

НОТАРИАТ В СИСТЕМЕ ГРАЖДАНСКОЙ ЮРИСДИКЦИИ.

Нотариат – правовой институт, призванный обеспечить стабильность гражданского оборота, а также защиту прав и законных интересов граждан и юридических лиц посредством совершения нотариальных действий.

Нотариат в РФ призван обеспечивать защиту прав и законных интересов граждан и юридических лиц путем совершения нотариусами предусмотренных законодательными актами нотариальных действий от имени РФ.

- Систему государственных нотариальных контор дополняет институт нотариусов, занимающихся частной практикой. Таким образом, ликвидирована монополия государственных органов на совершение нотариальных действий. Нотариус, занимающийся частной практикой, вправе сам заниматься организаторской деятельностью конторы, в том числе приемом и увольнением сотрудников, его деятельность основана на бюджетном финансировании. Государство оставляет за собой право по урегулированию деятельности нотариусов, занимающихся частной практикой, в вопросах наделения их полномочиями, контроля за соблюдением правил делопроизводства, учреждения и ликвидации их должности.

- Реестр государственных нотариальных контор и контор нотариусов, занимающихся частной практикой, ведет Министерство юстиции РФ. В случае отсутствия в населенном пункте нотариуса нотариальные действия совершают должностные лица органов исполнительной власти, уполномоченные на совершение этих действий.
- Нотариальные действия от имени РФ на территории других государств совершают должностные лица консульских учреждений РФ, уполномоченные на совершение этих действий. Нотариальная деятельность не является предпринимательством, не преследует цели извлечения прибыли.

- Деятельность нотариата осуществляется в соответствии с Конституцией, конституциями республик в составе РФ и Законом РФ от 11.02.93 № 4462-1 «Основы законодательства Российской Федерации о нотариате» (в ред. от 24 12.02).
- На должность нотариуса в Российской Федерации назначается в порядке, установленном настоящими Основами, гражданин Российской Федерации, имеющий высшее юридическое образование, прошедший стажировку сроком не менее одного года в государственной нотариальной конторе или у нотариуса, занимающегося частной практикой, сдавший квалификационный экзамен, имеющий лицензию на право нотариальной деятельности.

- Срок стажировки для лиц, имеющих стаж работы по юридической специальности не менее трех лет, может быть сокращен в порядке, определяемом Министерством юстиции Российской Федерации совместно с Федеральной нотариальной палатой. Продолжительность стажировки не может быть менее шести месяцев. Порядок прохождения стажировки определяется Министерством юстиции Российской Федерации совместно с Федеральной нотариальной палатой.
- При совершении нотариальных действий нотариусы обладают равными правами и несут одинаковые обязанности независимо от того, работают ли они в государственной нотариальной конторе или занимаются частной практикой. Оформленные нотариусами документы имеют одинаковую юридическую силу.

- **Задачами нотариата являются:**
- охрана собственности, прав и законных интересов физических и юридических лиц, организаций и учреждений,
- укрепление законности и правопорядка,
- предупреждение правонарушений путем своевременного и соответствующего нормам законодательства РФ удостоверения договоров и сделок,
- оформление наследственных прав,
- совершения исполнительных надписей и иных нотариальных действий .

- **Функции** отражают основные направления деятельности системы нотариата, показывая ее содержательное значение.

Их особый характер отражает специфику нотариального производства и нотариальной деятельности в сфере гражданского оборота. Их особенности вытекают из публично-правового характера нотариальной деятельности и особенностей компетенции нотариуса, действующего в рамках бесспорной гражданской юрисдикции. Функции нотариата можно подразделять следующим образом:

- социальные, характеризуют место нотариата в системе органов гражданской юрисдикции и правовой системе России;
- содержательные, отражают характер нотариальной деятельности.

- Такое разграничение позволяет определить место нотариата в современном обществе как особого правового института (социальные функции) и показать специфику его деятельности в отношении участников нотариального производства (содержательные функции)

- В гражданском обороте можно выделить следующие *социальные функции нотариата*:
- предупредительно-профилактическую;
- правореализационную;
- правоохранительную;
- фискальную.

