Среди првоохранительных органов немаловажная роль принадлежит нотариату. На него возложены обязанности по удостоверению бесспорных прав и фактов, свидетельствованию документов, выполнению иных действий, направленных на юридическое подтверждение и закрепление гражданских прав в целях предупреждения их возможного нарушения в будущем.

От качества работы нотариальных органов зависит нормальное функционирование гражданского оборота, эффективность защиты имущественных прав и законных интересов граждан и юридических лиц.

Значение нотариата особенно возрастает в условиях формирования

рыночных отношений применительно к интересам предпринимателей,

связанным с оформлением и регистрацией договоров, созданием

различных форм собственности и сделок с ней.

В отличие от суда, где в основном разрешаются споры о праве

гражданском, нотариат занимается бесспорными делами, что определило

особый метод решения нотариусами отнесенных к их компетенции

вопросов. Удостоверяя сделки, свидетельствуя верность копий

документов, обеспечивая принудительное исполнение бесспорного

обязательства должника и совершая иные нотариальные действия,

нотариусы не используют состязательную форму процесса, принцип

публичности, совершают нотариальные функции только единолично,

устанавливают юридические факты, как правило, на основании

письменных доказательств.

Организационные основы деятельности

нотариата

1. До недавнего времени в России существовала только

государственная система нотариальных органов - государственные

нотариальные конторы. Проблема изменения организации и деятельности нотариата получила решение в Основах законодательства Российской Федерации о нотариате (в дальнейшем - Основы), принятых 11 февраля 1993 года и вступивших в действие 13 марта 1993 года\*. Центральной идеей Основ является создание частного нотариата наряду с сохранением нотариата государственного.

\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

\* См. Ведомости Съезда народных депутатов Российской Федерации и Верховного Совета Российской Федерации. - 1993. - N 10. - ст.357.

С принятием Основ возникли две параллельные структуры

нотариальных контор - государственная и частная. Нотариальные

действия теперь вправе совершать как нотариусы, работающие в

государственной нотариальной конторе, так и те из них, которые занимаются частной практикой.

Основополагающие организационные начала, принципы деятельности, требования, предъявляемые к лицам, претендующим на то, чтобы выполнять нотариальные функции, являются в основном общими как для государственных, так и для частных нотариусов. Различия касаются объема полномочий, финансирования, руководства их деятельностью и гарантий возмещения ущерба, который может быть причинен клиенту недобросовестными действиями нотариуса. Государственный нотариат остается в подчинении Министерства юстиции и его органов на местах. Частным нотариатом руководит выборная профессиональная организация - нотариальная палата, основанная на обязательном членстве нотариусов, занимающихся частной практикой.

В соответствии со ст.72 Конституции Российской Федерации

законодательство о нотариате относится к совместному ведению

Российской Федерации и субъектов Российской Федерации. Поэтому

наряду с Основами на территории субъектов Федерации могут

действовать также и их законодательные акты о нотариате, отвечающие требованиям ст.76 Конституции Российской Федерации. Законы о нотариате были приняты 19 мая 1993 года в Республике Саха (Якутия)\*, а 13 июля 1993 года в Республике Башкортостан\*\*.

\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

\* См. Якутские ведомости (приложение к газете "Советы Якутии").

- 1993.- N 11 (14).- 23 июня 1993 года, стр.1-9.

\*\* См. Законы Республики Башкортостан. - 1994. - N VI (выпуск).

- стр.130-168.

Что касается законодательства о нотариате стран СНГ, то мы располагаем новыми законодательными материалами лишь в отношении Беларуси и Украины. Названные материалы используются в данном обзоре. Законы о нотариате Якутии и Башкортостана в соответствии с Основами также предусматривают деятельность как государственных, так и частных нотариусов.

Тенденция допуска частных нотариусов к осуществлению

нотариальных функций прослеживается и в законодательстве о нотариате

Беларуси. В постановлении Верховного Совета Республики Беларусь от

26 ноября 1992 года\* предусматривалась организация в городе Минске в

порядке эксперимента с 1 февраля 1993 года по 1 февраля 1994 года

частной нотариальной практики. Объяснялся такой эксперимент

необходимостью полного и своевременного удовлетворения запросов

населения в нотариальном обслуживании. Первоначально Министерством Юстиции Беларуси было выдано 15 лицензий на занятие частной нотариальной практикой\*\*. Затем, постановлением Верховного Совета Республики Беларусь от 18 января 1994 года эксперимент был распространен на всю Республику Беларусь и срок его действия был определен днем введения в действие нового Закона Республики Беларусь "О нотариате"\*\*\*.

\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

\* См. ВВС, Беларусь. - 1992. - N 34. - ст.544.

\*\* См. постановление Совета Министров Республики Беларусь от 15 января 1993 года. - СП Беларусь. - 1993.- N 1. - ст.17.

