



КонсультантПлюс
надежная правовая поддержка

"Нотариальное право: Учебник"
(2-е издание, исправленное и дополненное)
(под ред. В.В. Яркова)
("Статут", 2017)

Документ предоставлен **КонсультантПлюс**

www.consultant.ru

Дата сохранения: 21.07.2019

УРАЛЬСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ ЮРИДИЧЕСКИЙ УНИВЕРСИТЕТ

НОТАРИАЛЬНОЕ ПРАВО

УЧЕБНИК

2-е издание, исправленное и дополненное

Под редакцией профессора
В.В. ЯРКОВА

Допущено Учебно-методическим советом по образованию в области юриспруденции Уральского федерального округа на базе федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего образования "Уральский государственный юридический университет" для студентов высших учебных заведений, обучающихся по направлению "Юриспруденция" (030501 - специалист, 030500-62 - бакалавр, 030500-68 - магистр)

Рецензенты

Афанасьев С.Ф. - доктор юридических наук, профессор, заведующий кафедрой арбитражного процесса Саратовской государственной академии права;

Нуриев А.Г. - кандидат юридических наук, доцент Казанского (Приволжского) федерального университета, руководитель аппарата Конституционного Суда Республики Татарстан.

Сведения об авторах

Гонгало Б.М. - доктор юридических наук, профессор, заведующий кафедрой гражданского права Уральского государственного юридического университета, руководитель Уральского филиала Исследовательского центра частного права, член Совета Исследовательского центра частного права при Президенте Российской Федерации и Совета при Президенте Российской Федерации по кодификации и совершенствованию гражданского законодательства, заслуженный юрист РФ - [глава 11](#);

Зайцева Т.И. - главный консультант и советник президента Нотариальной палаты Свердловской области - [§ 5 и 6 главы 9, глава 12](#) (кроме [§ 9](#)), [главы 13 - 15](#);

Медведев И.Г. - кандидат юридических наук, доцент кафедры гражданского процесса Уральского государственного юридического университета, доктор права Франции, директор Центра нотариальных исследований ФНП - [глава 16](#);

Филиппова О.В. - кандидат юридических наук, нотариус г. Екатеринбурга - [глава 10](#);

Юшкова Е.Ю. - старший консультант Нотариальной палаты Свердловской области - [глава 8, § 9 главы 12](#);

Ярков В.В. - доктор юридических наук, профессор, заведующий кафедрой гражданского процесса Уральского государственного юридического университета, нотариус и президент Нотариальной палаты Свердловской области, член Правления ФНП, советник Генерального совета Международного союза нотариата (UINL), заслуженный деятель науки РФ - [главы 1 - 7, § 1 - 4 главы 9](#).

Предисловие

Предлагаемое Вашему вниманию второе издание учебника "Нотариальное право России" подготовлено в связи с существенным обновлением нотариального и связанного с ним законодательства за последние 14 лет. Первое издание 2003 г. было подготовлено в рамках сотрудничества Швейцарской Конфедерации и Российской Федерации в правовой области. Теория и практика давно нуждались в создании полноценного учебника нотариального права, раскрывающего существо нотариальной деятельности и организации нотариата, имеющего целью развитие доктрины нотариата и обоснование его места прежде всего в сфере гражданской юрисдикции и доказательственного права. Поэтому разработка и написание такого учебника в 2003 г. одновременно с изданием Практикума по нотариальному праву в 2004 г., а также трех изданий Настольной книги нотариуса (2000, 2003 и 2015 гг.) позволили решить несколько задач.

Во-первых, способствовать формированию в среде профессиональных юристов, в особенности будущих -

студентов, понимания нотариальной профессии как социально полезной и востребованной современным гражданским оборотом. Во-вторых, обеспечить учебный процесс в высших и средних учебных заведениях комплектом учебной литературы для развития преподавания нотариального права, поскольку в настоящее время спецкурс нотариата ведется в очень небольшом числе вузов страны. В-третьих, помочь практикующим нотариусам в освоении отдельных сложных вопросов нотариального производства. В-четвертых, издание такого комплекта учебной литературы стало одним из зримых результатов работы по формированию положительного общественного восприятия нотариата, нотариальной профессии как имеющей содержательное, а не только юридико-техническое значение.

Выход второго издания данного учебника особенно знаменателен. В 2016 г. нотариат России отпраздновал 150-летие Положения о нотариальной части эпохи великих правовых и судебных реформ Александра II. В 2018 г. исполняется 25 лет новому небюджетному нотариату России и 100 лет Уральскому государственному юридическому университету - одному из центров юридического образования и науки нашей страны, в том числе в области нотариального права. Этим трем значительным историческим датам посвящается настоящий учебник.

С уважением и наилучшими пожеланиями всем читателям книги,
ответственный редактор, профессор
В.В. Ярков
Екатеринбург - Москва, март 2017 г.

Часть I. ОБЩАЯ ЧАСТЬ НОТАРИАЛЬНОГО ПРАВА

Раздел I. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ НОТАРИАЛЬНОГО ПРАВА

Глава 1. ПОНЯТИЕ О НОТАРИАТЕ И ОРГАНИЗАЦИИ НОТАРИАЛЬНОГО ДЕЛА

§ 1. Понятие о нотариате и органах, совершающих нотариальные действия

1. Терминология. Термин "нотариат" <1> в современном российском праве многозначен и используется в нескольких смыслах:

<1> Нотариат - от лат. **notarius** - писец, секретарь.

- во-первых, он обозначает систему органов и должностных лиц, включающую нотариусов и иных лиц, наделенных в соответствии с законом правом совершения нотариальных действий;

- во-вторых, отрасль законодательства, нормами которой регулируется нотариальная деятельность;

- в-третьих, учебный курс, предметом которого является изучение вопросов нотариального производства и деятельности его участников.

В настоящем учебнике будет использован термин "нотариат" во всех указанных значениях в зависимости от конкретного контекста.

2. Истоки нотариата. Возникновение и развитие нотариата связаны с несколькими обстоятельствами. Прежде всего с развитием гражданского оборота и гражданского общества, необходимостью содействия его субъектам в осуществлении их прав и исполнении обязанностей, совершении сделок и закреплении приобретаемых прав в письменной форме. В этом плане история нотариата неразрывно связана с развитием частного права и частной собственности. Кроме того, история нотариата совпадает с историей доказательств, когда доказательству устному пришло на смену доказательство письменное <1>. Одна из книг по истории французского нотариата А. Moreau так и называется - *Les metamorphoses du scribe* ("Метаморфозы писаря"), что достаточно удачно отражает исторический путь развития данной юридической профессии.

<1> См.: Пиепу Ж.-Ф., Ягр Ж. Профессиональное нотариальное право / Пер. с фр. И.Г. Медведева. 4-е изд. М.: Юристъ, 2001. С. 37.

Наиболее афористично необходимость развитых юридических процедур в гражданском обороте выразил Гегель, писавший: "Собственность покоится на договоре и на формальностях, делающих ее доказательной и правомерной" <1>. Нотариат в гражданском обществе выполняет различные функции (см. подробнее [гл. 3](#)).

<1> См.: Гегель. Философия права. М., 1990. С. 255.

Нотариат участвует в защите частной собственности, обеспечивая бесспорность и охрану имущественных и иных прав участников гражданского оборота. На протяжении всей истории развития государства и права нотариат является составной частью правовой системы любой страны, особенно системы писаного права. Осуществляемые нотариусами функции объективно необходимы и востребованы обществом, в особенности в обществе с развитой экономикой и гражданским оборотом <1>. При этом институт нотариата не был всегда во всех его основных характеристиках неизменным, а изменялся вместе с самим обществом.

<1> Существует немало свидетельств, отражающих роль нотариата в фиксации важнейших фактов истории человечества. Например, в мореплавании Х. Колумба в 1492 г. сопровождал королевский нотариус Эсковедо, составивший акт об открытии Америки и тем самым официально засвидетельствовавший данный факт (см.: Сабатини Р. Колумб. М., 1992. С. 238).

Основные принципы, на которых строится латинский нотариат, сводятся к следующим. Нотариус выполняет особую миссию, являясь советником сторон, помогая выявить их волю, создает письменные акты в квалифицированной форме, имеющие особую доказательственную и в ряде случаев исполнительную силу <1>. Нотариус обеспечивает правовую защиту, предупреждая споры и способствуя погашению будущих конфликтов. Тем самым нотариус является помощником правосудия, поскольку его деятельность снижает спорность отношений гражданского оборота.

<1> См.: Швахтген А. Деятельность нотариуса на благо гражданского общества // Нотариальный вестник. 2002. N 9. С. 40 - 48.

Кроме того, в современных условиях нотариус способствует процессам правовой глобализации, защите прав в новых сферах предпринимательской деятельности и информационных связей, выполняет функции арбитра и примирителя. Возрастает роль нотариата в поддержке отправления правосудия, снижении стоимости юридических услуг и экономичности правовой системы современного общества.

При этом следует отметить наличие основополагающих различий систем нотариата в странах гражданского и общего права (см. подробнее [гл. 16](#)). В рамках системы латинского нотариата модели его организации также могут быть различными, отличаясь степенью вовлечения нотариуса в гражданский оборот, характером совершаемых им действий и объемом оказываемой им правовой помощи <1>. Российская модель небюджетного нотариата также имеет ряд своеобразных черт, соответствуя в целом модели латинского нотариата.

<1> См.: Мерлотти М. Единые стандарты нотариальной деятельности в Европе // Нотариальный вестник. 2003. N 1. С. 48 - 50. М. Мерлотти выделяет германскую, французскую и в определенной степени смешанную (швейцарскую) модели нотариата. См. подробнее: Нотариат за рубежом: позитивный опыт / Отв. ред. И.Г. Медведев. СПб., 2006.

3. Развитие нотариата в России. Россия имеет большую историю нотариата, расцвет которого пришелся на период после реформ Александра II в 60-х гг. XIX в. до 1917 г. После длительного периода государственного нотариата "второе рождение" российского нотариата в 1993 г. связано с экономическими реформами, процессами приватизации, изменением отношений собственности. Данные изменения потребовали адекватных правовых способов защиты участников гражданского оборота, в том числе и путем развития системы нотариата. Находившийся в советский период на периферии законодательства и юридической практики нотариат за последние годы занял достойное место в правовой системе России.

