 мая 1926 года ЦИК и СНК СССР приняли Постановление «Об основных принципах организации государственного нотариата», на основе которого в союзных республиках были разработаны и приняты аналогичные положения о государственном нотариате. По мере изменения и развития экономических и социальных условий, совершенствования материального и процессуального законодательства в республиканское законодательство о нотариате включались необходимые уточнения и изменения. В РСФСР Положения о государственном нотариате в новой редакции утверждались 30 июля 1930 года, 31 декабря 1947 года, 30 сентября 1965 года. Шестая сессия Верховного Совета СССР VIII созыва 19 июля 1973 года приняла «Закон СССР о государственном нотариате». Спустя почти 20 лет в Россию вернулся свободный нотариат – 11 февраля 1993 года Верховным Советом российской Федерации приняты «Основы законодательства РФ о нотариате».

# Комиссия по историческому наследию нотариата считает, что поскольку первым официальным и значительным нормативным актом в России, касающимся судьбы нотариата, является «Положение о нотариальной части», утвержденное 14 апреля 1866 года, то исторически справедливо отмечать День нотариата 14 апреля каждого года.

На государственные нотариальные конторы возлагалось:

а) нотариальное удостоверение сделок;

б) засвидетельствование копий документов и выписок из них ;

в) совершение протестов;

г) засвидетельствование подлинности подписей;

д) засвидетельствование обстоятельств и фактов, имеющих юридическое значение;

е) регистрация арестов, налагаемых на строения и право застройки, а равно изменение и снятие их;

ж) хранение документов.

Необходимо отметить, что нотариат в СССР находился скорее в ведении союзных республик, так как республики были вправе устанавливать новые виды нотариальных действий и порядок их совершения (в РФ в соответствии с пп. "л" п.1 ст. 72 Конституции РФ нотариат находится в совместном ведении РФ и субъектов). Кроме того, нотариат был подотчетен суду.

30 сентября 1965 года было принято новое Положение о государственном нотариате СССР (а далее и в РСФСР), а затем и Инструкция о порядке совершения нотариальных действий государственными нотариальными конторами РСФСР. Руководство нотариатом теперь возлагалось на Министерства юстиции СССР и союзных республик, вводились должности старших нотариусов, разграничивалась компетенция государственных нотариальных контор и иных органов, осуществляющих нотариальные действия.

Закон СССР от 19 июля 1973 года "О государственном нотариате" (а затем в 1974 году и Закон РСФСР) возлагал контроль за нотариатом на Совет Министров РСФСР и союзных республик и соответствующие Министерства юстиции. Был расширен перечень нотариальных действий, детальнее регулировался порядок их совершения. Нотариусами тогда могли быть лица, имеющие высшее юридическое образование, а в отдельных случаях- и без высшего юридического образования, но имеющие стаж работы по юридической специальности не менее трех лет.

На долю нотариуса выпадало формальное удостоверение сравнительно небольшого числа сделок, фактов (факт нахождения гражданина в определенном месте, факт #M12291 9000344 #G0нахождения гражданина в живых), свидетельствование подписей на документах, копий, ведение наследственных дел и некоторые другие незначительные действия. Нотариус был незаметной частью государственной машины.

Сама фигура нотариуса была незавидной. Это был малооплачиваемый государственный служащий, находящийся на самом низу бюрократической лестницы, отсутствовала какая-либо заинтересованность в результатах труда (ставка нотариуса государственной нотариальной конторы была 120 рублей[[11]](#footnote-11)1), желание повышать квалификацию, бедной была и материально-техническая база, имели место пресловутые советские очереди. Финансировался нотариат, как принято говорить, по остаточному принципу, т.е. нотариусы получали то, что останется после распределения по другим бюрократическим структурам, поэтому нотариусами становились как правило те, кто имел более низкую квалификацию по сравнению с коллегами-юристами.

Затем, в связи с принятием 12 декабря 1993 года Конституции РФ, государство отказывается от монополии на нотариат. Активно развернулся процесс перераспределения собственности. Функции государства получили люди, находящиеся вне пределов его (государства) императивного влияния. Вводится институт стажеров, совершенствуется система профессиональной подготовки, ужесточаются требования к уровню квалификации. Российская юриспруденция превращает нотариуса в одну из ключевых фигур, стабилизирующих и развивающих практику надлежащего применения гражданско-правового законодательства[[12]](#footnote-12)1. Основы законодательства о нотариате, отправленные на экспертизу в Германию и Италию[[13]](#footnote-13)2 и, затем, принятые 11 февраля 1993 года, взяли за основу латинскую модель нотариата. Наряду с государственным нотариусом появился нотариус, занимающийся частной практикой, в субъектах РФ появились нотариальные палаты.

В законодательство, конечно, вносились отдельные изменения. Но когда Министерство юстиции России попыталось реанимировать нотариат, государство отнеслось к этому безразлично. Однако, с переходом общества к рыночным отношения стало ясно, что государственный нотариат к работе в новых условиях не готов. Все дело было в недостатках правовых и организационных форм его деятельности.

Как известно, открытие нотариальных контор, выделение единиц нотариусов осуществлялось Министерством юстиции. Оно определяло нагрузку нотариусов и просило через Министерство финансов у Совета Министров России дополнительные единицы, что позволило бы открыть новые нотариальные конторы или увеличить численность действующих. Только в 1992 году нотариальным конторам РФ выделено 600 должностей к уже имеющимся 4,5 тысячам нотариусов дополнительно. Но и это оказалось каплей в море.[[14]](#footnote-14). При этом численный состав (один нотариус на 30 тысяч населения) приблизил нас к Латинскому нотариату. Однако в практике нотариата ничего не изменилось. Мы столкнулись с обычным явлением для нашей страны, когда увеличение числа работников не влияет на повышение интенсивности их работы. Объясняется это тремя причинами.

Во-первых, нотариус не заинтересован в увеличении интенсивности своего труда, поскольку вся взысканная им пошлина перечисляется в бюджет государства. Сам же нотариус, получает лишь гарантированную заработную плату, которая, к слову сказать, оставляет желать лучшего. Можно принять одного клиента, можно – сотню, и при этом уровень заработной платы не изменится.

Во-вторых, в штате нотариальной конторы имелась всего одна машинистка, выполняющая машинописные работы для всех нотариусов. Но не во всех нотариальных конторах числились машинистки. В частности, в Йошкар-Олинской государственной конторе на 6 нотариусов не предусматривалось ни одной. Данная ситуация явилась следствием организационных недостатков. В странах латинского нотариата у одного нотариуса, как правило, имеется не менее пяти помощников. А нотариальная контора располагает высококвалифицированным штатом и самой современной оргтехникой. В наших же нотариальных конторах не каждый нотариус располагает пишущей машинкой, не говоря о других технических средствах. В нотариальной конторе города Йошкар-Олы имелось всего две машинки.

В-третьих, бывшее Министерство юстиции СССР в 1991 году утвердило Положение об оказании дополнительных платных услуг. На практике это обернулось дополнительными незаконными поборами, а очереди в нотариальных конторах, несмотря на подорожание услуг, продолжали расти. Но они и не могли сократиться. У нотариуса существовал свой интерес, ведь за изготовление документа, он получал плату как за дополнительные услуги, и причем немалую. Тарифом, установленным Управлением юстиции Москвы, например, за составление завещания с выездом на дом взыскивалась пошлина 20 руб., а за дополнительные услуги полагалось 600 руб. И такая ситуация была характерна для всех нотариальных действий. А то, что у дверей нотариальных контор громоздились очереди, считалось несущественным, главное – оказать дополнительные услуги.