\*\*\* См. ВВС, Беларусь. - 1994. - N 5. - ст.44.

Частный нотариус в Республике Беларусь руководствовался в своей

деятельности Законом Республики Беларусь "О государственном

нотариате" и издаваемыми в соответствии с ним другими

законодательными актами Республики, обладая равными с

государственными нотариусами правами, нес те же обязанности,

совершаемые им нотариальные действия обладали той же юридической силой, что и действия государственного нотариуса.

В соответствии с постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 5 марта 1994 года "Об организации в Республике в порядке эксперимента частной нотариальной практики"\* за выдачу лицензии на занятие частной нотариальной практикой взимается плата в размере двухкратной минимальной заработной платы, установленной на момент выдачи лицензии.

\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

\* См. СП Республики Беларусь. - 1994. - N 7.- ст.104.

Согласно Закону Украины "О нотариате", принятому Верховным

Советом Украины 2 сентября 1993 года и введенному в действие с 1

января 1994 года\*, совершение нотариальных действий в Республике

возлагается на нотариусов, работающих в государственных нотариальных

конторах, государственных нотариальных архивах (государственные

нотариусы) или занимающихся частной нотариальной деятельностью

(частные нотариусы) - ст.1. В соответствии с названной статьей документы, оформленные государственными и частными нотариусами, имеют одинаковую юридическую силу.

\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

\* См. ВВС Украины. - 1993. - N 39. - ст.ст.383, 384.

2. Очерчивая в ст.1 круг должностных лиц, имеющих право наряду

с нотариусами совершать нотариальные действия, Основы

предусматривают правило, в соответствии с которым в случае

отсутствия в населенном пункте нотариуса нотариальные действия совершают должностные лица органов исполнительной власти.

На территории других государств (в ближнем и дальнем зарубежье) нотариальные действия от имени Российской Федерации совершают должностные лица консульских учреждений России.

Аналогичное правило содержится в Законе "О нотариате" Башкортостана. Несколько отходит от формулировки Основ ст.1 Закона "О нотариате" республики Саха (Якутии), наделяя правом совершения нотариальных действий в населенных пунктах, где нет нотариусов, должностных лиц не только исполнительной власти, но и должностных лиц органов представительной власти. Между тем Основы исчерпывающим образом определили круг должностных лиц, наделенных правом совершения нотариальных действий и не предусмотрели права субъектов Федерации иначе решать данный вопрос.

Более детально данная проблема урегулирована на Украине.

Согласно ст.1 Закона Украины "О нотариате" совершение нотариальных действий за границей возлагается не только на консульские учреждения, но в предусмотренных законодательством случаях - на дипломатические представительства Украины. Кроме того, в законе Украины (ст.ст.1, 40) содержится запись, позволяющая в исключительных случаях ряду должностных лиц (врачам, капитанам морских и речных судов, командирам воинских частей и т.п.) удостоверять завещания и поручения, приравниваемые к нотариально засвидетельствованным документам. Существующая редакция ст.1 Основ законодательства о нотариате России страдает в этом отношении некоторой неполнотой, поскольку не увязана с действующим Гражданским кодексом (ст.185).

3. Нотариус в соответствии со ст.2 Основ должен быть гражданином России, иметь высшее юридическое образование, пройти стажировку у государственного или частного нотариуса, сдать квалифицированный экзамен, получить лицензию на право заниматься нотариальной деятельностью и быть назначенным на должность нотариуса.

Чтобы обеспечить независимость и объективность в деятельности нотариуса, Основы (ст.6, 47) закрепляют правило о том, что нотариусы не вправе: заниматься самостоятельной предпринимательской и никакой иной деятельностью, кроме нотариальной, научной и преподавательской; оказывать посреднические услуги при заключении договоров; совершать нотариальные действия на свое имя и от своего имени, на имя и от имени своих супругов, их и своих родственников (родителей, детей, внуков).

Нотариусы, как государственные, так и частные, обладают равными правами, несут одни и те же обязанности; оформленные ими документы обладают одинаковой юридической силой.

Ранее действовавшее законодательство о нотариате допускало

назначение на должность нотариуса лиц, не имеющих высшего

юридического образования. Постановление Верховного Совета Российской Федерации о введении в действие Основ предусматривает, что с такими лицами трудовой договор может быть продлен лишь на срок не более одного года с момента вступления в силу Основ законодательства о нотариате.

Основы (ст.2) предусматривают различные сроки стажировки - для лиц, не имеющих юридического стажа (либо этот стаж не достигает трех лет), не менее года; для лиц же, имеющих стаж работы по юридической специальности не менее трех лет, стажировка может быть сокращена, но ее срок не должен быть менее 6 месяцев.

Лицензия на право осуществления нотариальной деятельности

выдается органами юстиции в течении 1 месяца после сдачи

квалификационного экзамена. Отказ в выдаче лицензии может быть обжалован в суд в течение 1 месяца со дня получения решения органа юстиции.