Судебная и нотариальная реформы - одни из немногих, которые внесли реальный вклад в формирование в стране правового государства. В правовой системе России стала складываться новая комплексная отрасль права - нотариальное право, объединяющая в себе систему норм, регулирующих порядок совершения нотариальных действий и взаимоотношения нотариуса с участниками нотариального производства. Уникальность нотариата (имея в виду нотариат латинского типа), его полезность, а также экономичность для современного российского общества заключаются в том, что нотариат позволяет обеспечивать правоохранительные функции, законность и правомерность юридических действий участников гражданского оборота за счет них самих, без каких-либо затрат со стороны государства. Мало того, современный нотариат России позволяет государству успешнее осуществлять не только правоохранительные, но и фискальные и судебно-юрисдикционные функции. При этом, как писал автор первого советского учебника по нотариату профессор К.С. Юдельсон, "контроль нотариата за законностью сделок гражданского оборота характеризуется тем, что является предварительным, а не последующим" <1>.

<1> Юдельсон К.С. Советский нотариат. М.: Госюриздат, 1959. С. 23.

4. Нотариусы и другие лица, выполняющие нотариальные функции. Согласно [ст. 1](#) Основ законодательства Российской Федерации о нотариате (утв. Постановлением Верховного Совета РФ 11 февраля 1993 г. N 4463-1) нотариат в России призван обеспечивать в соответствии с [Конституцией](#) РФ, конституциями республик в составе Российской Федерации, данными [Основами](#) защиту прав и законных интересов граждан и юридических лиц путем совершения нотариусами предусмотренных законодательными актами нотариальных действий от имени Российской Федерации. При этом нотариальные действия в Российской Федерации совершают в соответствии с [Основами](#) нотариусы, работающие в государственной нотариальной конторе или занимающиеся частной практикой. Однако основная часть нотариусов России работает в сфере небюджетного нотариата.

Нотариальные действия в России могут совершаться не только нотариусами. В случае отсутствия в населенном пункте нотариуса соответственно глава местной администрации поселения и специально уполномоченное должностное лицо местного самоуправления поселения или глава местной администрации муниципального района и специально уполномоченное должностное лицо местного самоуправления муниципального района имеют право совершать ряд нотариальных действий для лиц, зарегистрированных по месту жительства или месту пребывания в данных населенных пунктах ([ст. 37](#) Основ). Нотариальные действия от имени Российской Федерации на территории других государств совершают должностные лица консульских учреждений Российской Федерации, уполномоченные на совершение этих действий. Однако у этих лиц, как правило, более ограниченная компетенция либо более ограниченный масштаб деятельности.

Таким образом, нотариальную деятельность в основном в современной России осуществляют специально уполномоченные на это лица - нотариусы, работающие в сфере небюджетного нотариата. С одной стороны, они совершают нотариальные действия от имени государства, в рамках публично-правовых полномочий, переданных им в силу закона. Поэтому нотариус действует в рамках правил и процедур, которые определены законом, в силу чего данной работе присуща необходимость соблюдения формальностей и правовых процедур. С другой стороны, нотариус в системе латинского нотариата по общему правилу, включая Россию, не является государственным служащим и, как следствие, самостоятельно организует свою работу и несет уголовную, административную, имущественную и иную ответственность за последствия своих действий и допущенные им нарушения закона.

Практическая деятельность нотариуса заключается в подготовке проектов нотариальных актов, удостоверении сделок и свидетельствовании фактов, совершении иных нотариальных действий, даче консультаций и советов. Цена ошибки нотариуса при даче советов может быть очень велика, а в целом ряде случаев последствия ее могут быть необратимыми, например при неправильной правовой помощи при составлении завещания. Поэтому можно констатировать, что нотариат в эпоху усложняющихся законодательства и правовых процедур из предмета, воспринимавшегося как носящий юридико-технический характер, постепенно превращается в целую науку нотариального права, знание основ которой необходимо для любого юриста, работающего в сфере гражданского оборота.

Поскольку содержание нотариальной деятельности включает в себя определенные формы обеспечения защиты прав и законных интересов физических и юридических лиц, вопросы ее теоретического изучения так важны на современном этапе реформирования системы органов гражданской юрисдикции. Современная модель развития российского нотариата - это развитие модели активного нотариата, которая ставит нотариуса в центр гражданского оборота и наделяет его полномочиями для оказания квалифицированной юридической помощи.

5. Публично-правовые основы нотариальной деятельности. Система нотариата независимо от характера своей организации (государственный или небюджетный нотариат) является публично-правовой по организации и содержанию своей деятельности и является частью, пусть и особым образом действующей, государственной системы. Публично-правовой характер нотариальной деятельности отмечается в настоящее время практически всеми авторами, занимающимися исследованием доктрины нотариата <1>. Ряд авторов полагают, что органы нотариата занимаются нотариальным обслуживанием граждан и юридических лиц <2> либо юридическим обслуживанием <3>. Такое суждение сомнительно, поскольку на всех этапах совершения нотариального действия, в том числе и при даче правовых консультаций, нотариус действует в рамках нотариального производства, его взаимоотношения с обратившимися за совершением нотариального действия лицами имеют не частноправовую, а публично-правовую основу. Безусловно, нотариус действует по просьбе заинтересованных физических или юридических лиц, но последние обязаны также и в силу закона обращаться к нотариусу, который, в свою очередь, не вправе отказать им в совершении законных действий.

<1> Например: Ярков В.В. Публично-правовой характер нотариальной деятельности // Российская юстиция. 1997. N 6. С. 31 - 32; 109; Калининченко Т.Г. Нотариальное право и процесс в Российской Федерации. М.: Норма, 2010. С. 11.

<2> См.: Тарбагаева Е.Б. Нотариат в Российской Федерации. СПб., 2001. С. 9, 10.

<3> См.: Козуб Т.Р. Взаимодействие органов государственной власти и нотариата в Российской Федерации: Дис. ... канд. юрид. наук. М., 1996. С. 39.

Важным при понимании современной системы нотариата как части юридической системы России является то обстоятельство, что нотариальная деятельность не является предпринимательством и не преследует цели извлечения прибыли. Указанная черта пронизывает содержание законодательства о нотариате, определяя целый ряд существенных характеристик нотариальной деятельности. Публично-правовые черты нотариальной деятельности проявляются в целом ряде сущностных характеристик, поскольку профессия нотариуса относится к числу регламентированных. Ключевые характеристики публично-правового статуса нотариальной профессии заключаются в следующем:

- во-первых, в доступе к профессии, поскольку полномочиями нотариус наделяется только после прохождения достаточно сложной процедуры, связанной с проверкой профессиональной компетентности и личных качеств;

- во-вторых, в осуществлении нотариальной деятельности, поскольку осуществление профессии с точки зрения ее организации, правил ответственности и совершения нотариальных действий характеризуется строгим правовым регулированием. В частности, нотариус обязан быть членом соответствующей нотариальной палаты. Нотариус и лицо, временно его замещающее, не вправе одновременно исполнять свои обязанности: нотариальные действия в данной нотариальной конторе исполняет либо сам нотариус, либо лицо, имеющее право его временного замещения <1>;

<1> Например, в судебной практике Свердловской области одним из оснований лишения нотариуса лицензии явилось то обстоятельство, что нотариус одновременно в один день работал со своими помощниками, в нотариальной конторе имелось несколько печатей. См.: Юшкова Е.Ю. Судебная практика по вопросам нотариальной деятельности. 2-е изд. М., 2004. С. 167 - 175. См. также: Она же. Судебная практика и нотариат. М.: Статут, 2015.

- в-третьих, взаимоотношения нотариуса и лиц, обратившихся за совершением нотариального действия, имеют не договорную, а публично-правовую основу;

- в-четвертых, нотариат является частью публично-правовой системы оказания квалифицированной юридической помощи. В соответствии со [ст. 48 Конституции РФ](#) каждому гарантируется право на получение квалифицированной юридической помощи. В случаях, предусмотренных законом, юридическая помощь оказывается бесплатно. Поэтому согласно [ст. 19 Федерального закона от 21 ноября 2011 г. N 324-ФЗ "О бесплатной юридической помощи в Российской Федерации"](#) нотариусы в рамках государственной системы бесплатной юридической помощи оказывают бесплатную юридическую помощь гражданам, обратившимся за совершением нотариальных действий, исходя из своих полномочий путем консультирования по вопросам совершения нотариальных действий в порядке, установленном законодательством Российской Федерации о нотариате <1>.

<1> См. подробнее: Шереметова Г.С. Право на бесплатную юридическую помощь в гражданском процессе: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Екатеринбург, 2014.

Публично-правовые основы нотариальной деятельности нашли подтверждение в ряде постановлений Конституционного Суда РФ, например в [Постановлении](#) от 19 мая 1998 г. "По делу о проверке конституционности отдельных положений статей 2, 12, 17, 24 и 34 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате". Из сравнительно недавних судебных актов Конституционного Суда РФ приведем [Определение](#) от 25 сентября 2014 г. N 2206-О "Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданки Стерховой Марины Ивановны на нарушение ее конституционных прав отдельными положениями Основ законодательства Российской Федерации о нотариате и частью второй статьи 61 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации".

В [п. 2.1](#) указанного Определения отмечено следующее: "Как следует из правовой позиции Конституционного Суда Российской Федерации, выраженной в ряде его решений, в том числе в [Постановлении](#) от 23 декабря 1999 года N 18-П, деятельность занимающихся частной практикой нотариусов, которые на профессиональной основе обеспечивают защиту прав и законных интересов граждан и юридических лиц, является особой юридической деятельностью, которая осуществляется от имени государства, что гарантирует доказательственную силу и публичное признание нотариально оформленных документов и предопределяет специальный публично-правовой статус нотариусов.

Права и обязанности нотариусов, а также их ответственность определены [Основами законодательства Российской Федерации о нотариате](#). Публично-правовой статус нотариуса и характер выполняемых им функций

подразумевают, что использование нотариусом своих прав и организация им осуществления нотариальной деятельности должны соотноситься с возложенными на него обязанностями, в том числе обязанностью по сохранению нотариальной тайны ([часть вторая статьи 5](#) и [часть вторая статьи 16](#) Основ), а также обязанностями перед нотариальной палатой (уплата членских взносов, предоставление сведений - [статьи 27](#) и [28](#) Основ)".

§ 2. Нотариус как юридическая профессия

1. Закон вантоза и современный нотариат. Нотариус занимает особое место среди других юридических профессий. Читателю, скорее всего, уже известны профессии судьи, адвоката, судебного пристава-исполнителя, следователя, прокурора, корпоративного юриста, преподавателя права, специалиста-эксперта в сфере законотворчества. Все указанные профессии основываются (по крайней мере в идеале) на том положении, что их носители - конкретные люди, имеющие юридическое образование, при этом профессионально и непрерывно занимающиеся правом.