В связи с этим перед Министерством юстиции РФ возникла дилемма: или увеличить число нотариусов в несколько раз, или коренным образом перестроить нотариат. Именно это обусловило необходимость разработки проекта Основ законодательства РФ о нотариате.

Подготавливая проект Основ, Министерство юстиции РФ стремилось дать возможность возродиться российскому свободному нотариату, не отказываясь и не принижая роль государственного. Авторы проекта Основ исходили из того, что свободный и государственный нотариат ничем не отличаются по своему правовому положению, что как государственным нотариусом, работающим в нотариальной конторе, так и свободным нотариусом может быть гражданин РФ, имеющий высшее юридическое образование, прошедший стажировку у нотариуса, сдавший квалификационный экзамен на право занятия нотариальной деятельностью и назначенный на должность.

Прежде чем стать нотариусом, необходимо пройти стажировку сроком до 1 года в нотариальной конторе. На первый взгляд может показаться, что эта стажировка не нужна. Однако это не так. Ведь в силу неумелых и неправильных действий нотариус наносит ущерб гражданам, который естественно, надо возмещать.

Нотариус совершает нотариальные действия от имени государства. Стало быть, государству не безразлично, какие будут у него нотариусы. Мало обладать необходимой суммой знаний, важно не превратиться в коммерсанта.

Работая над документами, он должен быть беспристрастным и разъяснять сторонам последствия тех или иных совершаемых им сделок. Если только свободный нотариус попадает в зависимость от коммерческих структур, тем самым он подпишет себе «смертный приговор», поскольку уже ни о какой беспристрастности речи идти не может. В своей деятельности он обязан оставаться самостоятельным и свободным.

Можно подвести итог: необходимость назначения нотариуса на должность диктуется самой логикой развития рыночных отношений, «нуждающихся» в законной защите интересов их участников.

2.2. Частный нотариат

Появление нотариусов, занимающихся частной практикой, вызывает сегодня множество споров и кривотолков. Принятие 11 февраля 1993 года Верховным Советом Российской Федерации Основ законодательства регламентировало построение свободного нотариата. Однако ориентир нотариальной службы на гарантию рыночных отношений породил новые проблемы. Государству кажется, что "частники" слишком много берут у казны. А там, где большие деньги, не дремлют и криминальные структуры.

Сейчас в России существует так называемый "свободный нотариат"[[15]](#footnote-15)1 Понятие "свободный" раскрывает Международный латинский нотариат (существует еще англосаксонская система права). Поскольку в России долгое время нотариат был только государственным, ему нужно было дать другое название, и его назвали частным. Я считаю, что термин "частный" некорректен. Вся их деятельность прописана в Основах о нотариате. Здесь четко сказано, что "частные" нотариусы осуществляют свои действия от лица государства, поэтому система частной являться никак не может. Собственностью нотариуса может стать стол, стул, но не документы, с которыми он работает, которые при уходе с этой должности передаются государству. Просто это название было выгодно для Минфина и для налоговой инспекции. Для них до сих пор не придумана отдельная статья налогообложения, и считают предпринимателями, хотя те льготы, которые даны предпринимателям, к нотариусу при налогообложении не применяются. В настоящее время "частный" нотариус за свои ошибки несет полную материальную и моральную ответственность. Он обязан заключить договор страхования своей деятельности, а это и есть тот фонд, который гарантирует потерпевшему возмещение вреда.

Можно привести пример когда страховая компания выплатила полностью сумму иска. Так, например решением Йошкар-Олинского городского суда от 07 апреля 1998 года по иску Сердюковой к нотариусу Шокиной Т.Г. о признании договора купли-продажи недействительным и возмещение материального ущерба было взыскано в пользу истицы 94 300 рублей ОАО «Росгосстрах Марий Эл»[[16]](#footnote-16)1 Налоговая политика в отношении нотариуса очень своеобразная, порой такая, что ничем ее объяснить невозможно. В казну государства нотариус платит те же отчисления, что и любое физическое лицо, занимающееся предпринимательской деятельностью - 30% подоходного налога, 28% - в Пенсионный фонд, 2% - в региональную нотариальную палату. При этом, те льготы, которые даны предпринимателям, к нотариусу не применяются. Транспорт и расходы на него в затраты нотариусу не идут. Самый честный налогоплательщик из физических лиц - это нотариус. Потому что при получении тарифа за сделку ведется его тройная регистрация. Сумма тарифа указывается в реестре, в документах, удостоверенных нотариусом, и в книге учета для налоговой инспекции.

Скрыть эти данные просто невозможно. Это надо быть вообще без головы, и вряд ли найдется такой нотариус, который не понимал бы этого.

Тарифы за оформление документов, сделок для государственных и частнопрактикующих нотариусов одинаковые, но при этом государство не несет абсолютно никакой материальной ответственности, а тем более моральной, перед гражданином или предприятием в случае нарушения его прав государственным нотариусом.

К государственным и частным нотариусам при перечислении в казну налогов применяется совершенно разный подход. Государственный нотариус получает заработную плату. Должностные оклады определяются органом юстиции на местах и федеральным Министерством юстиции. А частный получает все, что он взыскивает с гражданина, предприятия, по крайней мере, именно эта сумма тарифа признается налоговыми органами его доходом. Хотя из этого дохода он выплачивает все обязательные платежи и налоги государству. К тому же свою деятельность частнопрактикующий нотариус обеспечивает сам полностью, а это и канцтовары, и компьютеры, и мебель, и аренда или приобретение помещения под контору. В 1996 году на содержание нотариальных контор частнопрактикующим нотариатом было потрачено 8 млрд. рублей, при этом перечислено в местный бюджет 15 млрд. рублей, в Пенсионный фонд - 3 млрд. рублей, в территориальный медицинский фонд страхования 1,5 млрд. рублей.

Какова же структура взаимоотношений частнопрактикующего нотариата с органами юстиции, является ли свободный нотариат частью правоохранительной системы? Слово "нотариус" и происходит от латинского "nota", что значит буква закона. 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)1. 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.

Частнопрактикующий нотариат не состоит в профессионально-трудовых отношениях ни с кем, потому что существует самостоятельная система финансирования. То, что нотариус назначается на должность отделом юстиции, это не трудовые отношения. Государство наделяет свободный нотариат лишь 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.

Для представления и защиты интересов нотариусов и созданы нотариальные палаты: в регионах - региональные, в целом по России - федеральная. Нотариальная палата является нашим контрольным органом, координационной структурой, нашим профессиональным сообществом, объединением. 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. Придать же этим отношениям правовой, стабильный и бесконфликтный характер - это одна из задач нотариальной палаты.

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. Сама же лицензия свидетельствует лишь о том, что человек прошел стажировку, сдал квалификационный экзамен и потенциально у него есть возможность стать нотариусом.

В настоящее время появилось много проблем, связанных с судьбой нотариата в Российской Федерации и непосредственно с деятельность нотариусов. При социологических опросах нотариусов определяется круг основных вопросов, требующих разрешения.

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. 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 пере 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[[18]](#footnote-18)1. 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 закона о 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 же принятия вышеуказанного закона заключающие сделку лица должны будут сразу минуя нотариусов, подавать свои документы (договоры) в органы, и 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 закон нанесет 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 Уголовный кодекс, предусматривает также уголовную ответственность частных нотариусов в случае злоупотребления полномочиями (ст. 202).

Третья проблема связана непосредственно с нотариально 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.