Если гражданин, получивший лицензию, не приступит к работе нотариуса в течение трех лет, он может осуществлять нотариальные функции лишь после повторной сдачи квалификационного экзамена. Данное требование не распространяется на лицо, которое работает помощником нотариуса. Помощник может быть и у государственного, и у частного нотариуса. Он должен отвечать всем требованиям, которые предъявляют к нотариусу, но в силу своего положения располагает меньшей самостоятельностью.

При сдаче экзамена заинтересованное лицо, не согласное с решением квалификационной комиссии (создается при органах юстиции), может обратиться в апелляционную комиссию, образуемых при Министерстве юстиции Российской Федерации совместно с Федеральной нотариальной палатой на паритетных началах. Решение апелляционной комиссии может быть в течение месяца обжаловано в суд.

Если лица, желающие заниматься нотариальной деятельностью, не сдали квалификационный экзамен, к повторной сдаче они могут быть допущены не ранее, чем через год.

Более длительный срок для стажировки кандидата на должность нотариуса - до трех лет - предусмотрен Законом "О нотариате" Якутии (ст.2). При этом Закон не содержит никаких правил о возможном сокращении этого срока для лиц, имеющих значительный стаж работы по юридической специальности.

Согласно ст.2 Закона "О нотариате" Башкортостана стажировку проходят в течение трех и более лет в государственной нотариальной конторе или у нотариуса, занимающегося частной практикой. Однако срок стажировки для лиц, имеющих стаж работы по юридической профессии может быть сокращен до 6 месяцев.

В отличие от Основ, Закон "О нотариате" Якутии (ст.19) допускает возможность быть стажером или помощником нотариуса лицам, не имеющим высшего юридического образования, но обучающимся в юридическом вузе. Между тем, Основы (ст.ст.2, 19) никаких исключений относительно возможного отступления от требования обязательного высшего юридического образования как для нотариуса, так и для стажера, помощника нотариуса не содержат.

Согласно Закону Украины "О нотариате" (ст.3) нотариусом может быть гражданин Украины, имеющий высшее юридическое образование и прошедший стажировку в течение шести месяцев в государственной нотариальной конторе или у нотариуса, занимающегося частной практикой.

Таким образом, мы видим, что разброс сроков прохождения

стажировки по рассматриваемому законодательству достаточно велик -

от шести месяцев до трех лет. По законодательству Украины (ст.3, 24

Закона "О нотариате") после прохождения стажировки и сдачи

квалификационного экзамена лицо, претендующее на должность нотариуса

получает свидетельство о праве на занятие нотариальной

деятельностью. По заявлению лица, имеющего такое свидетельство,

регистрация частной нотариальной деятельности производится

управлениями юстиции Совета Министров Республики Крым, областных

Киевской и Севастопольской городских государственных администраций и

в 15-дневный срок с момента подачи заявления выдается

регистрационное удостоверение. После получения такого

регистрационного удостоверения частный нотариус обязан в

трехмесячный срок приступить к нотариальной деятельности. В

противном случае регистрационное удостоверение по решению управления юстиции может быть аннулировано.

Исходя из законодательства Украины следует, что там нет квотирования должностей частного нотариуса и назначения его на должность органами Министерства юстиции.

Говоря о требованиях, предъявляемых к нотариусу, Закон "О нотариате" Украины (ст.3) специально оговаривает, что нотариусом не может быть лицо, имеющее судимость.

По законодательству Российской Федерации нотариус, занимающийся частной практикой, может иметь нотариальную контору, но прежде он должен быть в установленном порядке наделен такими полномочиями. Производится это согласно ст.12 Основ на основании рекомендации нотариальной палаты Министерством Юстиции Российской Федерации (или по его поручению органом юстиции) на конкурсной основе из числа лиц, имеющих лицензию. Количество должностей нотариусов в нотариальном округе (территория деятельности нотариуса, устанавливаемая в соответствии с административно-территориальным делением Российской Федерации) определяется органом юстиции совместно с нотариальной палатой.

4. Своеобразное правило содержит Закон "О нотариате" Якутии

(ст.12), предусматривающее, что в случае смерти или перехода

частного нотариуса на другую работу преимущественное право на

занятие нотариальной деятельностью получают его родственники (муж, жена, дети), отвечающие требованиям, предъявляемым к нотариусу.

Увольнение нотариуса, работающего в государственной нотариальной конторе производится в соответствии с законодательством Российской Федерации о труде.

Иной порядок предусмотрен для частного нотариуса. Нотариус, занимающийся частной практикой, может сложить с себя полномочия по собственному желанию.