Несмотря на большую историю профессии нотариуса, современный образ нотариата сложился во Франции более 200 лет назад в соответствии со знаменитым Законом от 25 вантоза XI г. (16 марта 1803 г.), которым, собственно, и была создана модель латинского нотариата. Значение данного Закона вантоза отмечают многие зарубежные специалисты - нотариусы <1>. В связи с этим роль профессии нотариуса наиболее удачно выразил советник Реаль в своих многократно в дальнейшем цитировавшихся словах при предании Закона 25 вантоза в Государственном совете Франции в 1803 г.:

<1> См., например: Мерлотти М. Общие соображения о роли нотариата латинского типа и основные принципы свободного нотариата // Развитие небюджетного нотариата в России: квалифицированная юридическая помощь, защита прав граждан и юридических лиц. М., 2000. С. 13, 14; Пиепу Ж.-Ф., Ягр Ж. Профессиональное нотариальное право / Пер. с фр. И.Г. Медведева. С. 37; Швахтген А. Деятельность нотариуса на благо гражданского общества // Нотариальный вестник. 2002. N 9. С. 41.

"Наряду с другими должностными лицами, которые разрешают споры, общественное спокойствие требует наличия и иных должностных лиц, которые, будучи незаинтересованными советниками сторон и беспристрастными выразителями их воли, ставят стороны в известность о значении договорных обязательств, в которые они вступают, ясно выражая их содержание, придают им характер аутентичного акта и силу судебного решения, не подлежащего обжалованию, сохраняя память о них навечно и верно, препятствуют возникновению конфликтов между добросовестными людьми и лишают людей алчных, рассчитывающих на успех, желания возбуждения несправедливого притязания.

Этими незаинтересованными советниками, этими беспристрастными составителями, этими своеобразными добровольными судьями, бесповоротно обязывающими стороны соглашения, являются нотариусы, а этим институтом - нотариат" <1>.

<1> Цит. по: Пиепу Ж.-Ф., Ягр Ж. Профессиональное нотариальное право / Пер. с фр. И.Г. Медведева. С. 26.

2. Признаки нотариальной профессии. Профессию нотариуса в системе латинского нотариата и российского небюджетного нотариата отличает целый ряд признаков.

Во-первых, нотариус работает в сфере доказательственного права, занимаясь созданием квалифицированных доказательств в сфере гражданского (в широком смысле) оборота. Нотариальные акты имеют особую доказательственную силу, что прямо отражается в понятии нотариального удостоверения сделки согласно [ст. 163](#) ГК РФ, а также в последствиях несоблюдения нотариальной формы сделки в соответствии со [ст. 165](#) ГК РФ.

Важное положение, отражающее доказательственное значение нотариального акта, появилось в гражданском процессуальном и арбитражном процессуальном законодательстве. Согласно [ч. 5 ст. 61](#) ГПК РФ обстоятельства, подтвержденные нотариусом при совершении нотариального действия, не требуют доказывания, если подлинность нотариально оформленного документа не опровергнута в порядке, установленном [ст. 186](#) ГПК РФ, или не установлено существенное нарушение порядка совершения нотариального действия.

Такая же норма получила закрепление в [ч. 5 ст. 69](#) АПК РФ: "Обстоятельства, подтвержденные нотариусом при совершении нотариального действия, не требуют доказывания, если подлинность нотариально оформленного документа не опровергнута в порядке, установленном [статьей 161](#) настоящего Кодекса, или если нотариальный акт не был отменен в порядке, установленном гражданским процессуальным законодательством для рассмотрения заявлений о совершенных нотариальных действиях или об отказе в их совершении".

Во-вторых, нотариальная деятельность в системе органов гражданской юрисдикции осуществляется в

беспорной форме <1>. Нотариус работает в несостязательной сфере, его область - это беспорная юрисдикция. При возникновении конфликтной ситуации, когда принятые нотариусом меры к сближению позиций сторон оказались напрасными, нотариус обязан уклониться от разрешения данного дела и рекомендовать сторонам обратиться в суд за разрешением спора, поскольку разрешение споров в сфере гражданской юрисдикции - прерогатива суда.

<1> О понятии гражданской юрисдикции и месте нотариата в ее системе см.: Решетникова И.В., Ярков В.В. Гражданское право и гражданский процесс в современной России. Екатеринбург; М.: Норма, 1999. С. 1 - 26.

В-третьих, установлен особый доступ к нотариальной профессии, связанный с повышенными квалификационными требованиями к нотариусу и характером его подготовки к исполнению своей профессии. В разных странах существуют разные модели подготовки к нотариальной профессии, однако практически везде они сложны, связаны с получением дополнительного образования и практических навыков, не охватываемых общим стандартом высшего юридического образования (см. подробнее [гл. 5](#)).

В-четвертых, нотариус осуществляет публично-правовые функции от имени государства - Российской Федерации, что отражает его правовой статус как лица, находящегося на службе государства и общества. В этом плане нотариус выполняет роль независимого и беспристрастного советника сторон, обеспечивая правовую защиту и оказывая правовую помощь. Кроме того, нотариус имеет нотариальный архив, который не является его личной собственностью, а в отношении которого он обязан осуществлять функции хранения и выдачи документов для всех заинтересованных лиц. После оставления должности нотариуса архив передается другому нотариусу.

В-пятых, публично-правовой статус профессии нотариуса подчеркивается необходимостью осуществления его полномочий только в качестве члена нотариальной палаты - профессионального объединения публичного права, обеспечивающего развитие нотариальной профессии и контроль за надлежащим исполнением обязанностей от имени государства.

В-шестых, нотариусов, занимающихся частной практикой, в системе латинского нотариата характеризуют работа в режиме самофинансирования и самостоятельная организация своей деятельности. Вместе с тем нотариусы подотчетны и подконтрольны как государственным органам, так и органам нотариального сообщества. Основные условия работы нотариуса определяются федеральными законами, которые определяют как компетенцию нотариуса, так и основные составляющие его деятельности.

В-седьмых, профессия нотариуса относится к ряду тех, которые характеризуются презумпцией знания российского законодательства. Такие же требования по закону установлены только в отношении судей и судебных приставов-исполнителей. Нотариус, как и представители указанных юридических профессий, не вправе уклониться от разрешения конкретного правового вопроса, поставленного перед ним лицами, обратившимися за совершением нотариального действия. Профессия нотариуса не знает специализации, которая характерна для следователей, адвокатов, только в последнее время - судей и ряда других юридических профессий. Презумпция знания права определяет повышенные требования к уровню квалификации нотариуса, о чем уже шла речь ранее.

В-восьмых, для работы в качестве нотариуса необходимы определенные психологические характеристики и соблюдение режима ряда личных ограничений как правового, так и этического свойства. Сама профессия требует беспристрастности, способности выслушать до конца и дать ответ. Кроме того, нотариус должен уметь говорить твердо не в тех случаях, когда, несмотря на материальную выгоду для него или иного нотариального действия, оно является незаконным либо содержит в себе какое-либо зерно сомнения или будущей конфликтности, которую нотариус не в силах предотвратить. По правилам профессиональной этики нотариус должен также воздерживаться от совершения нотариальных действий, в которых он лично прямо или косвенно заинтересован.

3. Интегрированный характер нотариальной профессии. Таким образом, профессия нотариуса в какой-то мере объединяет черты самых разных юридических профессий, составляя в интегрированном целом специфику той деятельности, которая называется нотариальной. Нотариус при совершении нотариального действия должен в равной мере учитывать интересы всех сторон сделки, фактически являясь их поверенным, что роднит его с адвокатом. При исследовании всего материала и документов, представленных для совершения нотариального действия, нотариус должен подробно разобраться в обстоятельствах дела, стремясь понять мотивы действий его участников, что сближает его со следователем.

Важная функция нотариуса - предупреждение гражданских правонарушений и споров в судах, склонение сторон к соглашению, что сближает профессию нотариуса с профессией судьи и медиатора.

Нотариальные акты вступают в законную силу немедленно и подлежат добровольному исполнению самими сторонами спора. В случае возникновения спора его разрешение и будущее исполнение судебного решения в значительной степени зависят от того, как нотариус помог ранее сторонам сформулировать его условия. Кроме того, целый ряд нотариальных актов имеют исполнительную силу (например, соглашения об

уплате алиментов, исполнительные надписи). Все это сближает профессию нотариуса с профессией судебного пристава-исполнителя.

Таким образом, нотариальная деятельность генетически вобрала в себя черты, присущие и другим юридическим профессиям, образовав тот характерный сплав, который именуется профессией нотариуса в системе латинского нотариата.

§ 3. Кратко об истории развития нотариата

1. Нотариат в России до реформ Александра II. Истоки нотариата и профессии нотариуса находят в древних цивилизациях Вавилона, Египта и Иудеи. Так, в Риме рабы, умевшие писать, вели записи (note), откуда и произошло слово "нотариус" <1>. В частности, интересное и глубокое исследование об истории нотариата было написано Н. Ляпидевским <2>. Он подробно раскрыл историю нотариата в эпоху Римской империи, период после ее крушения и Средние века. История российского нотариата исследовалась в целой серии книг "Золотые страницы российского нотариата", издаваемой по инициативе Федеральной нотариальной палаты России. Нас же интересует более близкая история, которая оказала воздействие на развитие нотариата в России в XIX в., прерванное затем событиями 1917 г. и восстановленное вновь в своем историческом развитии в 1993 г.

<1> См.: Пиепу Ж.-Ф., Яр Ж. Профессиональное нотариальное право / Пер. с фр. И.Г. Медведева. С. 37.

<2> Ляпидевский Н. История нотариата. Т. 1. М., 1875.

История развития нотариата в России во многом совпадает с историей развития правовой системы в стране, изменением отношений и содержания гражданского оборота <1>. Сама потребность в нотариате как особой функции и нотариусах как носителях этой функции (независимо от их названия в конкретный исторический период) возникла и увеличивалась по мере развития торгового оборота, необходимости удостоверения различных юридически значимых обстоятельств в этой сфере. Первыми лицами, исполняющими нотариальные функции, были, по свидетельству А.М. Фемелиди, **площадные подьячие**, которые в XVI в. специально на площадях занимались составлением различных письменных актов. Из этой группы писцов и развился со временем нотариат <2>. В Москве в XVII в. на Ивановской площади в Кремле располагалась главная контора площадных подьячих, где оформлялись различные письменные акты. Акты писались всегда от первого лица, при этом с XV в. в актах стали указываться его составитель - конкретный писец и присутствовавшие при составлении письменного акта свидетели. Площадные подьячие объединялись в артели со взаимной круговой порукой.