- ▣ ***Предупредительно-профилактическая функция*** заключается в том, что исторически и функционально нотариальное производство связано с гражданским судопроизводством, имея много общих черт и признаков. Так, и судья, и нотариус осуществляют публично-правовые функции, закон в равной мере обеспечивает независимость и беспристрастность судьи и нотариуса при решении конкретного юридического дела.
- ▣ Основное различие между данными правовыми институтами в рамках гражданской юрисдикции производится (помимо вытекающего из принципа разделения властей и связанного с ним места судебной власти в системе государственных органов) по критерию спорности либо бесспорности права.

- При наличии спора гражданская юрисдикция осуществляется судом, при ее отсутствии — нотариусом. Например, на данном критерии основаны такие нотариальные действия, как удостоверение сделок и соглашений о разделе имущества между супругами, наследниками, удостоверение брачных контрактов, фактов, соглашений об обращении взыскания на заложенное недвижимое имущество, решение вопросов о продлении сроков для принятия наследства или включения в число наследников по закону лица, не имеющего возможности представить доказательства о родственных отношениях, и т.д.

Развитая система нотариата способствует и помогает судебной реформе по крайней мере в трех основных направлениях:

- ▣ предупреждение споров уже на стадии согласования условий сделки и ее заключения, что снижает количество гражданско-правовых споров;
- ▣ значительное облегчение рассмотрения гражданско-правовых споров и процесс доказывания в суде, поскольку нотариальные акты имеют особую доказательственную силу, позволяют суду яснее выявить истинную волю сторон и менее опровержимы, чем документы в простой письменной форме;
- ▣ принятие на себя гражданско-правовых дел бесспорного характера, что уменьшает абсолютное количество дел в судах.

- ▣ *Правореализационная функция* отражает место нотариата в системе осуществления субъективных прав и исполнения обязанностей. Согласно сложившейся классификации способов правореализации они подразделяются на исполнение, использование, соблюдение и применение права.

Участие нотариуса в правореализационной деятельности происходит различными путями.

- ▣ Во-первых, это происходит путем обеспечения условий правомерного поведения участников гражданского оборота, в отношении которых совершается нотариальное действие. Так, участники сделки по купле-продаже недвижимости одновременно используют свои правомочия как продавец и покупатель, исполняют свои обязанности, связанные с обеспечением прав третьих лиц (долевого собственника), соблюдают требования правовых норм в связи с имеющимися юридическими запретами. На нотариусе лежит обязанность обеспечить надлежащие правовые условия для правореализационной деятельности участников нотариального действия.

- Во-вторых, сам нотариус исполняет, использует и соблюдает требования правовых норм (материального и процедурного характера) в связи с предоставленными ему полномочиями. Например, нотариус при удостоверении сделки по отчуждению имущества исполняет требования нотариального производства (например, проверить принадлежность имущества продавцу), использует предоставленные ему полномочия, например, по проверке достоверности представленных ему документов, соблюдает установленные запреты, например, отклоняет встречающуюся иногда просьбу от участников нотариального действия о подписании нотариального документа без присутствия нотариуса.

- В-третьих, нотариус в ряде случаев, когда ему предоставлено право разрешать юридические дела в отношении конкретных фактических ситуаций, является субъектом правоприменительной деятельности. Применение права осуществляется нотариусом в ограниченном числе случаев, поскольку основная задача нотариата заключается в обеспечении правомерности действий участников гражданского оборота. Например, нотариус применяет правовые нормы при совершении исполнительных надписей, когда ему предоставлены полномочия по санкционированию принудительного осуществления нарушенных прав, а нотариальный акт имеет силу исполнительного документа в рамках исполнительного производства. При этом нотариус одновременно применяет нормы как материального права, так и процедурного характера, регламентирующие порядок совершения нотариальных действий.