В остальных случаях он освобождается от выполнения нотариальных функций лишь на основании решения суда в случаях, прямо перечисленных в ст.12 Основ:

1) при осуждении за совершение умышленного преступления (после вступления приговора в законную силу);

2) при ограничении дееспособности либо признании его недееспособным;

3) при наличии ходатайства нотариальной палаты за неоднократное совершение дисциплинарных проступков, нарушение законодательства, в случае невозможности исполнять профессиональные обязанности по состоянию здоровья при наличии медицинского заключения.

О возможном аннулировании в этих случаях лицензии Основы ничего не говорят.

Законодательство о нотариате Украины (ст.12 Закона "О нотариате") содержит специальную подробную норму об аннулировании Министерством юстиции свидетельства о праве на занятие нотариальной деятельностью. такие последствия, например, могут наступить по просьбе самого нотариуса, по представлению управления юстиции в случаях:

утраты гражданства Украины;

выезда на постоянное жительство за пределы Украины;

вынесения в отношении нотариуса обвинительного приговора суда, вступившего в законную силу;

вынесения вступившего в законную силу определения о применении в отношении нотариуса принудительных мер медицинского характера;

вынесения постановления о прекращении уголовного дела в отношении нотариуса по нереабилитирующим основаниям;

вынесения вступившего в законную силу решения суда об ограничении дееспособности лица, исполняющего обязаности нотариуса, признания его недееспособным или безвестно отсутствующим, объявления его умершим;

неоднократного нарушения нотариусом действующего законодательства при совершении нотариальных действий;

несоответствие нотариуса занимаемой должности вследствие

состояния здоровья, препятствующего осуществлению нотариальных

функций;

нарушение нотариусом требований нотариального законодательства о возможном совместительстве, сохранения тайны совершаемых нотариальных действий, ограничения в праве совершения нотариальных действий.

Решение об аннулировании свидетельства может быть обжаловано в суд в месячный срок со дня его получения.

Согласно ст.30 Закона "О нотариате" Украины, частная

нотариальная деятельность прекращается, а регистрационное

удостоверение аннулируется управлением юстиции в случаях:

письменного ходатайства об этом самого нотариуса;

аннулирования свидетельства о праве на занятие нотариальной деятельностью;

незаключения нотариусом договора страхования для обеспечения возможного ущерба;

неисполнения своих обязанностей без уважительных причин в течение двух месяцев;

несоответствие занимаемой должности по состоянию здоровья.

В отличие от законодательства Украины, Основы законодательства о нотариате РФ (ст. с.20, 21 достаточно подробно регулируют порядок выполнения нотариальных действий при временном отсутствии частного нотариуса. В данном случае его полномочия осуществляет лицо, наделенное ими органом юстиции совместно с нотариальной палатой по предложению самого нотариуса. Лицо, замещающее отсутствующего нотариуса, должно отвечать тем же требованиям, что и нотариус. Интересно заметить, что наделение полномочиями может быть осуществлено заранее. При этом определяются конкретные основания невозможности исполнения нотариусом служебных обязанностей, могущие возникнуть в течение календарного года (отпуск, болезнь и др.).

Статья 20 Основ о нотариате определяет, что полномочия лица,

замещающего частного нотариуса, возникают после наделения его правом

совершения нотариальных действий и непосредственного исполнения

служебных обязанностей и заканчиваются в момент их передачи

нотариусу. В это время, т.е. после того, как лицо приступило к временному исполнению обязанностей нотариуса, сам нотариус уже не вправе исполнять свои должностные функции.

Поскольку наделение полномочиями лица, временно замещающего отсутствующего нотариуса, производится на основании соглашения, заключенного между нотариусом, занимающимся частной практикой, и лицом, желающим исполнять обязанности нотариуса, то и все вопросы об определении денежного вознаграждения регулируются этим соглашением.

Вся ответственность за ущерб, причиненный действиями лица, заменяющего временно отсутствующего частного нотариуса, лежит на нотариусе, и ущерб в этом случае возмещается в порядке ст.17 основ о нотариате. Вместе с тем нотариус может предъявить лицу, исполнявшему его обязанности, регрессный иск в размере причиненного ущерба по общим правилам гражданского законодательства.

5. Одной из важных обязанностей нотариуса (а также лиц,

работающих в нотариальной конторе) является сохранение тайны

совершаемых нотариальных действий. Нотариус не вправе давать

сведения, оглашать документы, которые стали ему известны в связи с совершением нотариальных действий, в том числе и после сложения своих полномочий или увольнения.

Сведения о совершенных нотариальных действиях могут получать

только лица, от имени или по поручению которых совершены эти

действия. Справки, касающиеся завещания, выдаются лишь после смерти

завещателя. Документы о совершенных нотариальных действиях могут

поступать также в общий либо арбитражный суд, прокуратуру, органы

следствия по их требованию в связи с находящимися в их производстве

уголовными или гражданскими делами. Нотариус представляет в

налоговый орган справку о стоимости имущества, переходящего

гражданину в порядке наследования или дарения, для исчисления налога с имущества (ст.ст.5, 16 Основ). Установленный Основами перечень органов и должностных лиц, которым могут быть предоставлены данные о совершенных нотариальных действиях, не подлежит расширительному толкованию. Поэтому всякого рода сведения не могут быть выданы, например, по требованию юридической консультации коллегии адвокатов.