<1> В последнее время появилось немало интересных исследований по истории российского и в целом европейского нотариата. Следует отметить интересные репринтные издания: Фемелиди А.М. Русский нотариат. История нотариата и действующее нотариальное положение 14 апреля 1866 г. СПб., 1902 (переизд.: М., 1998). См. также уже упоминавшуюся книгу: Ляпидевский Н. История нотариата. М., 1875. Т. 1. Целый цикл статей по истории нотариата публиковался в журналах "Нотариус" и "Нотариальный вестник".

<2> Фемелиди А.М. Русский нотариат. История нотариата и действующее нотариальное положение 14 апреля 1866 г. С. 61.

Согласно Соборному уложению 1649 г. царя Алексея Михайловича Романова, всякая "крепость" обязательно должна была заканчиваться подписью лица, ее дающего. При этом имелось разграничение полномочий между площадными подьячими, составлявшими письменные акты, и приказами (государственными учреждениями), которые фиксировали в специальных книгах купчие крепости <1>. Только после этого крепости предъявлялись в Печатный приказ, где к ним прилагалась государственная печать.

<1> Существовали самые разные названия купчих крепостей, выступавших в качестве письменных договоров: крепость, запись, заемная кабала, заемная память. См.: Скрипилев Е. История российского нотариата: протонотариат (институт подьячих), развитие до реформ Александра II, нотариат и судебная реформа 1864 - 1874 годов // Нотариальный вестник. 1998. N 9. С. 6.

Ряд определенных изменений в составлении письменных актов и порядок придания им законной силы был внесен при Петре I и Екатерине II. По свидетельству А.М. Фемелиди, впервые понятие собственно нотариуса появилось в 1729 г., когда в вексельном уставе впервые была упомянута должность **публичного нотариуса** <1>. В 1781 г. в соответствии с изданными в тот период правовыми актами появились нотариусы для торговых сделок, а в 1831 г. - биржевые нотариусы.

<1> См.: Фемелиди А.М. Русский нотариат. История нотариата и действующее нотариальное положение

14 апреля 1866 г. С. 69, 70.

К эпохе великих государственных и правовых реформ Александра II нотариат находился в следующем состоянии. По Своду законов Российской империи Николая I, при палатах гражданского суда, а в уездах - при уездных судах существовали особые "крепостные отделения" из **крепостных писцов и надсмотрщиков**, которым было поручено составление письменных актов. Составленный ими акт вносился в "докладную книгу", которая поступала на рассмотрение присутствия суда. Суд, удостоверившись в личности лиц, совершивших сделку, на праве продавца или залогодателя по отчуждению имущества и в отсутствие в условиях сделки противоречий законодательству производил отметку на акте "совершить по закону" и возвращал письменный акт надсмотрщику. Последний должен был дословно внести акт в крепостные книги. При этом крепостной порядок действовал только в отношении актов об отчуждении недвижимых имуществ и крепостных людей, все же прочие акты совершались явочным порядком <1>.

<1> См.: Там же. С. 71, 72.

2. Нотариат России в период 1866 - 1917 гг. В период великих преобразований Александра II правовая система России приобрела качественно новое состояние. Был подвергнут реформе и институт нотариата, который также приспособивался и изменялся под новые условия. Прежде всего здесь надо отметить Учреждение судебных установлений от 20 ноября 1864 г., согласно ст. 11 которого было определено, что при судебных местах находятся наряду с канцелярией, судебными приставами, присяжными поверенными, кандидатами на должности по судебному ведомству и **нотариусы**. Кроме того, в ст. 420 Учреждения судебных установлений указывалось, что в столицах, губернских и уездных городах, а в случае надобности и в уездах состоят нотариусы, которые заведуют под наблюдением судебных мест совершением актов и другими действиями по нотариальной части на основании особого о них положения.

3. Положение о нотариальной части. Более полная и подробная регламентация нотариата была предусмотрена в Положении о нотариальной части от 14 апреля 1866 г., которому была суждена очень долгая жизнь. Данное Положение регламентировало порядок нотариальной деятельности практически до Октябрьских событий 1917 г., что показало его качество как правового акта и приспособленность к тогдашним социально-экономическим условиям, а также восприимчивость им передовых образцов регулирования нотариальной деятельности, в основном во Франции, Австрии и Баварии. Безусловно, в Положении о нотариальной части и после 1866 г. вносились отдельные изменения, однако его существо оставалось в основном неизменным. Тем не менее данное Положение действовало на территории не всей России. Например, в губерниях и областях Сибири нотариальные функции выполняли должностные лица полиции.

Положение выполняло двойственные функции: с одной стороны, оно регулировало порядок назначения на должность нотариуса, его компетенцию, полномочия и ответственность, а с другой стороны, определяло сам порядок совершения отдельных нотариальных действий, то, что в настоящее время мы называем правилами нотариального производства.

Положение наделяло правом совершения нотариальных действий три категории лиц: нотариусов, старших нотариусов, а также мировых судей, городских судей, в уездных городах, включенных в состав земских участков, - уездных членов окружного суда, если в данном городе, ином населенном пункте не было нотариуса. Количество нотариусов определяло Министерство юстиции России по согласованию с Министерствами финансов и внутренних дел.

Нотариусами могли быть:

- только российские подданные;
- совершеннолетние;
- не опорооченные судом или общественным приговором;
- не занимающие никакой другой должности ни на государственной, ни на общественной службе.

Занятие должности нотариуса обуславливалось необходимостью внесения в окружной суд денежного залога на случай возмещения убытков, причиненных его действиями, кроме того, впоследствии нотариус обязан был к залого прибавлять часть платы за совершаемые им нотариальные действия. Если залог частично либо полностью расходовался на возмещение убытков от нотариальной деятельности конкретного нотариуса, то нотариус временно отстранялся окружным судом от должности до пополнения залога. Взыскание залога полностью не освобождало нотариуса от ответственности всем своим имуществом.

Должность нотариуса предоставлялась желающим занять ее после испытания претендента председателем окружного суда, старшим нотариусом и прокурором, которое заключалось в проверке умения правильно излагать акты, знаний правил нотариального делопроизводства и законов, необходимых для работы нотариуса. Нотариусы назначались и увольнялись с должности старшим председателем судебной палаты по представлению председателя окружного суда.

Нотариусы рассматривались в качестве находящихся на государственной службе, однако они не получали

оплаты от государства, а их деятельность обеспечивалась за счет взимания платы со стороны лиц, обратившихся за совершением нотариальных действий (по терминологии Положения о нотариальной части - должностных действий). Плата взималась по добровольному соглашению обратившихся к нотариусу лиц, а если такого соглашения не было, то по особой таксе, устанавливаемой Министерством юстиции по согласованию с Министерством финансов и внутренних дел. Кроме того, нотариусы взимали казенные пошлины и сборы с актов, которые зачислялись сразу в бюджет.

Нотариусы могли исполнять свои обязанности только в пределах округа того суда, в ведомстве которого они состояли. Акты, совершенные нотариусами за пределами округа, силы нотариального акта не имели. При этом нотариусы были обязаны исполнять свою должность в отношении всех обратившихся к ним лиц независимо от места их жительства. По истечении каждого года работы нотариусы сдавали все документы в местный нотариальный архив, который велся старшим нотариусом.

Старший нотариус имел особые полномочия:

- во-первых, он заведовал нотариальным архивом, который учреждался при каждом окружном суде для хранения крепостных, запретительных и разрешительных книг, а также книг, реестров, актов, документов, печатей и подписей нотариусов и лиц, их замещающих;

- во-вторых, старший нотариус утверждал ряд определенных нотариальных актов - крепостных, связанных с отчуждением имущества;

- в-третьих, совершал ряд других действий <1>.

<1> Подробнее о компетенции нотариусов и порядке совершения нотариальных действий в тот период кроме книги А.М. Фемелиди см.: Мейер Д.И. Русское гражданское право. М.: Статут, 1997. Ч. 1. С. 255 - 259.

Надзор за исполнением нотариусами, старшими нотариусами и их помощниками обязанностей осуществлялся в соответствии с правилами Учреждения судебных установлений. Нотариальные книги и дела в любое время могли быть истребуемы окружным судом либо по его поручению уездным судом, на территории действия которого работал нотариус. В тот же самый окружной суд приносились жалобы на неправильные действия нотариусов и старших нотариусов.

4. Правила совершения нотариальных действий по Положению. Интересны были правила совершения нотариальных действий. Так, акты, совершенные нотариусом, именовались нотариальными (или явочными), а утвержденные старшим нотариусом - крепостными. Нотариус о совершении каждого акта, в котором его участие было обязательным, должен был сообщать старшему нотариусу того судебного округа, в ведении которого находилось соответствующее недвижимое имущество. При совершении каждого нотариального акта обязательным было присутствие двух свидетелей, удостоверяющих действительное его совершение, они же могли удостоверить и личность совершающих акт. При совершении купчих на недвижимое имущество требовалось три свидетеля. Свидетелями при совершении нотариальных актов могли быть только совершеннолетние лица, грамотные и известные нотариусу либо лично или по достоверному о них засвидетельствованию. Нотариальные акты на недвижимое имущество обращались старшим нотариусом в акты крепостные, после чего они приобретали юридическую силу.

5. Нотариат в дореволюционной доктрине. В литературе той эпохи отмечались важность и значимость нотариата для гражданского оборота. Так, известный русский цивилист XIX в. Д.И. Мейер писал, что особая обязательная форма сделки означает участие общественной власти в ее облечении в форму письма. По мнению русского ученого, нет сомнений в том, что если сделка совершается при участии нотариуса, то она получает больше твердости и дает более ручательство за ее соответствие законам, а потому права, вытекающие из сделки, получают более прочное бытие. Поэтому, как заключал Д.И. Мейер, участие правительства в лице нотариата связано с тем, что гражданские сделки хотя и касаются частных лиц, но имеют связь с общим благом. Значителен и финансовый интерес правительства к гражданским сделкам <1>. Отдельные упоминания о нотариальных сделках содержатся также в работах таких русских цивилистов, как Г.Ф. Шершеневич <2> и И.А. Покровский <3>.

<1> См. Мейер Д.И. Русское гражданское право. Ч. 1. С. 185, 186.

<2> См.: Шершеневич Г.Ф. Учебник русского гражданского права. М.: Спарк, 1995. С. 120 - 122.