Для примера можно привести дело, в котором принимал участие нотариус. Заявительница З. Обратилась с иском в Басманный межмуниципальный суд г.Москвы с жалобой на совершенное нотариусом нотариальное действие – удостоверение договора купли-продажи квартиры, заключенного братом заявительницы. З. Требовала возмещения ей морального ущерба в 300 тыс. рублей. З. Утверждала, что является собственницей проданной квартиры, в подтверждение чего представила в суд справку ЖСК о том, что пай ею выплачен полностью. Возражая против жалобы, нотариус обратил внимание суда на то, что сделка была удостоверена с соблюдением действующего законодательства: нотариусу были представлены все необходимые документы, в частности, свидетельство о собственности на жилище на имя продавца С. и справка ЖСК, выданная также на имя продавца С. Согласно статье 45 Основ о нотариате нотариус не принимает для совершения нотариального действия документы, имеющие подчистки или приписки, зачеркнутые слова или исправления. Представленная же С. справка из ЖСК полностью соответствовала требованиям, предъявленным к такого рода документам, в том числе на ней была проставлена печать ЖСК и подпись председателя кооператива. Нотариус заявил в суде, что в данном случае имелся спор о праве между З. и С. – спор о том, кто имел право на получение в ЖСК справки о выплаченном пае. Басманный межмуниципальный суд вынес определение об оставлении жалобы З. Без рассмотрения и предложил ей предъявить иск на общих основаниях[[19]](#footnote-19)1.

При рассмотрении спора в порядке особого производства нотариус вынужден будет сам собирать все доказательства, ходатайствовать о вызове свидетелей, то есть, по сути, выступать в защиту одной из сторон, хотя должны были бы делать сами стороны либо их адвокаты.

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. Пока такие бланк были введены только для доверенностей на право пользования распоряжения автотранспортом. Но и они далеки от идеала, так как рассчитаны только на простые случаи. Как стало известно, московские власти собираются ввести обязательные бланки и для различных договоров, но пока это только планы, и когда они осуществятся - неизвестно.

Нотариус становится заинтересован в результатах своего труда, поэтому на частную практику переходит абсолютное большинство нотариусов. Так, например в течение 1993 года в Псковской области из 38 нотариусов 20 перешли на частную практику, а из 18 оставшихся 10 человек не имели высшего юридического образования. Во многих регионах к 1998 году исчезают государственные нотариальные конторы. Так, например, в Вологодской области в августе 1998 года ликвидированы 2 последние государственные нотариальные конторы. Вместе с тем, существуют примеры усиления роли государственного нотариата. Например, в Республике Беларусь также сосуществует государственный и негосударственный нотариат, однако в настоящее время первый все более усиливает свои позиции[[20]](#footnote-20)1. В настоящее время замечается существенный рост частнопрактикующих нотариусов, которых существовало 6150 в 2002 году, по сравнению с 2001 годом – 5970[[21]](#footnote-21)2. Поднялся статус нотариуса, а вместе с ним и его доходы (весь полученный после уплаты налогов доход нотариус, занимающийся частной практикой оставляет себе, хотя госпошлина за совершение нотариальных действий должна была приносить доход государственному бюджету). Теперь нотариус несет ответственность за законность совершаемых им нотариальных действий (обязательное страхование деятельности). Рамки данной работы не позволяют более подробно осветить основные изменения, касающиеся производства отдельных нотариальных действий, так как служат предметом изучения отдельных отраслей права.

Таким образом, с отказом России от командно-административных методов регулирования экономических отношений, с возрождением частной собственности нотариат пережил второе рождение. Исторический опыт показывает, что потребность в нотариате была и будет, однако его значимость и весомость зависит от политического режима, а также от осознания властью его потенциала.

2.3. Нотариальный опыт в Марий Эл

В мае 1998 года в Москве прошел I Всероссийский конгресс «Нотариат, права человека, гражданское общество и государство», на котором присутствовало большое количество нотариусов России, руководители высших органов различных российских организаций, представители Администрации президента, научного сообщества, зарубежные гости. На конгрессе было высказано мнение, что российский нотариат соответствует международным стандартам, несмотря на незначительный срок его развития.

Нотариальная палата Республики Марий Эл является частью нотариального сообщества России. Нотариальная палата РМЭ была учреждена на собрании нотариусов в конце сентября 1993 года. 6 октября 1993 года министерство юстиции Республики Марий Эл зарегистрировало первый Устав нотариальной палаты .. Первым Президентом нотариальной палаты республики была избрана Лежнина Людмила Николаевна, которая ранее занимала должность старшего государственного нотариуса Первой Йошкар-Олинской государственной нотариальной конторы и которая имеет лицензию № 1 на право занятия нотариальной деятельностью, выданную Министерством юстиции РМЭ. Вот уже почти девять лет бессменным вице-президентом нотариальной палаты является нотариус г. Йошкар-Олы Кушнер Галина Вениаминовна, с января 1995 года и до сегодняшних дней палату возглавляет нотариус г. Йошкар-Олы Алекесандрин В.Г.

Начинать было трудно. Всегда страшно менять свою жизнь, тем более коренным образом. Первые нотариусы шли буквально в неизвестность. Но нотариусы республики достойно справились со всеми трудностями, так как всегда старались действовать разумно, согласованно, в контакте с Министерством юстиции, а ныне с Управлением юстиции по Республике Марий Эл, одной из важнейших функций которого является содействие в усилении институтов, структурно входящих в систему юстиции. Так в 1997 году при согласии Министерства юстиции республики, было принято решение о переходе в республике на единую организационную форму нотариата – на основе самостоятельной организации нотариусами своей деятельности. И если на первом собрании, на котором была учреждена нотариальная Палата республики, присутствовало всего 8 частнопрактикующих нотариусов, то на сегодняшний день в нотариальной Палате Республики Марий Эл состоят 22 частнопрактикующих нотариуса.

Переход на единую организационную форму деятельности нотариата в республике позволил:

* во-первых, наиболее полно и качественно обеспечить защиту прав и законных интересов населения. Все нотариусы республики и их помощники имеют только высшее юридическое образование и определенный профессиональный опыт;
* во-вторых, заметно повысился уровень культуры обслуживания клиентов за счет технической переоснащенности нотариальных контор. Исчезли очереди к нотариусам.
* в-третьих, переход к частному нотариату полностью исключил его содержание за счет бюджетных средств. В системе республиканского нотариата стало возможным задействовать более 35 человек помимо собственно нотариусов.

Нотариальная Палата республики Марий Эл имеет свой офис, в котором созданы все условия для проведения совещаний, общения нотариусов.

Марийские нотариусы по праву гордятся тем, что в их рядах работает старейший нотариус Российской Федерации Зоя Ивановна Бусыгина. Зоя Ивановна с 1971 по 1982 год она работала в Первой Йошкар-Олинской государственной нотариальной конторе. 28 марта 1980 года коллектив конторы, возглавляемой Зоей Ивановной, занял третье место среди 220 нотариальных контор России во Всероссийском общественном смотре-конкурсе на звание лучшей Первой государственной нотариальной конторы и был награжден Почетной грамотой коллегии министерства юстиции РСФСР и Президиума Центрального комитета профсоюза работников государственных учреждений. Высоко был оценен труд нотариуса Бусыгиной З.И. и Российской Федеральной нотариальной палатой, 23 мая 1998 года в Колонном зале Дома Союзов, где проходил Первый Всероссийский конгресс нотариусов, ей была вручена Почетная грамота «За вклад в развитие возрожденного Российского нотариата и большую плодотворную работу». В сентябре 2000 года нотариус Бусыгина З.И. была награждена медалью «Заслуженный юрист Марий Эл».