На Украине, наряду с упомянутыми органами, сведения о совершенных нотариальных действиях выдаются также по письменному требованию органам дознания в связи с находящимися в их производстве делами (ст.8 Закона Украины "О нотариате").

6. За совершение государственным нотариусом нотариальных

действий, выдачу дубликатов, составление проектов сделок и

заявлений, изготовление копий документов и выписок из них взимается государственная пошлина в размере, установленном Законом РСФСР о государственной пошлине от 9 декабря 1991 года с изменениями, внесенными Законом Российской Федерации от 6 марта 1993 года. В основу определения ставки государственной пошлины положен размер минимальной месячной оплаты труда. Согласно ст.22 Основ нотариус, занимающийся частной практикой, взимает плату по тарифам, соответствующим размерам государственной пошлины, установленной за совершение аналогичного действия в государственной нотариальной конторе. В тех случаях, когда для того или иного действия законом не установлена обязательная нотариальная форма (например, для договора займа, удостоверения доверенности для представителя, выступающего в суде, и т.п.), тариф определяется по соглашению между клиентом и частным нотариусом. Денежные средства, полученные частным нотариусом, остаются в его распоряжении.

Иначе решается вопрос об оплате нотариальных действий, совершаемых частным нотариусом, Законом "О нотариате" Республики Саха (Якутия), который предусматривает только договорную форму оплаты нематериальных услуг, оказываемых частным нотариусом. В соответствии со ст.22 названного Закона, за выполнение действий, оказываемых нотариусом, занимающимися частной практикой, тарифы взимаются по соглашению нотариуса и клиента. Полученные средства остаются в распоряжении нотариуса.

По Закону Украины "О нотариате" (ст.31) частные нотариусы за совершение нотариальных действий взимают плату, размер которой также определяется по договоренности между нотариусом и гражданином или юридическим лицом. Государственные нотариусы за совершение нотариальных действий взимают государственную пошлину в размерах, установленных законодательством (ст.19).

Нужно также иметь в виду, что Законом о государственной пошлине РСФСР предусмотрены случаи освобождения от уплаты государственной пошлины за совершение нотариальных действий (ч.3 ст.4).

От уплаты государственной пошлины освобождаются, к примеру,

физические лица за свидетельствование копий документов, необходимых

для получения государственных пособий, по делам опеки и усыновления;

за удостоверение завещаний в пользу государства или юридических лиц;

за получение свидетельств о праве на наследство в отношении

имущества, оставшегося после лиц, погибших в связи с выполнением ими

государственных или общественных обязанностей; за выдачу

свидетельств о праве на наследство имущества родственников,

подвергшихся репрессиям и т.п. Имеются льготы по уплате пошлины и для юридических лиц\*. Эти льготы распространяются на указанных лиц и при совершении нотариальных действий частными нотариусами (ст.22 Основ).

\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

\* См.: Ведомости Съезда народных депутатов Российской Федерации и Верховного Совета Российской Федерации. - 1992. - N 11. - О ст. 521.

При этом постановление о введении в действие Основ (п."а" ст.3) предусматривает, что при исчислении подоходного налога в этих случаях состав расходов частного нотариуса увеличивается на общую сумму тарифов за совершение нотариальных действий в отношении лиц, имеющих льготы по уплате пошлин.

7. В Основах законодательства Российской Федерации о нотариате большая роль отведена нотариальным палатам - профессиональным объединениям частных нотариусов, для которых членство в палате является обязательным (ст.ст. 24032).

Нотариальная палата призвана защищать интересы своих членов, содействовать совершенствованию их деятельности, оказывать необходимую финансовую поддержку частным нотариусам за счет фонда, складывающегося из фиксированных денежных взносов каждого из них.

Нотариальная палата организует страхование нотариальной деятельности частного нотариуса в целях возмещения ущерба, который может быть причинен клиенту ненадлежащим осуществлением нотариальных действий. Дело в том, что частный нотариус не вправе выполнять свои обязанности без заключения договора страхования. Страховая сумма не может быть менее 100-кратного установленного законом размера минимальной месячной оплаты труда (ст.18 Основ).

Нотариальные палаты создаются на региональном и федеральном уровне (Федеральная нотариальная палата).

Помимо нотариусов, занимающихся частной практикой, членами

нотариальной палаты на добровольной основе могут быть лица,

получившие или желающие получить лицензию на право осуществления нотариальной деятельности. Но, в отличие от уже функционирующих нотариусов, для названных лиц членство в этой палате не является обязательным. Нотариусы, занимающиеся частной практикой, имеют на собрании членов нотариальной палаты право решающего голоса, а помощники и стажеры - совещательного.