<3> См.: Покровский И.А. Основные проблемы гражданского права. М.: Статут, 1998. С. 201.

О важности и значимости института нотариата в гражданском обороте в тот период свидетельствует ряд книг, вышедших в серии "Золотые страницы российского нотариата" и посвященных нотариату разных регионов России - Нижнего Новгорода <1>, Новгорода <2>, Ставрополя <3>.

<1> См.: Нижегородский нотариат. Страницы истории / Авт.-сост. Б.И. Лившиц; авт. ист.-иссл. обзора А.И. Тихенко. М., 2001.

<2> См.: История новгородского нотариата. Факты, хроника, комментарии / Авт.-сост. Б.И. Лившиц; авт. ист.-иссл. обзора Б.Н. Ковалев. М., 2002.

<3> См.: Исторические хроники нотариата Ставрополя / Авт.-сост. Б.И. Лившиц; авт. ист.-иссл. обзора. Н.И. Кашурин. М., 2002.

6. Советский период развития нотариата. После Октября 1917 г. произошло принципиальное изменение основ экономического и политического устройства нашей страны. В актах советской власти нотариат впервые был упомянут 23 марта 1918 г., когда Совет Народных Комиссаров Москвы и Московской губернии принял постановление, которым отменил действовавшее Положение о нотариальной части, ввел новое положение и объявил о муниципализации нотариальных контор <1>. Советская власть понимала значение нотариата как хранителя частной собственности. Поэтому интересен исторический факт, приведенный проф. К.С. Юдельсоном: 18 ноября 1918 г. Народный комиссариат юстиции РСФСР принял решение о необходимости "уничтожения всяких следов прежней частной собственности на недвижимость" <2>, т.е. об уничтожении всех нотариальных архивов.

<1> См.: Юдельсон К.С. Советский нотариат. С. 5.

<2> Там же. С. 7.

Первое **Положение** о государственном нотариате от 4 октября 1922 г. заложило основы советского нотариата. Были учреждены должности государственных нотариусов, а там, где их не было, нотариальные функции вправе были осуществлять народные судьи. Затем был принят ряд общесоюзных и республиканских актов о нотариате, поскольку в основном регулирование нотариата осуществлялось на уровне союзных республик. Из наиболее значимых актов советского периода следует отметить **Закон СССР "О государственном нотариате"**, принятый 19 июля 1973 г., и **Закон РСФСР "О государственном нотариате"**, принятый 2 августа 1974 г. Указанные акты действовали до принятия новых **Основ законодательства Российской Федерации о нотариате**, принятых 11 февраля 1993 г.

Нотариат советской эпохи в основном характеризовался следующим <1>:

<1> См. историю нотариата в советский период подробнее: Юдельсон К.С. Советский нотариат. С. 5 - 21; Нотариат в СССР / Под ред. А.Ф. Клейнмана. М.: Изд-во МГУ, 1960. С. 14 - 21; Нотариат в СССР / Под ред. М.Г. Авдюкова. М.: Изд-во МГУ, 1974. С. 14 - 20.

- во-первых, нотариусы являлись должностными лицами государства, в силу чего они обязаны были исполнять и проводить на своем участке работы действовавшее в тот период законодательство;

- во-вторых, гражданский оборот той эпохи был неразвит, экономика регулировалась преимущественно административными актами, не было частной собственности, в силу чего компетенция нотариусов была достаточно узкой. Основным объемом работы включал в себя удостоверение копий, доверенностей, оформление наследственных прав. Сделки между гражданами заключались крайне редко, практически только по купле-продаже и иным формам отчуждения жилых домов;

- в-третьих, в силу существовавшего тогда законодательства нотариус не был заинтересован в конечных результатах своей работы, что приводило порой к очередям, нарушению прав граждан и другим недостаткам.

Вместе с тем советский нотариат в целом справлялся с поставленными задачами и функционировал как вполне управляемая часть государственного аппарата в рамках сложившейся административной системы. Кроме того, именно бывшие государственные нотариусы составили основной костяк нового нотариального корпуса России, поскольку в значительной степени они перешли в систему небюджетного нотариата. Поэтому нельзя отрицать многое позитивное, что было заложено в развитии нотариата в советский период его функционирования.

7. Нотариат в современный период (с 1993 г. по настоящее время). Второе рождение российского нотариата произошло после принятия 11 февраля 1993 г. Верховным Советом РФ **Основ законодательства Российской Федерации о нотариате**. **Основы** вступили в силу после официального опубликования в "Российской газете" 13 марта 1993 г.

Причины принятия **Основ** можно свести в основном к следующим:

- во-первых, с момента начала политических, а затем и экономических реформ качественно изменился гражданский оборот. Процессы приватизации и изменения отношений собственности потребовали адекватных мер правового обеспечения проводимых реформ. В этом плане стали проводиться судебная реформа, меняться система управления и взаимоотношений между различными органами государственной власти, а также во взаимосвязи с органами местного самоуправления в 1993 г. активно проводилась конституционная реформа, закончившаяся принятием новой **Конституции** РФ. Составной частью реформирования правовой системы стало изменение системы нотариата;

- во-вторых, существовавшая система государственного нотариата не могла справиться с новыми нагрузками по правовому обеспечению деятельности участников гражданского оборота. Приватизация недвижимости привела к появлению жилищного рынка, однако удостоверить нотариально сделку с недвижимостью и совершить иное нотариальное действие стало затруднительно. Попасть к нотариусу становилось достаточно сложным делом. Огромные очереди, запись на прием и тому подобные атрибуты дефицитной экономики были характерны для нотариата постсоветского периода до принятия [Основ](#). Периодически принимавшиеся меры вначале Министерством юстиции ССР, а затем Министерством юстиции РФ по увеличению штатов нотариусов, по введению хозяйственного расчета в системе государственного нотариата носили паллиативный характер и не приводили к разрешению проблемы по существу;

- в-третьих, потребовалось радикальное решение проблем организации нотариальной деятельности на основе опыта дореволюционной России и европейских стран. Поэтому была избрана модель небюджетного латинского нотариата, когда нотариус при осуществлении публично-правовых функций одновременно несет личную ответственность за совершение нотариальных действий и содержание нотариальной конторы, работая в режиме самофинансирования. Такая модель нотариата стимулирует нотариуса к работе, поскольку сочетает личную заинтересованность нотариуса в результатах своей деятельности с исполнением обязанностей по осуществлению публичных функций от имени государства.

8. Последствия реформы нотариата 1993 г. Годы, прошедшие после принятия [Основ](#), оказались насыщены самыми разными событиями. В качестве **позитивных последствий** изменения организационной формы построения нотариата можно отметить следующее. Прежде всего были решены проблемы удовлетворения потребностей гражданского оборота в нотариальных действиях, поскольку в тех регионах, где произошел полный либо преимущественный переход на частную форму организации нотариата, исчезло понятие очередей. В систему нотариата пришло много новых специалистов, профессия нотариуса стала престижной и востребованной в гражданском обороте и в обществе в целом. Кроме того, система нотариата стала приобретать новое качественное состояние в связи с ее самоорганизацией путем образования региональных нотариальных палат и Федеральной нотариальной палаты, с началом работы механизмов самоочищения от нотариусов, которые оказались в силу различных причин неспособными к современному уровню требований. Система нотариата в целом показала свою устойчивость и способность функционировать в новых условиях.

Наряду с позитивными тенденциями стали появляться и **негативные**. Они касаются причин как объективного, так и субъективного порядка. Так, постепенно начала сужаться сфера обязательного нотариального удостоверения. Вступившая в силу с 1 января 1995 г. часть первая ГК РФ в [ст. 163](#) свела нотариальное удостоверение сделки к проставлению удостоверительной надписи нотариуса. Затем часть вторая [ГК РФ](#) предусмотрела составление договоров отчуждения недвижимости (кроме ренты) в простой письменной форме с последующей государственной регистрацией. Вместе с тем [СК РФ](#) расширил компетенцию нотариуса при регулировании имущественных отношений в семье, а часть третья [ГК РФ](#) сохранила и расширила функции нотариуса в защите наследственных прав.

Постепенно начало выявляться несовершенство правовой регламентации [Основ](#) и возникла необходимость их приведения в соответствие с изменяющимися социально-экономическими условиями в России. Поэтому стала проводиться работа по разработке федерального закона о нотариате, поскольку [Конституция РФ](#) не предусматривает [Основы](#) как форму законодательного акта.

9. Новеллы нотариального и связанного с ним законодательства о статусе и компетенции нотариуса. В последние несколько лет произошло существенное расширение нотариальной компетенции, поэтому выделим только ключевые положения, о которых будет идти речь более подробно далее.

Введен ряд новых нотариальных действий: удостоверение равнозначности электронного документа документу на бумажном носителе; удостоверение равнозначности документа на бумажном носителе электронному документу; удостоверение решения органов управления юридических лиц; удостоверение сделок по отчуждению долей в общем имуществе, прежде всего недвижимом.

Указанные нововведения в первую очередь продиктованы повышением роли и значимости нотариата, расширением полномочий нотариусов в сфере правоотношений гражданского оборота, участием нотариусов в корпоративных правоотношениях с целью надлежащего обеспечения защиты прав и законных интересов граждан и юридических лиц. Нотариус - юрист широкого профиля, который по просьбе заинтересованного лица обязан совершать любые юридически значимые действия, направленные на фиксацию и сохранение юридических фактов в сфере гражданского оборота, придавая отношениям сторон качество бесспорности.

Согласно принятым нововведениям **значительно изменены правила, составляющие основу правового режима оборота долей в уставных капиталах обществ с ограниченной ответственностью**. Обязательным становится нотариальное удостоверение решений собраний участников обществ с ограниченной ответственностью, результатом которых является перераспределение долей в уставных капиталах обществ. Нотариус, совершающий нотариальное удостоверение сделки, направленной на отчуждение доли или части доли в уставном капитале общества, проверяет полномочие отчуждающего их лица на распоряжение такой

долей или частью доли, а также удостоверяется в том, что отчуждаемые доля или часть доли полностью оплачены. После нотариального удостоверения сделки, направленной на отчуждение доли или части доли в уставном капитале общества, нотариус, совершивший ее нотариальное удостоверение, в срок не позднее чем в течение двух дней со дня данного удостоверения направляет в орган, осуществляющий государственную регистрацию юридических лиц, заявление о внесении соответствующих изменений в Единый государственный реестр юридических лиц (ЕГРЮЛ). Заявление направляется в орган, осуществляющий государственную регистрацию юридических лиц, в форме электронного документа.