▣ ***Правоохранительная функция*** показывает место нотариата как публично-правового института, который обеспечивает законность и правомерность юридических действий участников гражданского оборота в самом широком смысле, снижая уровень и гражданских, и уголовных правонарушений. В рамках правоохранительной функции нотариат с помощью присущих ему правовых средств решает ряд задач: снижает уровень криминальности в гражданском обороте в сфере собственности; облегчает раскрытие преступлений; способствует снижению уровня преступности, обеспечивает юридическую безопасность граждан и организаций.

- Нотариат в силу своего публично-правового характера, жесткой процедурной урегулированности порядка совершения нотариальных действий, необходимости исследования достаточно широкого круга доказательств является одним из эффективных средств снижения криминальности в сфере собственности, прежде всего в отношении объектов собственности, подлежащих регистрации. При совершении сделок в простой письменной форме, без нотариального удостоверения, степень криминальности, возможности подделок, нарушений гражданских прав несравненно выше. Кроме того, содержание правоохранительной системы требует значительных затрат, а развитие нотариата позволяет переложить часть правоохранительных мероприятий на самих участников гражданского оборота.

- ▣ **Фискальная функция** вытекает из публично-правовой природы РФ и необходимости способствовать решению целого ряда государственных задач. Органы нотариата способствуют решению такой государственной задачи, как привлечение всех обязанных лиц к уплате налогов.

Так, в соответствии со ст. 85 Налогового кодекса РФ органы (учреждения), уполномоченные совершать нотариальные действия, и нотариусы, занимающиеся частной практикой, обязаны сообщать о выдаче свидетельств о праве на наследство и о нотариальном удостоверении договоров дарения в налоговые органы по месту своего нахождения, месту жительства не позднее пяти дней со дня соответствующего нотариального удостоверения, если иное не предусмотрено НК РФ.

- При этом информация об удостоверении договоров дарения должна содержать сведения о степени родства между дарителем и одаряемым. Это позволяет государству отслеживать данные гражданские акты с целью взимания налогов в случаях, предусмотренных законом.

- ▣ *Правоустановительная функция* заключается в необходимости установления в нотариальном производстве больших групп юридических фактов, чаще всего связанных между собой в фактические составы различной степени. Обязанность проверки наличия необходимого фактического состава, истребования необходимых документов лежит на самом нотариусе.

- ▣ ***Удостоверительная функция*** означает наделение нотариуса таким полномочием, как придание от имени государства юридическим действиям участников гражданского оборота особого правового характера. Понятно, что любые юридически значимые действия участников гражданского оборота имеют правовой характер, но их взаимодействие в рамках нотариальной удостоверительной процедуры придает им качественно иной характер. Удостоверительная процедура позволяет по основным составляющим и заранее определенной динамике ее развития установить необходимый фактический состав и принять правильное правовое решение.

- ▣ *Охранительная функция* заключается в возложении на систему нотариата охраны прав участников нотариального производства, в том числе путем содействия в осуществлении их прав и исполнении . Эта функция осуществляется нотариусами при совершении не только нотариальных действий одноименного характера (принятие мер к охране наследственного имущества), но и практически любого нотариального действия.

- ▣ **Юрисдикционная функция** нотариата вытекает из роли нотариата как органа гражданской юрисдикции. При этом нотариус осуществляет одновременно все формы юрисдикционной деятельности: оперативно-исполнительную и правоустановительную, а в ряде случаев правоприменительную — по принудительному осуществлению гражданских прав. Особенностью юрисдикционной деятельности нотариусов является не последующее разрешение уже возникших правовых конфликтов в сфере гражданского оборота, а их предупреждение. Только в отдельных случаях, например при совершении исполнительных надписей, нотариусы способствуют разрешению относительно спорных ситуаций гражданского оборота. Впрочем, нотариусы вправе способствовать урегулированию любых конфликтных ситуаций присущими им методами, например, путем удостоверения соглашения в порядке ст. 349 ГК РФ между залогодателем и залогодержателем об обращении взыскания на заложенное недвижимое имущество либо путем удостоверения соглашения об отступном, способствуя прекращению кредитного обязательства.