В соответствии с Основами о нотариате как региональные нотариальные палаты, так и Федеральная нотариальная палата являются некоммерческими организациями и поэтому осуществлять предпринимательскую деятельность не могут. Исключение составляют лишь те случаи, когда такая деятельность необходима для исполнения их уставных задач.

Нотариальному законодательству Украины не известны такие

формирования, как нотариальные палаты, объединяющие частных

нотариусов. В соответствии со ст.16 Закона Украины нотариусы могут

объединяться в региональные, общегосударственные, международные

союзы и ассоциации. Названные объединения представляют интересы

нотариусов в государственных и иных органах, защищают

профессиональные и социальные права нотариусов, осуществляют

методическую, издательскую работу. Они могут создавать специальные фонды и действуют в соответствии со своими уставами. Закон не выделяет специально объединений частных нотариусов, но предусматривает обязательность образования такого рода объединений, которые могут создаваться по желанию любых нотариусов. Да и функции этих объединений несколько отличны от функций нотариальных палат в Российской Федерации. Они не осуществляют контроля за профессиональной деятельностью частных нотариусов. Такой контроль за законностью исполнения частными нотариусами своих обязанностей осуществляет Министерство юстиции Украины, управления юстиции.

В Российской Федерации контроль за исполнением частными

нотариусами профессиональных обязанностей осуществляется

нотариальными палатами. За органами юстиции сохранен контроль в отношении государственных нотариусов (ст.34 Основ).

Компетенция нотариусов и

уполномоченных должностных лиц по

совершению нотариальных действий

8. Круг действий, совершаемых нотариусами, достаточно широк и

разнообразен. Есть незначительные различия между объемом

нотариальных функций, осуществляемых частным и Государственным

нотариусом.

В соответствии со ст.35 Основ к компетенции нотариусов,

занимающихся частной практикой, относится совершение следующих

нотариальных действий:

удостоверение сделок;

выдача свидетельств о праве собственности на долю в общем имуществе супругов;

наложение (и снятие) запрещения отчуждения имущества;

свидетельствование верности копий документов и выписок из них;

свидетельствование подлинности подписи на документах;

свидетельствование верности перевода документов с одного языка на другой;

удостоверение факта нахождения гражданина в живых;

удостоверение факта нахождения гражданина в определенном месте;

удостоверение тождественности гражданина с лицом, изображенным на фотографии;

удостоверение времени предъявления документов;

передача заявлений физических и юридических лиц другим физическим и юридическим лицам;

принятие в депозит денежных сумм и ценных бумаг;

совершение исполнительных надписей;

совершение протестов векселей;

предъявление чеков к платежу и удостоверение неоплаты чеков;

принятие на хранение документов;

совершение морских протестов;

обеспечение доказательств.

Государственные нотариусы, помимо перечисленных функций, могут выдавать свидетельства о праве на наследство, принимать меры к охране наследственного имущества, а также выдавать свидетельства о праве собственности в случае смерти одного из супругов. Лишь при отсутствии в нотариальном округе государственной нотариальной конторы совершение этих действий поручается совместным решением органа юстиции и нотариальной палаты одному из частных нотариусов (ст.36 Основ).

С учетом масштабов Российского государства, а также разнообразия различных жизненных ситуаций, с которыми приходиться сталкиваться на практике, Основы (ст. ст.1, 37), как уже отмечалось ранее, сохранили право совершения отдельных нотариальных действий за должностными лицами органов исполнительной власти в случае отсутствия в населенном пункте нотариуса.

К таким нотариальным действиям относятся:

удостоверение завещаний;

удостоверение доверенностей;

принятие мер к охране наследственного имущества;

свидетельствование верности копий документов и выписок из них;

свидетельствование подлинности подписи на документах.

В соответствии со ст.38 Основ компетенция консульских

учреждений по совершению нотариальных действий имеет некоторые

отличия. Должностные лица консульских учреждений не удостоверяют договоры об отчуждении недвижимого имущества, находящегося на территории Российской Федерации, не налагают и не снимают запрещения отчуждения имущества, не передают заявлений физических и юридических лиц, не удостоверяют неоплату чеков и не совершают протестов векселей.

Основы определили примерный перечень нотариальных действий, совершаемых нотариусами, должностными лицами органов исполнительной власти, должностными лицами консульских учреждений, предоставив одновременно право законодательству Российской Федерации возлагать на нотариусов и упомянутых должностных лиц совершение и иных, не указанных в Основах, нотариальных действий. Причем Основы наделили правом расширения круга совершаемых нотариальных действий лишь федеральное законодательство, не упомянув законодательство субъектов Российской Федерации. Вместе с тем Закон Якутии "О нотариате" вышел за пределы регулирования данного вопроса Основами и записал в ст.ст.32, 34 о возможности расширения перечня нотариальных действий законодательными актами Республики Саха (Якутия).