Среди многочисленных новелл гражданского законодательства особый интерес представляют нормы, посвященные нотариально удостоверенным сделкам. С 2016 г. подлежат обязательному нотариальному удостоверению (обязательная компетенция нотариуса в части сделок с долями в общем недвижимом имуществе):

- сделки по отчуждению долей в праве общей собственности на недвижимое имущество, в том числе при отчуждении всеми участниками долевой собственности своих долей по одной сделке, подлежат нотариальному удостоверению, за исключением сделок, связанных с имуществом, составляющим паевой инвестиционный фонд или приобретаемым для включения в состав паевого инвестиционного фонда, сделок по отчуждению земельных долей;

- сделки, связанные с распоряжением недвижимым имуществом на условиях опеки, а также сделки по отчуждению недвижимого имущества, принадлежащего несовершеннолетнему гражданину или гражданину, признанному ограниченно дееспособным, подлежат нотариальному удостоверению (**ч. 2 ст. 54** введена Федеральным **законом** от 2 июня 2016 г. N 172-ФЗ "О внесении изменений в отдельные законодательные акты");

- соглашение о разделе общего имущества, нажитого супругами в период брака;

- соглашение об определении долей в общем имуществе супругов (данное соглашение является разновидностью брачного договора либо соглашения о разделе имущества супругов).

Кроме того, сохранена обязательная нотариальная форма следующих сделок:

- брачные договоры;

- соглашения об уплате алиментов;

- договоры ренты и договоры пожизненного содержания с иждивением;

- сделки по отчуждению долей в уставном капитале обществ с ограниченной ответственностью;

- договоры о залоге долей в уставном капитале обществ с ограниченной ответственностью.

Нотариусы также наделены полномочиями в делах о банкротстве умершего гражданина или гражданина, объявленного умершим. В случае если на дату открытия наследственного дела в отношении наследодателя возбуждено производство по делу о банкротстве, нотариус осуществляет полномочия в деле о банкротстве со дня открытия наследственного дела. В случае если в отношении наследодателя производство по делу о банкротстве возбуждено после открытия наследственного дела, нотариус осуществляет полномочия в деле о банкротстве со дня получения соответствующего уведомления от финансового управляющего.

Такое доверие нотариату обусловлено прежде всего особой природой нотариального акта. Нотариальный акт направлен на официальное подтверждение права или факта, а в случаях, предусмотренных законом, он обеспечивается принудительным исполнением в частноправовых отношениях. Закрепление на законодательном уровне обязательного нотариального удостоверения сделок, направленных на реализацию и обеспечение семейного интереса участников гражданского оборота, а также сделок, направленных на обеспечение и реализацию интересов недееспособных и не полностью дееспособных граждан, гарантирует предупреждение возможных злоупотреблений правом.

Представляется, что существование подобного правового регулирования будет способствовать повышению эффективности охраны прав и свобод граждан и организаций, включая право частной собственности, поскольку нотариусом проводится тщательная правовая экспертиза сделки, что значительно повышает уровень правовых гарантий и защиты участников гражданского оборота.

Нотариус наделен полномочиями по комплексному оказанию юридической помощи (консультирование, сбор необходимых документов для регистрации прав и юридических лиц, присутствие на заседаниях органов управления юридических лиц по вопросам избрания (назначения) органов управления), по сопровождению исполнения условий нотариальных договоров и других нотариальных актов.

Нотариус для совершения нотариального действия должен самостоятельно запрашивать необходимые сведения из Единого государственного реестра недвижимости (ЕГРН).

Закреплены доказательственная сила и публичное признание нотариально оформленных документов в виде нормы об освобождении от доказывания обстоятельств, содержащихся в нотариально удостоверенном документе, если эти обстоятельства и (или) данное нотариальное действие нотариуса не подлежат оспариванию или обжалованию при рассмотрении другого гражданского дела. В **ч. 5 ст. 61** ГПК РФ и **ч. 5 ст. 69** АПК РФ закреплена презумпция достоверности нотариального акта, что является крайне логичным и фундаментальным решением.

Признание особой доказательственной силы нотариальных актов направлено прежде всего на защиту

участников гражданского оборота, гарантирует их правовую безопасность, а также делает более предсказуемыми результаты судебной деятельности. На это обстоятельство совершенно справедливо обращают внимание Ж. Яр и Ж.-Ф. Пиепу. Они пишут, что если задача судьи - разрешить спор, то цель нотариуса - обеспечить выполнение публичной службы (функции) создания доказательств <1>.

<1> См.: Пиепу Ж.-Ф., Яр Ж. Профессиональное нотариальное право / Пер. с фр. И.Г. Медведева. С. 205.

Наделение нотариальных документов повышенной доказательственной силой в части сведений о фактах, свидетельствование которых составляет компетенцию нотариуса, является общепризнанным стандартом для законодательства большинства стран континентальной правовой системы и латинского нотариата и свидетельствует о движении российского права в сторону признания доктрины аутентичного акта <1>.

<1> Особой доказательственной и исполнительной силе нотариальных актов и концепции аутентичности были посвящены диссертации И.Г. Медведева, А.В. Грядова, Е.М. Батухтиной, подготовленные на кафедре гражданского процесса УрГЮУ. См. книги, изданные по результатам исследований: Медведев И.Г. Письменные доказательства в частном праве России и Франции. СПб., 2004; Грядов А.В. Доказательственная сила нотариального акта в праве России и Франции. М., 2012; Батухтина Е.М. **Исполнительная сила нотариального акта** в праве России и Франции. М.: Статут, 2016.

Закреплена возможность проведения государственной регистрации прав на основании нотариально удостоверенных документов, представленных в форме электронных документов, электронных образов документов и поданного нотариусом в электронной форме заявления о государственной регистрации прав. В случае передачи нотариусом на регистрацию документов в электронной форме государственная регистрация прав на недвижимость должна будет проводиться не позднее чем в течение одного рабочего дня, следующего за днем приема документов. Федеральным **законом** от 29 декабря 2014 г. N 457-ФЗ "О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации" (далее - Федеральный закон от 29 декабря 2014 г. N 457-ФЗ) установлено, что нотариус вправе самостоятельно вносить сведения в Единый федеральный реестр сведений о фактах деятельности юридических лиц, а также в Единый федеральный реестр сведений о банкротстве (ЕФРСБ), при условии что они подписаны квалифицированной электронной цифровой подписью нотариуса.

Начала действовать единая информационная система нотариата (ЕИСН). В Основы была введена **гл. VII.1 "Единая информационная система нотариата"**. ЕИСН - автоматизированная информационная система, принадлежащая на праве собственности Федеральной нотариальной палате (ФНП), предназначенная для комплексной автоматизации процессов сбора, обработки сведений о нотариальной деятельности и обеспечения всех видов информационного обмена. Пользователями ЕИСН являются все нотариусы России.

Нотариусы получили доступ к публичным реестрам. Федеральным **законом** от 30 марта 2015 г. N 67-ФЗ были внесены изменения в **Основы**. Нотариусы получили право на бесплатное получение сведений из ЕГРЮЛ и Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей (ЕГРИП) в форме электронного документа. Кроме того, нотариусы получили законодательно закрепленную возможность принимать для совершения нотариальных действий электронные документы, формат которых соответствует требованиям новой редакции **Основ** и других законодательных актов Российской Федерации и которые могут быть воспроизведены программно-техническими средствами, имеющимися в распоряжении нотариуса.

Получение нотариусом доступа к сведениям, содержащимся в публичных реестрах, необходимо для обеспечения нового порядка государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, при котором нотариус фактически выступает гарантом достоверности сведений, предоставленных при регистрации. Нотариусы также получили законодательно закрепленную возможность принимать для совершения нотариальных действий электронные документы, формат которых соответствует требованиям новой редакции **Основ** и других законодательных актов Российской Федерации и которые могут быть воспроизведены программно-техническими средствами, имеющимися в распоряжении нотариуса.

Федеральным **законом** от 30 марта 2015 г. N 67-ФЗ установлено, что **при совершении нотариального действия нотариус вправе использовать средства видеофиксации в порядке, установленном ФНП.**

Федеральная нотариальная контора утвердила **Порядок** использования нотариусами средств видеофиксации и хранения материалов видеофиксации (далее - Порядок). Материалами видеофиксации признаются любые фото-, видео- и аудиоматериалы, полученные при использовании средств видеофиксации при совершении нотариального действия. Они представляют собой сведения, составляющие нотариальную тайну, и подлежат защите в соответствии с требованиями, установленными законодательством Российской Федерации о нотариате и законодательством в области персональных данных. Так, просмотр материалов видеофиксации нотариусом, помощником нотариуса, работниками нотариуса, имеющими право доступа к материалам видеофиксации, должен осуществляться с соблюдением тайны совершения нотариального

действия. Передача нотариусом материалов видеозаписи допускается только по требованию суда, прокуратуры, органов следствия в связи с находящимися в их производстве уголовными, гражданскими или административными делами, а также по запросу нотариальной палаты в связи с возбуждением дисциплинарного производства.

Видеозапись важна как для нотариусов, так и для граждан. Первые смогут с помощью записи доказать соблюдение всех требований, предъявляемых к их работе, а у вторых будет возможность защитить свои права, если кто-то будет оспаривать совершение того или иного нотариального действия. Практика применения видеозаписи развивается в российском нотариате с 2003 г. (на основании ст. 77 ГПК), но последние новеллы ввели новые элементы регулятивного характера в данной сфере.

Усилены имущественные гарантии возмещения вреда, который может быть причинен ошибками нотариуса. В частности, в Основы была введена ст. 18.1 "Компенсационный фонд Федеральной нотариальной палаты"; данный фонд будет выполнять роль гаранта четвертого уровня для возмещения вреда, причиненного нотариусами при осуществлении ими нотариальной деятельности. В настоящее время существует три уровня возмещения вреда: первый - личное страхование имущественной ответственности нотариусом, второй - коллективное страхование имущественной ответственности нотариуса, третий - возмещение нотариусом вреда за счет собственных средств.

Компенсационный фонд позволит возмещать вред после исчерпания возможностей на первых трех уровнях. Формирование компенсационного фонда ФНП за счет отчислений нотариальных палат началось с 1 января 2016 г. Сами компенсационные выплаты ФНП начнет производить из компенсационного фонда ФНП с 1 января 2018 г.

Таким образом, история пореформенного российского нотариата еще не дописана и предстоит вписать много новых страниц в ее хроники.