Интересно познакомиться и с воспоминаниями Бусыгиной Зои Ивановны о становлении и развитии марийского нотариата, о замечательных людях, трудившихся на должностях государственных нотариусов в Йошкар-Оле и районных центрах республики, об условиях, в которых трудились марийские нотариусы.

Так, с 1930 по 1939 год в столице республики и в районных центрах работали заведующие нотариальными столами, находившимися при судах. Первая нотариальная контора в г. Йошкар-Ола размещалась в двухэтажном деревянном здании, находившемся на углу улиц Комсомольская и Чехова. В 1953 году здание сгорело, тогда нотариальная контора была размещена на втором этаже здания по адресу: г. Йошкар-Ола, ул. Коммунистическая, дом 13, (в настоящее время находится Верховный Суд Республики Марий Эл), а с 1992 года государственные нотариусы г. Йошкар-Ола работали по адресу: г. Йошкар-Ола, ул. Красноармейская, д.98 «а».

Нотариусы работали в то время без помощников, консультантов и секретарей. Документы печатали на старых пишущих машинках, на плохой бумаге. Денег на развитие нотариата у государства катастрофически не хватало: должность нотариуса была одной из самых малооплачиваемых, и работали нотариусами люди, действительно влюбленные в эту замечательную юридическую профессию, работали как говорится, не за страх, а за совесть, причем нотариусы всегда отличались высоким уровнем квалификации, хорошими знаниями в области гражданского права.

Так, один из первых заведующих нотариальными столами Щербаков Ионас Николаевич впоследствии, во время Великой Отечественной Войны был переведен на должность заместителя председателя Верховного Суда Марийской АССР.

С 1957 по 1971 год на должности старшего нотариуса первой Йошкар-Олинской государственной нотариальной конторы работал Ванштейн Григорий Соломонович, в настоящее время он – доцент кафедры частного права России и зарубежных стран на юридическом факультете Марийского государственного университета, преподаватель основ нотариата в Марийском филиале Московского открытого социального университета.

Долгое время на должности старшего государственного нотариуса Первой Йошкар-Олинской государственной нотариальной конторы работала Романова Евгения Ивановна

Около десяти лет своей жизни отдала нотариату и старейший юрист Республики Марий Эл Егошина Афимия Михайловна : с 1971 по 1972 год она работала старшим нотариусом Первой Йошкар-Олинской государственной нотариальной конторы, а затем была переведена на должность старшего консультанта министерства юстиции Марийской АССР по нотариату, где и работала до выхода на пенсию.

В настоящее время нотариусами республики ежегодно совершается более 100 000 нотариальных действий. Причем число нотариальных действий совершаемых нотариусами, растет из года в год в среднем на 20-25 %. Если в 1998 году было совершено 72944 нотариальных действия, то уже в 2001 году их количество возросло до 124178, что составляет 70,2%[[22]](#footnote-22).

Все это безусловно свидетельствует о востребованности нотариата населением. Достигнутые результаты не были бы возможны без организационных начал и контроля со стороны Управления юстиции по Республике Марий Эл, с которым нотариальной Палате всегда удается конструктивно и бесконфликтно решать все вопросы, отнесенные законодательством к совместной компетенции. В рамках тесного взаимодействия с Управлением юстиции стало возможным существенно усилить государственный контроль за деятельностью нотариусов, укрепить организационные основы нотариата республики.

**3 ХАРАКТЕРИСТИКА ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА И РАЗВИТИЕ НОТАРИАТА**

3.1 Характеристика законодательства о нотариате

Актом высшей юридической силы и основой для текущего законодательства является Конституция РФ 1993 года, она закрепляет основные положения о государственном устройстве, правах и свободах человека и гражданина и т.д. Не обошла она своим вниманием и нотариат. «Каждому гарантируется право на получение квалифицированной юридической помощи» сказано в ч.1 статьи 48, а нотариальная деятельность оказывает юридическую помощь и защиту прав и охраняемых законом интересов граждан и юридических лиц. Также согласно Конституции РФ нотариат находится в совместном ведении РФ и ее субъектов[[23]](#footnote-23)1, т.е. Федерация устанавливает основные принципы деятельности органов нотариата, но субъекты могут детализировать, развивать определенные положения.

Основным нормативным актом, регулирующим деятельность нотариусов, являются Основы о нотариате. Их принятие было закономерным явлением в связи с зарождением имущественного оборота, объективной необходимостью защиты частной собственности, вовлечением в гражданский оборот недвижимости, земли и иного дорогостоящего имущества. Основы пошли по пути учреждения свободного нотариата, т.е. ввели институт свободных нотариусов – независимых представителей государства.

Уникальность данного института (так называемого нотариата латинского типа), его полезность, а также экономичность для общества заключается в том, что нотариат позволяет обеспечить правоохранительные функции, законность и правомерность юридических действий участников гражданского оборота за счет них самих, без каких-либо затрат со стороны государства. Данные преимущества проявляются сейчас, когда государство испытывает трудности с финансированием правоохранительной и судебной системы. Введение института нотариусов, занимающихся частной практикой, является наиболее яркой и положительной чертой Основ законодательства о нотариате. Однако роль государственного нотариата не принижается. Тем не менее, полагается, что государственный постепенно отомрет.

Структурно Основы о нотариате состоят из двух разделов: Организационные основы деятельности нотариата и Нотариальные действия и правила их совершения. В первый раздел входят главы о правовом статусе нотариусов, об их правах и обязанностях, порядке учреждения, замещения и ликвидации должностей нотариусов, а также должностей стажера и помощника нотариуса; о финансовом обеспечении и контроле над деятельностью нотариусов и о нотариальных палатах как особых профессиональных объединениях нотариусов, занимающихся частной практикой. Главы второго раздела посвящены определению круга нотариальных действий и правилам их совершения, а также применению нотариусами норм иностранного права и международных договоров.

То, что нотариальный процесс как определенная законом процедура совершения нотариальных действий, существует, является очевидным и для практикующих нотариусов, и для ученых[[24]](#footnote-24)1. Долгое время своеобразным «процессуальным кодексом» для нотариусов была Инструкция о порядке совершения нотариальных действий государственными нотариальными конторами РСФСР, утвержденная приказом Министра юстиции РСФСР от 06 января 1987 года № 01/16-01[[25]](#footnote-25)2. Данная инструкция достаточно подробно описывала общий порядок совершения нотариальных действий и правила совершения отдельных видов, но применительно к уже давно утратившему силу законодательству, и 26 апреля 1999 года приказом Министра юстиции № 73 была признана утратившей силу. Таким образом, сложилась ситуация, в результате которой, кроме Основ, не было ни одного акта, регулирующего порядок совершения нотариальных действий; однако его положения не являются исчерпывающими и требуют более детального регламентирования. Поэтому Федеральная нотариальная палата РФ рекомендовала руководствоваться некоторыми отмененными положениями инструкции, поскольку они являлись единственными положениями, регулирующими порядок совершения нотариусами некоторых нотариальных действий, а их отмена увеличивала количество пробелов правового регулирования порядка совершения нотариальных действий. Из 195 положений инструкции ФНП рекомендовала придерживаться 88. Но позже, 15 марта 2000 года приказом Министра юстиции № 91 были утверждены Методические рекомендации по совершению отдельных видов нотариальных действий нотариусами РФ[[26]](#footnote-26)1.

Также существует Инструкция о порядке совершения нотариальных действий должностными лицами органов исполнительной власти, утвержденная Министерством юстиции 19 марта 1996 года[[27]](#footnote-27)2. Данная инструкция детально определяет порядок совершения нотариальных действий, отнесенных к компетенции должностных лиц органов исполнительной власти.