Вместе с тем при рассмотрении данной проблемы нужно учитывать, что законодательство о нотариате относится к совместному ведению федеральных органов и субъектов Федерации, в связи с чем можно было продумать вопрос о нотариате. В частности, можно было бы наделить субъектов Федерации правом расширить перечень нотариальных действий, совершаемых должностными лицами органов исполнительной власти на местах (ст.37 Основ), в отдаленных населенных пунктах, где нет ни государственного, ни частного нотариуса, что облегчило бы положение граждан, освободив их в ряде случаев от трудных и дорогостоящих поездок к нотариусу.

В основном компетенция нотариусов и других должностных лиц в

России и Украине совпадает. Однако полной идентичности в сфере

совершаемых нотариальных действий нет. По Закону Украины (ст.34) к

числу нотариальных действий, совершаемых государственными

нотариусами отнесены также: выдача свидетельств в приобретении жилых

домов с публичных торгов, что обусловлено связано с

гражданско-процессуальным законодательством Украины и выдача

дубликатов документов, хранящихся в делах нотариальной конторы. По законодательству России нотариусы тоже выдают дубликаты документов, но данное действие рассматривается как производное от нотариальных функций и поэтому не выделяется в качестве самостоятельного нотариального действия.

Закон Украины "О нотариате" (ст.34) не возложил на государственных нотариусов правомочия по обеспечению доказательств, необходимых для рассмотрения дел в суде, поскольку в соответствии с ГПК Украины обеспечение доказательств во всех случаях (как до возникновения дела в суде, так и после его возникновения) производится только судом.

Более узкими полномочиями по сравнению с Россией располагают на Украине частные нотариусы (ст.36 Закона). В дополнение к тем ограничениям, которые существуют в России, частные нотариусы Украины не вправе:налагать и снимать запрещения отчуждения жилого дома, квартиры, дачи, садового дома, гаража, земельного участка, иного недвижимого имущества; удостоверять договоры пожизненного содержания; свидетельствовать подлинность подписи на документах, предназначенных для действий за границей, а также удостоверять поручения для этой цели.

Должностные лица исполкомов сельских, поселковых, городских Советов народных депутатов по Закону Украины "О нотариате" не обладают правом принятия мер к охране наследственного имущества (ст.37).

Есть отличие от России и в компетенции должностных лиц консульских учреждений Украины, поскольку последние не обеспечивают доказательства.

Основные правила совершения

нотариальных действий

9. Как правило, нотариальные действия совершаются любым

нотариусом, к которому обратились с просьбой их осуществить.

Исключение составляют случаи, когда в соответствии с Основами

(ст.40) и другими законодательными актами нотариальное действие

должно быть совершено определенным нотариусом: например, договор о

возведении жилого дома на отведенном земельном участке

удостоверяется нотариусом по месту отвода земельного участка (ст.56

Основ); удостоверение договоров об отчуждении жилого дома, квартиры,

дачи, садового дома, гаража, а также земельного участка производится

по месту нахождения указанного имущества (ст.56 Основ); меры по

охране наследственного имущества принимает нотариус по месту

открытия наследства (ст.64 Основ), этот же нотариус выдает

свидетельства о праве на наследство (ст.70 Основ); принятие в депозит денежных сумм и ценных бумаг производится нотариусом по месту исполнения обязательства (ст.87 Основ); предъявление чека к платежу осуществляется нотариусом по месту нахождение плательщика (ст.96 Основ).

Нотариальные действия обычно совершаются в помещении нотариальной конторы. Вместе с тем по просьбе клиента нотариус может совершать нотариальные действия вне места своей работы (например, выехать к клиенту на дом, в офис юридического лица). В этом случае государственная пошлина взыскивается в двойном размере и нотариусу возмещаются фактические транспортные расходы (ст.22 Основ, подпункт "ю" п.3 Закона Российской Федерации о государственной пошлине от 9 декабря 1991 года в редакции Закона Российской Федерации от 6 марта 1993 года\*).

\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

\* Ведомости Съезда народных депутатов Российской Федерации и

Верховного Совета Российской Федерации. - 1992. - N 11. - ст.521;

1993. - N 14. - ст.486.

Каких-либо различий, кроме редакционных, по поводу места совершения нотариальных действий рассматриваемое законодательство не содержит.

10. В строго определенных Основами случаях (ст.41) совершение нотариального действия может быть отложено: при необходимости истребования дополнительных сведений или направления документов на экспертизу, а также в силу закона следует запросить заинтересованных

лиц об отсутствии у них возражений против совершения данных

действий. Срок, на который может быть отложено выполнение

нотариальных действий, не может превышать одного месяца.