§ 4. Место нотариата в правовой системе Российской Федерации

1. Основные подходы. Система нотариата независимо от способа своей организации (государственный или небюджетный нотариат) является публично-правовой по организации и содержанию своей деятельности и является частью, пусть и особым образом действующей, государственной системы. Публично-правовой характер нотариальной деятельности отмечается в настоящее время практически всеми авторами, занимающимися исследованием доктрины нотариата <1>.

<1> См., например: Ярков В.В. Публично-правовой характер нотариальной деятельности // Российская юстиция. 1997. N 6. С. 31 - 32; Тарбагаева Е.Б. Нотариат в Российской Федерации. С. 25.

До судебной реформы начала 90-х гг. XX в. и становления концепции судебной власти место нотариата определялось в одном ряду с судами. Так, многие специалисты в свое время поддержали точку зрения Н.Б. Зейдера, обосновавшего так называемый широкий предмет гражданского процессуального права <1>. Н.Б. Зейдер включал в предмет гражданского процессуального права деятельность не только суда, но и других органов, осуществляющих защиту гражданских прав, включая нотариусов, исходя из общности ряда принципов и других критериев. Нотариат традиционно также включается и в предмет гражданского процессуального права как учебной дисциплины, поскольку другое место среди учебных дисциплин ему найти сложно.

<1> См.: Зейдер Н.Б. Предмет и система советского гражданского процессуального права // Правоведение. 1962. N 3. С. 69 - 82.

Нотариат и концепция разделения властей. В настоящее время такой подход вряд ли плодотворен. Согласно ст. 10 Конституции РФ государственная власть осуществляется на основе разделения на законодательную, исполнительную и судебную. Теперь суд в связи с реализацией принципа разделения властей занял совершенно иное место в правовой системе, поэтому включать нотариат в судебную систему вряд ли возможно. Задачи судов в системе разделения властей сводятся к осуществлению правосудия в рамках конституционного, гражданского, административного и уголовного судопроизводства. Поэтому суды не могут осуществлять непосредственное организационное руководство системой нотариата <1>. Они осуществляют свое воздействие на деятельность нотариусов путем оценки правомерности их действий в связи с рассмотрением жалоб на действия нотариусов, а также при рассмотрении споров в исковом порядке, связанных с оспариванием нотариальных сделок.

<1> Хотя такие предложения высказывались в литературе. См.: Черемных Г.Г. В России должен быть единый нотариат, подконтрольный государству // Юридический мир. 1998. N 1. С. 13. См. также: Нотариальный вестник. 1998. N 9. С. 12.

Приводимые иногда доводы в пользу организационного руководства нотариатом со стороны судебной системы со ссылкой на дореволюционный опыт несостоятельны, поскольку государственному устройству Российской империи не было известно разделение властей. Такой же опыт имел место и в советский период, когда, например, по [Положению](#) о государственном нотариате РСФСР, утвержденному Указом Президиума Верховного Совета РСФСР от 30 сентября 1965 г., ряд организационных функций по руководству нотариатом осуществляли Верховный Суд РСФСР и краевые, областные и приравненные к ним суды <1>. Однако понятно, что в тот период разделения властей как принципа организации осуществления государственной власти не существовало и суды занимали одно место в общем ряду правоохранительных органов.

<1> Следует учитывать, что в тот период в СССР не было вообще Министерства юстиции. Казалось бы, нонсенс, но это вполне соответствует пониманию места права в тот период.

2. Общие черты судебной и нотариальной деятельности. Конечно, вряд ли правильно отрицать сходство многих составляющих судебной и нотариальной деятельности:

- во-первых, суд и нотариат действуют в публично-правовой сфере, осуществляя свои полномочия от имени государства. Суды осуществляют правосудие именем Российской Федерации (например, [ст. 194](#) ГПК РФ). Нотариусы также осуществляют нотариальные действия от имени Российской Федерации ([ст. 1](#) Основ);

- во-вторых, имеется ряд общих принципов организации и деятельности судов и органов нотариата (см. подробнее [гл. 4](#)). Например, как нотариусы, так и судьи руководствуются при осуществлении своих полномочий [Конституцией](#) РФ 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;

- в-третьих, важным является общегосударственный статус судебной и нотариальной систем. Процессуальное законодательство прямо отнесено в соответствии со [ст. 71](#) Конституции РФ к ведению Российской Федерации, а нотариат согласно [ст. 72](#) Конституции РФ - к совместному ведению Российской Федерации и субъектов РФ. 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 факторов сохранения единого правового пространства, обеспечивающего общий стандарт юридической защиты прав граждан и организаций.

Отличия суда от нотариата. Вместе с тем между судебной и нотариальной деятельностью имеются существенные различия. Так, судебная деятельность представляет собой по содержанию **правосудие**, которое может осуществляться только судом. Судебные функции носят исключительный характер и согласно [ст. 118](#) Конституции РФ могут осуществляться только судами. Правосудие есть форма осуществления судебной власти, которая во взаимосвязи с законодательной и исполнительной властью объективирует государственную власть Российской Федерации. Что касается деятельности нотариуса, то она является предупредительным правосудием в широком социально-правовом контексте.

Различна **степень обязательности** судебных и нотариальных актов. Судебные решения, постановления и определения имеют общеобязательный характер, обязательны для исполнения всеми органами и лицами, а в случае необходимости их принудительная реализация обеспечивается системой исполнительного производства и службой судебных приставов. Нотариальные акты обладают более узкой исполнительной силой, ею наделены нотариально удостоверенные соглашения об уплате алиментов и исполнительные надписи. В остальных случаях нотариальные акты исполнительной силы не имеют, и принудить к их исполнению другую сторону нотариального действия может только суд.

Кроме того, судебная деятельность полностью финансируется за счет государства. Нотариальная деятельность финансируется государством только в части деятельности государственных нотариусов. Что касается негосударственного нотариата, то он строится на принципе самофинансирования и отсутствия дотаций со стороны государства.

3. Нотариат как орган бесспорной гражданской юрисдикции. Таким образом, нотариальная деятельность не является судебной, не является обслуживающей и не может быть осуществлена другими лицами. На наш взгляд, точнее определить в современных условиях **место нотариата как органа, наделенного публичной властью и входящего в систему гражданской юрисдикции**. Под гражданской юрисдикцией понимается деятельность всех органов, которые наделены полномочиями по разрешению юридических дел спорного или бесспорного характера в сфере гражданского оборота. При этом важным признаком органов гражданской юрисдикции является то положение, что их деятельность происходит в рамках процедурно-процессуальных форм различной степени сложности <1>. Обоснование необходимости и целесообразности сохранения нотариуса именно в системе гражданской юрисдикции позитивно, поскольку тем

самым отделяется обычная гражданско-правовая процедура от системы нотариального производства. Конечно, нотариальное производство несводимо к гражданскому или арбитражному процессу, да в этом и нет необходимости, однако достаточно большое число общих признаков связывают гражданское и нотариальное производство, подчеркивают качественное отличие нотариального производства от гражданско-правовых процедур, используемых в рамках взаимодействия участников гражданского оборота.

<1> См. подробнее: Решетникова И.В., Ярков В.В. Гражданское право и гражданский процесс в современной России. С. 1 - 26.

Спорная часть гражданской юрисдикции осуществляется в основном судами, а значительная часть органов бесспорной гражданской юрисдикции, осуществляющих удостоверительные, правореализационные и регистрационные полномочия (нотариат, система принудительного исполнения, органы регистрации актов гражданского состояния, прав на недвижимое имущество, юридических лиц и т.д.), - в рамках органов юстиции и других федеральных органов исполнительной власти. Поэтому вполне логично и правомерно относить нотариат к ведению органов юстиции, которые осуществляют организацию деятельности значительной части органов бесспорной юрисдикции. Другое дело, что формы и порядок такой организации зависят от целого ряда различных обстоятельств, конкретных политико-правовых решений, способов регистрационно-удостоверительной деятельности. Так, формы воздействия органов юстиции на государственный нотариат совершенно иные, нежели формы воздействия на нотариусов, работающих вне рамок государственной службы.

§ 5. Нотариат и другие формы юридической помощи

Юридическая помощь оказывается населению самыми разными представителями самых разных юридических профессий России: частными юристами, работающими самостоятельно либо в составе юридических фирм, адвокатами, нотариусами. Общее между ними заключается в работе на одном "правовом поле" - в сфере гражданского оборота - и наличии многих принципиально единых методов работы - правовое консультирование, составление проектов документов, отражение в них воли участников сделки. Однако при этом между всеми представителями юридических профессий России, оказывающими правовую помощь населению, имеется ряд существенных различий.

1. Сходство адвокатуры и нотариата. Наиболее близки между собой такие правовые институты, как адвокатура и нотариат. В отличие от других субъектов, оказывающих правовую помощь (частнопрактикующих юристов), деятельность адвокатов и нотариусов не является предпринимательством. Согласно [ст. 48](#) Конституции РФ каждому гарантируется право на получение квалифицированной юридической помощи, которая в случаях, предусмотренных законом, должна оказываться бесплатно. В рамках действующей правовой системы России именно на адвокатуру и нотариат возложены функции по оказанию бесплатной либо на льготных условиях правовой помощи населению.

Адвокат или нотариус не вправе отказать в правовой помощи лицу, имеющему право на ее бесплатное получение в соответствии с законом, в отличие от частнопрактикующих юристов, занимающихся предпринимательской деятельностью и поэтому произвольно отбирающих клиентов для своей работы. Оказание бесплатной юридической помощи частнопрактикующими юристами основывается только на их собственном решении.

Следует отметить восприятие в Федеральном [законе](#) от 31 мая 2002 г. N 63-ФЗ "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации" (далее - Федеральный закон от 31 мая 2002 г. N 63-ФЗ) многих оправдавших себя конструкций и положений нотариального законодательства. Например, согласно [ст. 1](#) приведенного Закона адвокатской деятельностью является квалифицированная юридическая помощь, оказываемая на профессиональной основе в порядке, установленном данным [Законом](#), физическим и юридическим лицам в целях защиты их прав, свобод и интересов, а также обеспечения доступа к правосудию. Кроме того, в организации адвокатуры воспринята идея организации палат. [Закон](#) об адвокатуре по образцу нотариальных палат предусмотрел создание единых адвокатских палат субъектов РФ, а также создание федеральной палаты адвокатов России.