Существует и ряд актов, утвержденных Министерством юстиции РФ и определяющих правовой статус лиц, желающих стать нотариусами: Порядок прохождения стажировки лицами, претендующими на должность нотариуса[[28]](#footnote-28)3; Положение о квалификационной комиссии по приему экзамена у лиц, желающих получить лицензию на право нотариальной деятельности[[29]](#footnote-29)4.

Одним из важнейших законов, регулирующих порядок деятельности нотариусов, является «Закон о государственной пошлине» от 09 декабря 1991 года (в редакции 31 декабря 1995 г., с последующими изменениями). Согласно которому за выполнение нотариальных действий, нотариусы, занимающиеся частной практикой, взимают плату по тарифам, соответствующим размерам государственной пошлины, предусмотренной за совершение аналогичного действия в государственной нотариальной конторе. В других случаях тариф определяется соглашением между лицами, обратившимися к нотариусу, и нотариусом (ст.22 Основ о нотариате). Данное правило является защитой интересов нотариусов, занимающихся частной практикой, поскольку они самостоятельно несут ответственность, платят налоги и иные платежи в бюджет и внебюджетные фонды, при этом не получая никакой поддержки от государства; поэтому, если взыскивать плату по всем действиям согласно закону «О государственной пошлине», то нотариус чисто экономически не сможет осуществлять свою деятельность.

Необходимо сказать и о законодательстве, касающимся нотариальной формы документов, т.е. определяющем обязательность нотариальной формы для определенных видов документов.

Прежде всего это Гражданский кодекс РФ. Авторы-разработчики Гражданского кодекса сознательно пошли по пути уменьшения количества сделок и документов, требующих обязательной нотариальной формы, что вряд ли можно считать положительным явлением Гражданского кодекса. Вызывает недоумение положение п.1 ст.163 ГК, которое сводит нотариальное удостоверение к проставлению удостоверительной надписи нотариусом т.е. фактически существо нотариального действия состоит из того, что нотариус просто подписывает документ. Хотя на самом деле оно включает в себя большой круг действий: нотариус проверяет личность обратившихся, их правоспособность и дееспособность, разъясняет права и обязанности, предупреждает о последствиях совершаемого нотариального действия и т.д. Данное положение противоречит и ст.1 Основ законодательства о нотариате, в которой говорится о нотариальных действиях, а не удостоверительных надписях. Кроме того, удостоверительные надписи относятся к правилам совершения нотариальных действий и в сферу регулирования ГК никак не входят.

Гражданский кодекс содержит очень небольшой вид сделок, для которых требуется обязательная нотариальная форма: договор об ипотеке и залоговое соглашение (ст.339, 349); договоры ренты всех видов (гл.33); доверенности на совершение сделки, требующей нотариальной формы или выдаваемой в порядке передоверия (ст.185,187); завещание и свидетельство о праве на наследство (ст.1124, ст.1162); но любая сделка по желанию сторон может быть заключена в нотариальной форме.

Особо остро стоит вопрос по поводу совершения сделок с недвижимостью, в особенности мс жилыми помещениями – ГК РФ не предусматривает обязательной нотариальной формы для данных сделок. Данное положение существенно сужает гарантии. Обеспечивающие конституционный принцип охраны прав и свобод, включая право собственности. Негативным следствием этого явилось то, что граждане зачастую лишались права собственности в результате возросшей криминальной деятельности насильственного и мошеннического характера в сфере операций с недвижимостью[[30]](#footnote-30)1.

Сделка с недвижимостью является сложным юридическим, и для его правильного совершения требуется юридическая помощь. Нотариальное удостоверение сделок с недвижимостью необходимо для того, чтобы уже на стадии заключения договора с помощью квалифицированного юриста – нотариуса – внести ясность во взаимоотношения сторон по содержанию договора, устранить все недоговоренности противоречия между сторонами с тем, чтобы в будущем исключить возникновение имущественных споров. Это упорядочивает гражданский оборот с недвижимым имуществом, освобождает суды при возникновении спора от дополнительных усилий по установлению подлинности договора. Тем более что нотариус, занимающийся частной практикой, несет самостоятельную ответственность за ущерб, причиненный ненадлежащим исполнением своих обязанностей. Отсутствие обязательной нотариальной формы для сделок с недвижимостью, во всяком случае, с жилыми помещениями, можно отнести к недостаткам ГК РФ.

Что касается иных нормативных актов, то это прежде всего, Семейный кодекс, в соответствии с которым для совершения сделки по распоряжению недвижимостью или сделки, требующей нотариального удостоверения требуется согласие супруга удостоверенной нотариусом – ст.35; брачный договор – ст.41; соглашение об уплате алиментов – ст.100), закон «О простом и переводном векселе» (протест векселя), Кодекс торгового мореплавания РФ (морской протест), закон «Об ипотеке» (закладная, нотариальное удостоверение соглашения между должником, залогодателем и законным владельцем закладной, нотариально удостоверенная копия этого соглашения, нотариальное удостоверение уступки прав по договору об ипотеке, нотариально удостоверенное обязательство освободить заложенный дом или квартиру) и ряд других актов. Всего в законодательстве предусмотрено 27 сделок и документов, для которых требуется нотариальная форма.

Следовало бы упомянуть о проекте Федерального закона «Об организации и деятельности нотариата в РФ», который был разработан рабочей группой, созданной совместным распоряжением заместителя руководителя Администрации Президента РФ и Руководителем Аппарата Правительства РФ в октябре 2002 года в целях приведения Основ законодательства РФ о нотариате в соответствие с Конституцией РФ и направлен Президентам нотариальных палат субъектов РФ для рассмотрения. Впервые законопроект определяет нотариат как публично-правовой институт предупредительного правосудия, действующий от имени государства и призванный обеспечивать защиту конституционных прав граждан и юридических лиц.

Одним из принципиальных положений данного законопроекта является переход нотариата России на единую организационную основу деятельности в форме внебюджетного нотариата, что освободит бюджеты субъектов РФ от бремени содержания государственных нотариальных контор, и наиболее полно обеспечит потребности граждан и юридических лиц, нуждающихся в нотариальной помощи.

В проекте четко разграничены полномочия между РФ и субъектами РФ в части организации деятельности нотариата РФ. Субъектам РФ переданы полномочия по определению количества должностей нотариусов, границ нотариальных округов, избранию представителей в квалификационно-конкурсную комиссию, наделению должностных лиц органов местного самоуправления полномочиями по совершению нотариальных действий.

Законопроект регулирует формы и пределы государственного контроля за нотариатом. Например, в ст.63 п.1 говорится, что контроль за нотариальной деятельностью осуществляется в форме проверок. В ст.66, п.1 уточняется, что контроль за деятельностью нотариуса осуществляет орган юстиции и нотариальная палата, а при необходимости – Министерство юстиции РФ.

Определены полномочия органов юстиции и нотариальных палат в сфере регулирования деятельности нотариата.

Более четко определены по сравнению с действующим законодательством о нотариате принципы финансирования нотариальной деятельности. В частности, вводится новый вид федеральных выплат – гербовый сбор, составляющий 1 процент от нотариального тарифа. Законопроект впервые предусматривает не только индивидуальное страхование риска профессиональной ответственности нотариуса, но и обязательное коллективное солидарное страхование риска профессиональной ответственности нотариусов нотариальной палатой, что наиболее надежно гарантирует права граждан.

Установлен единый порядок совершения нотариальных действий на всей территории РФ, что позволит устранить существующее неравенство граждан в зависимости от места проживания.