Совершение нотариального действия можно также отложить на срок не более 10 дней по заявлению заинтересованного лица, желающего обратиться в суд для оспаривания права или факта, об удостоверении которого просит другое заинтересованное лицо. Если в указанный срок от суда не будет получено сообщение о поступлении заявления от данного лица, нотариальное действие должно быть совершено. Если же такое сообщение будет получено, совершение нотариального действия приостанавливается до разрешения дела судом.

Статья 48 Основ достаточно подробно формулирует основания для такого отказа: совершение действия противоречит закону; действие подлежит совершению другим нотариусом; с просьбой к нотариусу обратился недееспособный гражданин либо представитель, не имеющий надлежащим образом оформленных полномочий; совершаемая сделка противоречит целям, указанным в уставе или положении юридического лица, либо не соответствует требованиям закона; документы, представленные для совершения нотариального действия, не отвечают требованиям законодательства.

Отказ в совершении нотариального действия может существенно

ущемить права клиента, будь то гражданин-предприниматель или

юридическое лицо. Поэтому нотариус должен разъяснить порядок

обжалования, а по просьбе лица, которому отказано в совершении нотариального действия, в 10-дневный срок вынести постановление об отказе.

По закону Украины (ст.49) установлен трехдневный срок для вынесения постановления об отказе в совершении нотариального действия.

11. Основы (ст.45) предъявляют определенные требования к тексту нотариально удостоверяемых сделок и документов. Он должен быть написан четко и ясно; все упоминаемые числа и сроки обозначаются, хотя бы один раз, прописью; фамилии, имена, отчества, место жительства граждан, наименование юридических лиц, указание адреса их органов приводятся полностью, без сокращения.

Не удостоверяются документы, написанные карандашом. Имеющиеся в тексте документа пробелы прочеркиваются, не допускаются подчистки. Если в документе имеются приписки, исправления, то они должны быть оговорены перед подписью участвующих в нотариальном действии лиц и повторены в удостоверительной надписи. Внесенные в текст документа приписки и поправки делаются так, чтобы все ошибочно написанное, а затем исправленное и зачеркнутое можно было прочесть в первоначальном тексте. Если документы изложены на нескольких листах, то все листы должны быть пронумерованы, прошиты и скреплены печатью.

Такого же рода требования к тексту нотариально удостоверяемых документов закреплены и в анализируемых законодательных актах о нотариате.

12. Жалобы на неправильное выполнение нотариальных действий или на отказ в их совершении рассматриваются судом в порядке особого производства, установленного ГПК Российской Федерации (ст.271-173). Жалоба подается в 10-дневный срок в суд по месту нахождения государственной нотариальной конторы или нотариуса, занимающегося частной практикой.

Спор о праве, основанный на совершенном нотариальном действии, разрешается общим или арбитражным судом в порядке искового производства (ст.49 Основ).

Жалобы на отказ в совершении того или иного нотариального действия либо на неправильное совершение определенного нотариального действия нужно отличать от жалоб на действия нотариуса, не относящиеся к существу выполняемых нотариальных функций (нарушение сроков совершения нотариального действия, плохая организация работы и т.п.), которые рассматриваются не судом, а органом юстиции или нотариальной палатой в зависимости от того, о каком нотариусе идет речь - государственном или частном.

В законодательстве Украины содержатся более подробные нормы о правилах подсудности, по которым рассматриваются жалобы на нотариальные действия или на отказ в их совершении. В частности, определена подсудность дел по жалобам на действия должностных лиц, удостоверяющих завещания и доверенности, приравниваемые к нотариальным (ст.50 Закона).

13. Подводя итог, хотелось бы обратить внимание на некоторые нормы, заслуживающие, с нашей точки зрения, внимания.

Только в Законе Украины "О нотариате" содержатся правила о государственном нотариальном архиве (ст.23). Такой архив является составной частью Национального архивного фонда, создается он в областных центрах, городах Киеве, Симферополе, Севастополе и осуществляют временное (до 75 лет) хранение нотариальных документов. Министерством юстиции по согласованию с Главным архивным управление при Кабинете Министров Украины утверждается Положение по вопросам организации деятельности и компетенции государственного нотариального архива.

Нотариусы и другие должностные лица, совершающие нотариальные

действия, вправе истребовать от предприятий, учреждений и

организаций сведения и документы, необходимые для совершения

нотариальных действий. Поскольку сроки представления требуемых

документов зависят от конкретных обстоятельств (сложность документа,

отдаленность расположения запрашиваемой организации и т.п.) нотариус

в соответствии с нотариальным законодательством Украины (ст.46

Закона) сам устанавливает срок, в течение которого следует

представить соответствующий документ. Вместе с тем, стремясь пресечь возможную волокиту, названная статья Закона предусматривает, что этот срок не должен превышать одного месяца.

В соответствии с Законом Украины "О нотариате" (ст.51) на нотариусов возлагается обязанность сообщать о выявленных при совершении нотариальных действий нарушениях Закона гражданами или отдельными должностными лицами соответствующим организациям или прокуратуре для принятия необходимых мер.