Функции, отражающие содержание и специфику нотариальной деятельности

Нотариальные функции, отражающие содержание нотариальной деятельности и ее специфику, носят особый характер и связаны с правоустановительной, удостоверительной, охранительной и юрисдикционной деятельностью.

- Правоустановительная функция нотариата заключается в необходимости установления в нотариальном производстве больших групп юридических фактов, чаще всего связанных между собой в фактические составы различной степени сложности. Обязанность проверки наличия необходимого фактического состава, истребования необходимых документов лежит на самом нотариусе.

- **Удостоверительная функция** нотариата заключается в наделении нотариуса полномочием придания от имени государства юридическим действиям участников гражданского оборота особого правового характера. Понятно, что любые юридически значимые действия участников гражданского оборота имеют правовой характер, но их взаимодействие в рамках нотариальной удостоверительной процедуры придает им качественно иной характер. Удостоверительная процедура позволяет по своим основным составляющим и самой заранее определенной динамике ее развития установить необходимый фактический состав и принять правильное правовое решение. Удостоверительная деятельность связана с реализацией как контрольных, так и правозащитных полномочий нотариусов. Поэтому ряд нотариальных действий непосредственно связан с удостоверением, в частности, сделок и юридических фактов.

- **Охранительная функция** нотариата заключается в возложении на систему нотариата охраны прав участников нотариального производства, в том числе путем содействия в осуществлении их прав и исполнении обязанностей. При этом охранительная функция осуществляется нотариусами не только при совершении нотариальных действий одноименного характера (принятие мер к охране наследственного имущества), но и при совершении практически любого нотариального действия.

- **Юрисдикционная функция** нотариата вытекает из роли нотариата как органа гражданской юрисдикции. При этом нотариус осуществляет одновременно все формы юрисдикционной деятельности, он занимается одновременно оперативно-исполнительной и правоустановительной деятельностью, а также в ряде случаев правоприменительной деятельностью по принудительному осуществлению гражданских прав. Особенностью юрисдикционной деятельности нотариусов является не последующее разрешение уже возникших правовых конфликтов в сфере гражданского оборота, а в основном деятельность по их предупреждению. Только в отдельных случаях, например при совершении исполнительных надписей, нотариусы способствуют разрешению относительно спорных ситуаций гражданского оборота.

Нотариальная деятельность.

- ▣ *Нотариальная деятельность – это деятельность особой системы органов, осуществляемая в целях защиты прав и законных интересов участников гражданского оборота (граждан и юридических лиц), заключающаяся в совершении от имени государства возмездных нотариальных действий, предусмотренных российским законодательством.*

- ▣ Следует выделить **особенности нотариальной деятельности.**
- ▣ **1. Основная задача** – защита прав и законных интересов граждан и юридических лиц. Необходимо отметить, что ГК РФ не упоминает нотариат в числе органов, осуществляющих защиту гражданских прав.
- ▣ **2. По своей природе** нотариальная деятельность – правоохранительная деятельность, что позволяет причислить нотариат к системе правоохранительных органов.
- ▣ **3. Нотариальная деятельность** осуществляется **от имени государства**, является разновидностью профессиональной юридической деятельности, представляет собой гарантию права гражданина на квалифицированную юридическую помощь. Осуществление нотариальных действий от имени государства подчеркивает ее официальный и публичный статус. В частности, согласно Основам о нотариате нотариус имеет личную печать с изображением Государственного герба РФ.
- ▣ **4. Сущность** нотариальной деятельности заключается в участии нотариуса путем удостоверения бесспорных юридических фактов в гражданском обороте. Участие нотариуса весьма специфично: он не субъект гражданского правоотношения, возникающего между лицами, к нему обратившимися. Нотариус не вправе совершать нотариальные действия на свое имя и от своего имени. Его обязанности заключаются в том, что он проверяет дееспособность граждан и правоспособность юридических лиц, отказывает в совершении нотариального действия, если совершение такого действия противоречит закону, удостоверяет сделки и т.д.