Уточнен и расширен перечень нотариальных действий. Добавлены такие действия, как удостоверение соглашения о примирительных процедурах, передача документов на государственную регистрацию прав на недвижимое имущество и сделок с ним и получает их после проведения государственной регистрации. Это обеспечит защиту законных интересов участников гражданского оборота и снизит загрузку судов.

В заключительной третьей части предлагается в течение одного года с момента введения в действие ликвидировать все государственные нотариальные конторы.

Следовало бы сказать и о законах, которые касаются нотариата лишь в части. Так, глава 37 (ст.310-312) ГПК РФ определяет порядок подачи жалобы на нотариальные действия или на отказ в их совершении. Всего в 2002 году поступило 2173 жалобы на нотариусов, к 199 применены меры взыскания[[31]](#footnote-31)1. Фактически данная глава ГПК РФ закрепляет контроль судебных органов за законностью правоохранительной деятельности нотариусов, это обусловливается тем, что нотариус осуществляет именно правоохранительную функцию. Этот контроль сопоставим с надзорно-контрольными функциями суда второй инстанции в гражданском судопроизводстве, что повышает ответственность нотариусов за совершаемые действия.

Наиболее суровой мерой ответственности для нотариусов, занимающихся частной практикой, являются санкции, предусмотренные ст. 202 Уголовного кодекса Российской Федерации – «Злоупотребление полномочиями частными нотариусами и аудиторами». Применяемый в Уголовном кодексе термин «частный нотариус» некорректен и по своей сути противоречит Основам законодательства о нотариате. Данный термин применим скорее в бытовом обороте, но никак не в законе. Кроме того, отнесение данного состава преступления в главу о преступлениях против интересов службы в коммерческих и иных организациях (в части, касающейся нотариусов) также противоречит закону, поскольку нотариальная деятельность не является предпринимательской (коммерческой) и никаких управленческих функций в коммерческой организации нотариус осуществлять не может – опять же в силу закона. Под злоупотреблением полномочиями понимается использование своих полномочий вопреки задачам своей деятельности и в целях извлечения выгод и преимуществ для себя или других лиц либо нанесение вреда другим лицам и в случае, если это деяние причинило существенный вред правам и законным интересам граждан или организаций, либо охраняемым законом интересам общества и государства; наказание может быть назначено в виде штрафа, ареста или лишения свободы (до трех лет) с лишением права заниматься определенные должности.

Что касается государственных нотариусов или должностных лиц органов исполнительной власти, осуществляющих нотариальные действия, то они несут ответственность в соответствии с главой 30 УК РФ «Преступления против государственной власти, интересов государственной службы и службы в органах местного самоуправления» за злоупотребление должностными полномочиями , получение взятки, халатность и т.д.

Данное разделение мер ответственности не соответствует закону, т.к. государственные нотариусы и «частные» нотариусы осуществляют одни и те же полномочия и функции, переданные им государством, имеют равный правовой статус и, следовательно, должны нести равную ответственность. Поэтому представляется логичным поместить статью об ответственности нотариусов, занимающихся частной практикой, следовало бы поместить в гл.30 УК РФ, и они бы несли ответственность как должностные лица (они все-таки имеют некоторые признаки должностного лица, пусть и не в полном смысле)[[32]](#footnote-32).

Закрепление уголовной ответственности нотариусов свидетельствует о значимости данного института и о высокой степени общественной опасности, которую может повлечь злоупотребление нотариусом своими полномочиями. В настоящее время рассматривается ряд проектов об изменении Основ о нотариате (основной вопрос – введение единого правового статуса нотариуса): проект закона «О нотариальном тарифе», «Об обязательном страховании профессиональной ответственности нотариусов» и ряд других нормативных правовых актов.

Таким образом, законодательство, касающееся нотариата, не является полным, завершенным и совершенным, но тем не менее, позволяет нотариату достаточно эффективно осуществлять защиту прав граждан и юридических лиц.

3.2. Перспективы развития нотариата

Фундаментальное реформирование отношений собственности явилось объективным фактором современного выделения роли и значимости института нотариата. Новые принципы организации нотариальной деятельности, заложенные в Основах о нотариате, не только решили организационные проблемы по нотариальному обеспечению субъектов гражданско-правовых отношений, но и позволили государству практически снять с себя большинство организационных вопросов и материальных затрат в этой сфере. За девятилетний период существования российский нотариат претерпел изменения не только в количественном, но и в качественном отношении. Среди них: рост уровня самосознания в нотариальном сообществе, рост профессионализма нотариусов; увеличение нотариальных контор, более быстрое обслуживание граждан и организаций и многое другое.

Не умаляя положительных сторон в развитии российского нотариата, следует признать и наличие серьезных негативных факторов. К их числу относятся:

Противоречивость и неоднозначность действующей базы о нотариате;

Отсутствие серьезных научных исследований современной отечественной науки по нотариату;

Умаление на законодательном уровне роли функций нотариуса, выражающаяся в сведении его роли лишь к процедуре подписания документа и проставления печати;

Интерес криминальных структур к сфере нотариата[[33]](#footnote-33)1.

Юдушкин С.М. заместитель министра юстиции РФ отмечает следующий ряд проблем, которые сопряжены с развитием нотариата:

Затруднение развития института нотариата существованием двух организационных форм осуществления нотариальной деятельности – работой нотариусов в государственных нотариальных конторах и частной практикой, отсутствием в законодательстве положений регламентирующих переход к единой организационной форме осуществления нотариальной деятельности.

Необходимость усиления роли государственного контроля за осуществлением нотариальной деятельности;

Повышение роли профессиональных объединений нотариусов в росте профессиональной подготовки нотариусов, повышение их квалификации, организация страхования нотариальной деятельности,

Необходимость повышения требований к профессиональной подготовке лиц, занимающих должности нотариусов или претендующих на занятие этих должностей. В этой связи отмечается отсутствие специальных учреждений, занимающихся подготовкой кадров для нотариата и системы постоянного повышения квалификации нотариусов и их помощников;

Недостаточный уровень правового информирования населения, в том числе по вопросам нотариата[[34]](#footnote-34)1.

Принимая во внимание изложенное, представляется необходимой разработка и реализация комплекса мер по дальнейшему развитию в РФ института нотариата, исходя из необходимости завершения законодательного, организационного, кадрового становления единого нотариата как одного из способов обеспечения и охраны имущественных прав и законных интересов участников гражданского оборота.

Решение указанной задачи предполагает:

Анализ действующего законодательства по вопросам, связанным с институтом нотариата и разработка предложений, направленных на совершенствование российского законодательства.

Совершенствование организации деятельности нотариальных палат, а также осуществление контроля за деятельностью нотариусов со стороны органов юстиции и нотариальных палат.

Разработка типовых документов и методических указаний, которые могут быть использованы нотариусами при совершении нотариальных действий, и создание системы информационного обеспечения нотариусов

Изучение, анализ и возможное использование опыта законодательного решения аналогичных проблем в странах ЕС.

Данная программа рассчитана на несколько лет и предполагает реализацию в несколько этапов. Для того, чтобы обеспечить реализацию программы необходимо создать рабочие группы по выработке законодательных предложений, использующих зарубежный опыт решения аналогичных проблем; проводить научно-практические конференции, семинары и симпозиумы по проблемам законодательства; обеспечить стажировку специалистов органов юстиции и нотариусов в странах ЕС; сформировать рабочие группы для создания программ информационного обеспечения нотариальной деятельности с использованием опыта зарубежных коллег. Основными участниками реализации программы являются нотариусы, нотариальные палаты и органы юстиции.

Федеральная нотариальная палата исходит из того, что концептуальной основой развития российского нотариата является создание правовых, экономических и организационных основ и механизмов, обеспечивающих выполнение институтом нотариата следующих задач:

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

Обеспечение реализации фискальных функций и интересов государства;

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 частника в Европейский Экономический Союз в рамках международных обязательств России.

ФНП предполагает дальнейшее развитие нотариата по следующим направлениям:

Организационное, включающее в себя проведение широкого круга мероприятий по совершенствованию деятельности нотариусов и нотариальных палат, установление более конструктивных взаимоотношений между нотариальными палатами и органами исполнительной власти и судебными органами, устранению негативных явлений в деятельности нотариусов и нотариальных палат;

Законодательное, включающее в себя создание правовой базы по нотариату, обеспечивающей реализацию стоящих задач, расширяющей влияние государства на развитие и функционирование системы нотариата на законодательном уровне, на уровне исполнительных органов власти и судебных органов, а также препятствующих возникновению в нотариате криминальных явлений и негативных факторов;

Международное, включающее в себя более активное участие в работе Международного Союза Латинского Нотариата и использование его потенциала для повышения международного статуса России и уровня российской правовой системы и экономической системы.

Концепция ФНП создает объективные условия для реализации судебной реформы, привлечения данного института в качестве активного участника создания в России системы учета недвижимости и сделок с ней, обеспечения интересов граждан, вкладывающих свои денежные средства в то или иное дело в рамках акционерных обществ и хозяйственных товариществ.

Казаневич И.Л., начальник отдела правовой помощи Управления Министерства юстиции РФ по Ханты-Мансийскому округу видит проблему в отсутствии четкой регламентации системы нотариата. Он предлагает искать выход двумя способами: методами поиска нестандартного решения или по аналогии[[35]](#footnote-35)1.

Предлагается несколько возможных вариантов.

Вариант 1

Систему нотариата в РФ составляют нотариальные палаты субъектов РФ. В данном случае законодательно закрепляются публично-властные (по отношению к нотариусам) полномочия нотариальных палат, имеющих статус юридического лица.

По аналогии с адвокатурой образца 1980 года Минюст России:

-дает согласие на образование нотариальной палаты в субъекте РФ

-ведет реестр нотариальных палат

-регистрирует устав ФНП РФ, состоящей из представителей нотариальных палат субъектов РФ

По аналогии с учреждением юстиции по государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним количество нотариусов или нотариальных контор определяется решением органа исполнительной власти субъекта РФ.

Вариант устраняет споры о первичности нотариальной палаты.

Вариант 2

Систему нотариата в РФ составляют нотариальные конторы.

Вариант устраняет пробел в сложившейся практике, обязывает нотариусов иметь помещение для совершения нотариальных действий, повышает статус нотариальных контор, оправдывает необходимость ведения Министерством юстиции РФ реестра нотариальных контор и функцию территориальных органов Министерства юстиции РФ по обеспечению деятельности нотариальных контор, финансируемых за счет бюджетных сфер.

Вариант 3

Систему нотариата в РФ составляют нотариусы и уполномоченные должностные лица консульских учреждений.

Вариант предусматривает на территории РФ систему единого типа внебюджетного нотариата.

В дотационных районах, в которых деятельность нотариуса экономически нерентабельна, по совместному решению территориального органа юстиции и нотариальной палаты нотариусу можно разрешить заниматься иной деятельностью, целью которой не является извлечение прибыли (адвокат, служащий органов местного самоуправления по контракту)

Предоставление права должностным лицам консульских учреждений совершать нотариальные действия соответствует сложившейся мировой практике.

Вариант 4

В данном случае закрепляется единый принцип осуществления нотариальной деятельности, в т.ч. за территорией РФ.

Органами нотариата являются нотариальные палаты. Нотариусы по согласованию с Минюстом и МИДом России по контракту работают в консульских учреждениях.

Вариант 5

Систему нотариата в РФ составляют нотариусы и уполномоченные должностные лица.

Компетенция указанных лиц и порядок совершения нотариальных действий устанавливается в соответствии с законом. Вариант закрепляет статус нотариуса как субъекта правоотношений, но нотариальная деятельность в данном случае не носит исключительный характер, т.к. отдельные нотариальные действия вправе совершать и иные лица.

В соответствии со ст. 15.6 Кодекса об административных правонарушениях за непредоставление сведений, необходимых для осуществления налогового контроля, нотариусы либо должностные лица, уполномоченные совершать нотариальные действия, привлекаются к административной ответственности.

Из содержания данных норм можно сделать вывод, сто российский законодатель выбрал пути, предложенные в вариантах 3 и 5. Тем не менее не исключается и комплексный подход к определению системы нотариата в РФ.

Таким образом, будущее у нотариата России, несомненно, есть, но только если он может измениться и упреждающе ответить на вызовы, которые ему бросает изменяющаяся политико-правовая ситуация, новые социально-экономические реалии и потребности гражданского оборота. Многое зависит и от того, сможет ли власть понять и оценить тот потенциал, который содержит в себе нотариат как социально полезный правовой институт.

**ЗАКЛЮЧЕНИЕ**

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

1) Институт нотариат обладает огромным положительным историческим опытом, в том числе российским, развития и функционирования;

2) наличие теоретических предпосылок объективного присутствия нотариата в российской правовой системе;

3) институт нотариата является единственным правовым способом осуществления государством своей обязанности по обеспечению охраны и защиты имущественных и иных прав граждан на беззатратной основе;

4) институт нотариата является наиболее доступным для граждан и организаций, так как обходится им в несколько раз дешевле в сравнении с другими существующими правовыми способами охраны и защиты аналогичных прав граждан;

5) институт нотариата является открытым, стабильным и предсказуемым источником формирования доходной части государственного бюджета;

6) институт нотариата обладает большим потенциалом по предотвращению экономических преступлений;

7) институт нотариата широко используется во многих странах мира, с которыми Россия имеет тесные экономические и политические связи

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? 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.

**Список использованных источников**

**Раздел 1. Законодательные и иные нормативные акты**

1.1 Конституция Российской Федерации 1993 г.: Принята 12 декабря 1993 г. – М.: Юрид. литер.,1994

1.2 Гражданский кодекс Российской Федерации: Части первая, вторая и третья. – М.: Юрайт-М, 2002. – 462 с.

1.3 Основы законодательства Российской Федерации о нотариате// Ведомости Съезда народных депутатов РФ и Верховного Совета РФ. – 1993. - №10. – Ст.357

1.4 Закон Российской Федерации «О государственной пошлине» в редакции Федерального закона № 226-ФЗ от 31 декабря 1995 года (Собрание законодательства РФ, 1996, № 1, ст.19.)

1.5 Федеральный закон Российской Федерации «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним» от 17 июня 1997 года.

1.6. Государственный нотариат: Сборник нормативных актов. – М.: Юридическая литература, 1989.

1.7 Постановление Правительства Республики Марий Эл от 07 мая 1996 г. № 171 «О нотариальной деятельности в Республике Марий Эл»/ ГАРАНТ – справочная правовая система. ГАРАНТ 5.1

1.8 Инструкция о порядке совершения нотариальных действий государственными нотариальными конторами РСФСР. – М.,1987

**Раздел 2. Специальная литература**

2.1 Алехин А.П., Кармолицкий А.А., Козлов Ю.М. Административное право РФ. – М., 1996.

2.2 Алферов И.А. Нотариат на современном этапе.//Нотариус.2001г. №1.

2.3 Виноградова Р.И., Лесницкая Л.Ф., Пантелеева И.В.Нотариат в вопросах и ответах. - М., «Юридическая литература», 1994 г.;

2.4 Воложина В.П., Комиссаров П.И., Решетникова И.В., Ярков В.В. Учебник Правовые основы нотариальной деятельности. – М.: Бек, 1994г.