- 5. Нотариальная деятельность носит **возмездный характер**, хотя и не считается предпринимательством, не преследует цели извлечения прибыли. Нотариальное действие признается совершенным после уплаты государственной пошлины или суммы согласно тарифу.
- 6. Нотариальная деятельность является **подзаконной деятельностью**, она строго регламентирована правом и формализована. Соблюдение процессуальной формы – обязательное условие законности совершения нотариального действия. Перечень нотариальных действий, право совершения которых принадлежит нотариусам, закреплен законодательно. Нотариус не может самостоятельно расширить свои полномочия путем совершения нотариальных действий, не предусмотренных российским законодательством. Законодательными актами РФ могут быть предусмотрены и иные нотариальные действия. Если заявитель просит нотариуса о совершении непредусмотренного законом нотариального действия, нотариус должен отказать в его совершении.

- **Место нотариата в системе гражданской юрисдикции.**
- Согласно ст. 10 Конституции Российской Федерации государственную власть осуществляется на основе разделения на законодательную, исполнительную и судебную. В системе разделения властей задачи судов сводятся к осуществлению правосудия в рамках конституционного, гражданского, административного и уголовного судопроизводства. Вот почему суды не могут осуществлять организационное руководство системой нотариата. Они воздействуют на работу нотариусов при помощи оценки правомерности их действий в связи с рассмотрением жалоб на работу нотариусов и при рассмотрении споров в исковом порядке, которые связаны с оспариванием нотариальных сделок.

- Согласно мнению Н.В. Сучковой, сегодня место нотариата можно определить как орган публичной власти, который входит в систему гражданской юрисдикции. Гражданской юрисдикцией называют работу всех органов, которые имеют полномочия по разрешению юридических дел спорного и бесспорного свойства в области гражданского оборота. Важным признаком органов гражданской юрисдикции можно считать положение о том, что их работа осуществляется в рамках процедурно-процессуальных форм разного уровня сложности.

- Самой близкой к нотариату службой гражданской юрисдикции является суд. Между ними много общего.
- Во-первых, имеется ряд общих принципов организации и деятельности судов и органов нотариата. Например, как нотариусы, так и судьи руководствуются при осуществлении своих полномочий Конституцией Российской Федерации и федеральными законами. Кроме того, они независимы по самому статусу своей юридической профессии. Судья и нотариус должны быть беспристрастны в отношении участников судопроизводства либо нотариального производства, в равной степени действуют правила соблюдения языка судопроизводства.

- Во-вторых, важным является общегосударственный статус судебной и нотариальной систем. Процессуальное законодательство прямо отнесено в соответствии со ст. 71 Конституции Российской Федерации к ведению Российской Федерации, а нотариат согласно ст. 72 Конституции Российской Федерации к совместному ведению Российской Федерации и субъектов Российской Федерации. Вместе с тем преимущественным и в нотариате является правовое регулирование на федеральном уровне. Такой единый подход в правовом регулировании судебной и нотариальной деятельности крайне важен, поскольку две указанные системы являются одним из цементирующих факторов сохранения единства России и существования единого правового пространства, обеспечивающего единый стандарт юридической защиты прав граждан и организаций.

- Однако между судебной и нотариальной деятельностью есть ряд важных отличий. Судебная деятельность по своему содержанию является правосудием, которое осуществляет только суд. Судебные функции исключительны по своему характеру, согласно ст. 118 Конституции Российской Федерации они могут осуществляться только судами.
- Правосудие - это форма осуществления судебной власти, которой объективирует государственную власть Российской Федерации. Деятельность нотариуса не является правосудием, нотариальные функции не носят исключительного характера, так как могут совершаться любыми уполномоченными на то лицами.

- Степень обязательности судебных и нотариальных актов различна. Судебные решения и постановления носят общеобязательный характер, их обязаны исполнять все органы и лица, а при необходимости их может принудительно реализовать система исполнительного производства и служба судебных приставов. Нотариальные акты за очень редкими исключениями не обладают исполнительной силой, и принудить к исполнению другую сторону можно только через суд.