2.5 Вы пришли к нотариусу. «Российская газета», библиотека. - М., 1997 г., №21,

2.6 В.Н. Аргунов Правовые основы нотариальной деятельности, - М., 1994г.

2.7 Герасимов В. Потенциал нотариата не востребован.// Российская юстиция", 2000, № 1

2.8 Голованов В. Г. Развитие нотариата в постсоциалистическом государстве (Опыт Республики Беларусь) // Государство и право, 2001.- № 4

2.9 Гражданский процесс. Учебник. - М., 1996г.

2.10 Долгов М.А. Большая история нотариата //Нотариус. – 2000. - №3.

2.11 Жуйков В. Нотариат как институт превентивного правосудия: общие цели, принципы и полномочия// Российская юстиция. – 1998. - №6.

2.12 Казаневич И.Л. Проблемы реформирования нотариата в РФ. – 2002. - №2.

2.13 Концепция развития российского нотариата// Нотариус. – 1998. - №2.

2.14 Ляпидевский Н. История нотариата// Нотариальный вестник. – 1997. - № 3.

2.15 Михайлова Е.П., Таранина И. В. Справочник по нотариату.- М.: ИВЦ "Маркетинг", 2000.

2.16 Нотариат в СССР: Учебник. 2-е изд., испр. И доп. – М.: Юрид.лит., 1990. – 207 с.

2.17 Нотариат, Н. Полтавская, В. Кузнецов, курс лекций, М., 1999 г.;

2.18 О.Хыштикуев. Министерство юстиции и нотариат.// Российская юстиция. 1999. - № 11.

2.19 Пиепу Ж.-Ф., Ягр Ж. Профессиональное нотариально право. М., 2001г.

2.20 П.П. Глущенко, А.М. Седов. Основы нотариальной деятельности, учебное пособие, - СПб, 1999 г.;

2.21 Программа развития нотариата в России (Проект)//Нотариус. 2001. №1.

2.22 Репин В.С. Настольная книга нотариуса (теория и практика). – М.: Юрид.лит., 1994. – 288 с.

2.23 Российский нотариат: реалии, концепция, законодательство //Российская юстиция. 1997. №11

2.24 Судебная практика по гражданским делам с участием нотариусов, рассмотренным в 2000-2001 гг.//Нотариальный вестник. – 2002. - №4

2.25 Так это было в России и в других странах// нотариальный вестник. – 1997. - №1.

2.26 Тихенко А. Все усилия нотариусов – на службу праву// Нотариальный вестник. – 1998. - №№7, 8.

2.27 Треушников М.К. Современные проблемы гражданского и нотариального процесса./Нотариальный вестник. 1998. №9.

2.28 Юдельсон К.С. Советский нотариат. Отв.редВ.И.Ширвинский. – М.: Госюриздат, 1959.

2.29 Ярков В.В. Нотариат в правовой системе России// Нотариус. – 1997. - №2.

2.30 Ярков В.В. Будущее нотариата: попытка прогноза// Российская юстиция. – 1999. - №11.

1. 1 Гражданский процесс. Учебник. М., 1996, ст. 490 [↑](#footnote-ref-1)
2. 1 Долгов М.А. Большая история нотариата //Нотариус. – 2000. - №3. – С.76-80. [↑](#footnote-ref-2)
3. 1 Ляпидевский Н. История нотариата // Нотариальный вестник. – 1997. - №3. С.51-53. [↑](#footnote-ref-3)
4. 1 Из истории российского нотариата //Нотариус. – 1997. - №.2. – С.80. [↑](#footnote-ref-4)
5. 1 Нотариат. Курс лекций. М.,1999., с 4 [↑](#footnote-ref-5)
6. Герасимов В. Потенциал нотариата не востребован.// Российская юстиция", 2000, № 1 [↑](#footnote-ref-6)
7. 1 Гл. 1 ст. 1 Основ законодательства РФ о нотариате. [↑](#footnote-ref-7)
8. 2 Административное право. Учебник, 1995, ст. 489 [↑](#footnote-ref-8)
9. 1 Нотариат. Курс лекций, 1999г., ст. 8. [↑](#footnote-ref-9)
10. 2 Раздел 1 ст. 1 Закона СССР о государственном нотариате от 19 июля 1973 г. [↑](#footnote-ref-10)
11. 1 Репин В. Нотариат в России: возвращение в цивилизацию // Советская юстиция, 1992.- № 23/24- с. 8 [↑](#footnote-ref-11)
12. 1 Репин В. Нотариат в России: возвращение в цивилизацию…- с.10 [↑](#footnote-ref-12)
13. 2 Там же.- с. 9 [↑](#footnote-ref-13)
14. Репин В.С. Настольная книга нотариуса (теория и практика). – М.: Юрид. лит., 1994.С.10. [↑](#footnote-ref-14)
15. 1 Пантелеев И.А. Проблемы российского нотариата.// Экономика и жизнь. - 1996 - №3. С.13 [↑](#footnote-ref-15)
16. 1 По материалам, предоставленным нотариальной палатой. [↑](#footnote-ref-16)
17. 1 О.Хыштикуев. Министерство юстиции и нотариат.// Российская юстиция. 1999. - № 11. – С.33 [↑](#footnote-ref-17)
18. 1 ст. 34 Основ о нотариате [↑](#footnote-ref-18)
19. 1 Судебная практика по гражданским делам с участием нотариусов, рассмотренным в 2000-2001 гг.//Нотариальный вестник. – 2002. - №4. – С.23 [↑](#footnote-ref-19)
20. 1 Голованов В. Г. Развитие нотариата в постсоциалистическом государстве (Опыт Республики Беларусь) // Государство и право, 2001.- № 4- с. 117-120 [↑](#footnote-ref-20)
21. 2 См. Приложение 1. [↑](#footnote-ref-21)
22. По материалам, предоставленным Нотариальной палатой Марий Эл [↑](#footnote-ref-22)
23. 1 ч.1.п.«л» ст.72 Конституции РФ [↑](#footnote-ref-23)
24. 1 Треушников М.К. Современные проблемы гражданского и нотариального процесса./Нотариальный вестник. 1998. №9.С.35-37. [↑](#footnote-ref-24)
25. 2 Инструкция о порядке совершения нотариальных действий государственными нотариальными конторами РСФСР. – М.,1987 [↑](#footnote-ref-25)
26. 1 Нотариальный вестник.№ 3,4-2000г. – С.17-26. [↑](#footnote-ref-26)
27. 2 Российские вести. 1996. 21 мая. [↑](#footnote-ref-27)
28. 3 Российская газета. 2000. 5 июля. [↑](#footnote-ref-28)
29. 4 Российская газета. 2000. 17 мая. [↑](#footnote-ref-29)
30. 1 Алферов И.А. Нотариат на современном этапе.//Нотариус.2001г. №1. с.3 [↑](#footnote-ref-30)
31. 1 См. Приложение 2 [↑](#footnote-ref-31)
32. Алехин А.П., Кармолицкий А.А., Козлов Ю.М. Административное право РФ. – М., 1996. С.180. [↑](#footnote-ref-32)
33. 1 Российский нотариат: реалии, концепция, законодательство//Российская юстиция. 1997. №11. С.32 [↑](#footnote-ref-33)
34. 1 Программа развития нотариата в России (Проект)//Нотариус. 2001. №1. С.15. [↑](#footnote-ref-34)
35. 1 Казаневич И.Л. Проблемы реформирования нотариата в РФ. – 2002. - №2. – С.4. [↑](#footnote-ref-35)