2. Отличия нотариата от адвокатуры. Вместе с тем имеются существенные различия между адвокатурой и нотариатом. Прежде всего деятельность адвоката и клиента строится на основе договора поручения и имеет в этом смысле частноправовой характер. Адвокат является в известной мере "слугой клиента" и защищает только его интересы. Именно на этом основывается состязательное начало судопроизводства, когда адвокаты каждой из сторон представляют доказательства в обоснование правоты своего клиента.

Деятельность нотариуса в силу ее **публично-правового характера** происходит в рамках нотариального производства и жесткой связанности рамками закона. Нотариус обеспечивает для всех участников

нотариального производства при совершении конкретного действия равные правовые условия, исполняя обязанность по обеспечению соблюдения закона в отношении всех лиц, в том числе и не обратившихся к нему, но права которых затрагиваются совершением нотариального действия. Поэтому взаимоотношения нотариусов и лиц, обратившихся за совершением нотариального действия, имеют публично-правовую, а не договорную основу.

Наиболее наглядно публично-правовая основа деятельности нотариата проявляется на примере наследственных дел. Если бы ведение наследства происходило на состязательной основе, то наследство бы доставалось наиболее богатым и ловким наследникам, способным нанять лучшего юриста и завладеть большей его частью, не поставив в известность оставшихся наследников. Ведение наследственного дела независимым от сторон и беспристрастным нотариусом обеспечивает учет интересов всех наследников, выявление полного их круга, обеспечение равных на основе закона условий доступа к наследству в соответствии с волей наследодателя.

Размер оплаты услуг адвоката в силу договорного ее характера определяется соглашением с клиентом и во многом успехом ведения дела. Нотариус в отличие от адвоката взимает **тариф за совершение нотариального действия**, распределяемый соглашением лиц, обратившихся за совершением нотариального действия. Тем самым закон как бы заранее гарантирует объективность нотариуса, который не имеет никакой заинтересованности в решении вопроса в пользу одной из сторон.

В силу публично-правового характера института нотариата **число нотариусов ограничено** и определяется совместно государственными органами юстиции и нотариальными палатами как публично-правовыми объединениями. Адвокаты самостоятельно регулируют свою численность. Кроме того, **нотариус не имеет права совершения нотариальных действий за пределами своего нотариального округа**, т.е. не может, в отличие от адвоката, работать там, куда приглашают его клиенты.

Изложенное не дает оснований принижать или преувеличивать значение нотариата либо адвокатуры в правовой системе России. Каждый из этих правовых институтов занимает свое собственное место. Если деятельность адвоката происходит преимущественно в суде, путем отстаивания в состязательной форме интересов клиента, то деятельность нотариуса происходит в рамках бесспорной юрисдикции, поскольку нотариус является представителем и государства, и всех лиц, обратившихся к нему за юридической помощью.

Отличия адвокатуры от нотариата в решении Верховного Суда РФ. Проанализированные выше различия между адвокатурой и нотариатом были положены в основу **решения** Верховного Суда РФ о признании частично недействительным абз. 3 п. 5.1 инструктивных указаний Министерства юстиции СССР от 15 ноября 1983 г. "О применении законодательства о государственном нотариате к иностранным гражданам, лицам без гражданства, к иностранным предприятиям и организациям, а также о применении законодательства иностранных государств и международных договоров о правовой помощи в нотариальной практике". Оспариваемое положение данных указаний предусматривало возможность принятия наследства на территории России иностранными гражданами, в том числе путем обращения к адвокатам Иностранной юридической коллегии с просьбой об оказании юридической помощи. Верховный Суд РФ отметил в решении, что коллегии адвокатов не наделяются полномочиями нотариальных органов <1>.

<1> Бюллетень Верховного Суда РФ. 2000. N 12. С. 3, 4.

Глава 2. ПРЕДМЕТ И СИСТЕМА НОТАРИАЛЬНОГО ПРАВА

§ 1. Понятие нотариального права: его предмет, метод и система

1. Значение и критерии выделения нотариального права. Вопрос о выделении нотариального права России поставлен совсем недавно <1>, и в случае положительного ответа на него возникает целый ряд других: какова природа нотариального права и на основании каких критериев оно выделяется? Положительное либо отрицательное решение данного, казалось бы, сугубо доктринального вопроса весьма значимо, поскольку тем самым определяются перспективы кодификации законодательства в данной сфере. Сообразно сложившейся классификации отраслей российского права их системообразующим признаком является наличие собственного предмета правового регулирования, метода, специфического правового режима, а также принципов права как дополнительного индивидуализирующего признака. Кроме того, важным является наличие одноименной отрасли законодательства.

<1> См. подробнее: Ярков В.В. Основные вопросы становления нотариального права России // Нотариальный вестник. 2003. N 1. С. 42 - 47. Вопрос об автономии нотариального права дискуссионный и на родине классического нотариата - во Франции. См. подробнее: Пиепу Ж.-Ф., Ягр Ж. Профессиональное нотариальное право / Пер. с фр. И.Г. Медведева. С. 31.

По своим юридическим признакам нотариальное законодательство представляет собой комплексную отрасль российского законодательства, объединяющую нормы, регулирующие нотариальную деятельность, а также особенности ее осуществления в отдельных правовых сферах. Как отмечал С.С. Алексеев, комплексная отрасль законодательства позволяет объединить по тому или иному юридическому признаку юридически разнородный материал <1>. На базе комплексных отраслей законодательства возникают комплексные правовые образования в структуре права, образуя собой новое измерение в системе права. Развитию комплексных отраслей права способствует и специализация законодательства, поскольку оно все чаще регулирует по сугубо рациональным признакам отдельный круг правовых вопросов, объединяя в едином нормативном акте нормы различной отраслевой принадлежности. Тем самым достигается более эффективное и целостное правовое регулирование. При этом комплексная отрасль права складывается чаще всего на основе определенной кодификации определенной группы отношений и действий их участников.

<1> См.: Алексеев С.С. Общая теория права. М.: Юрид. лит., 1981. Т. 1. С. 253.

Рациональное начало комплексной отрасли права заключается в регулировании в едином правовом акте определенного вида юридической деятельности, носящего целостный характер. При отраслевом регулировании не будет достигнут столь необходимый эффект. В последнее время можно говорить о возникновении в системе права целого ряда комплексных отраслей: права ценных бумаг, банковского, страхового права, нотариального права и др.

Признаки нотариального права как комплексной отрасли. В пользу того вывода, что нотариальное право представляет собой объективно существующую правовую общность, можно привести следующие доводы:

- во-первых, имеется правовой акт - **Основы законодательства РФ о нотариате**, который объединяет в себе основные правовые предписания в данной сфере, содержит при этом достаточно развитую общую часть;
- во-вторых, юридическую целостность нотариальному праву придает то обстоятельство, что оно не только имеет единую нормативную основу, но и обладает общим предметом регулирующего воздействия - отношения, связанные с совершением нотариальных действий;
- в-третьих, комплексный характер нотариального права подчеркивается тем обстоятельством, что оно включает в себя юридические нормы гражданского, административного, процессуального и иных отраслей российского права, которые, по образному выражению С.С. Алексеева, сохраняют свою "прописку" в основных отраслях <1>;

<1> См.: Алексеев С.С. Общая теория права. М.: Юрид. лит., 1981. Т. 1. С. 254.

- в-четвертых, нотариальное право имеет ряд особых принципов, общих положений, приемов и способов регулирования, образующих особый правовой режим, характеризующийся высокой степенью процессуально-процедурной регламентации поведения его участников, никак не совпадающей по своей правовой модели со взаимодействием участников гражданского оборота.

Нотариальное право - публичное или частное право? Это теоретически значимый вопрос, поскольку от ответа на него зависят и подходы к практическому решению многих современных проблем. Если нотариат - это публично-правовой институт, выполняющий от имени государства функции по оказанию квалифицированной юридической помощи (ст. 48 Конституции РФ), то логично предусмотреть и его обязательную компетенцию, регулирование тарифов, возложение обязанности по предоставлению бесплатной юридической помощи, особый статус нотариальных палат, регулирование численности нотариусов и т.д.

Если же рассматривать нотариат как сугубо частноправовой институт, то в этом случае следует снять с нотариусов какую-либо обязательную компетенцию, отменить регулирование тарифов (как и у адвокатов), численности и, конечно же, освободить от обязанности по оказанию бесплатной либо на льготных условиях юридической помощи.

Нотариальное право в силу публично-правового статуса нотариуса логичнее включать **в семью публичного права**, исходя из того что большинство нормативных предписаний нотариального права, обращенных к нотариусу, по своей природе носят административно-правовой характер, а сами полномочия нотариуса суть государственные, публично-правовые по содержанию. Составляя нотариальный акт, затем удостоверяя его, нотариус действует исключительно в рамках предписанных законом императивных процедур, т.е. публичного права. В то же время отдельные элементы нотариальной деятельности, например правила о договорном тарифообразовании по нотариальным действиям, не относящимся к обязательным, носят частноправовой характер. Кроме того, исходя из диспозитивного характера гражданских прав в нотариальном праве проявляются частноправовые начала, отражающие волю участников отношений гражданского оборота, например при обращении к нотариусу за совершением нотариального действия, выборе формы сделки, включении в ее состав факультативных условий и т.д. Эта двойственность нотариальной функции, сочетание в

ней частноправовых и публично-правовых начал неоднократно отмечались в решениях Европейского суда по правам человека (ЕСПЧ).

Таким образом, **нотариальное право относится к числу комплексных отраслей права, объединяющих в себе нормы самой разной отраслевой принадлежности - как материально-правовые, так и организационные и процедурно-процессуальные.** Кроме того, нотариальное право одновременно относится как к сфере публичного, так и к сфере частного права, находясь на их стыке. Публично-правовая природа нотариального права проистекает из характера нотариальной деятельности и публичности нотариальных функций, делегирования нотариусу части полномочий государственных органов. Частноправовая природа нотариального права определяется тем, что оно регулирует порядок совершения юридически значимых действий в сфере гражданского оборота и квалифицированную форму их закрепления.

2. Предмет регулирования нотариального права. Предмет регулирования - юридическая деятельность участников определенных правовых отношений. При этом наличие специального предмета является одним из системообразующих признаков отрасли права, включая и вторичные правовые образования в его нормативной ткани. Для нотариального права таким специфическим предметом (объектом) регулирования, который характерен именно для него, являются **нотариальные действия**, за совершением которых обращаются физические и юридические лица к нотариусам.

Для нотариусов нотариальные действия представляют собой одновременно содержание их деятельности и ее результат. На наш взгляд, правомерно говорить о первичности нотариального действия как основного элемента предмета регулирования нотариального права. Именно потребность общества в особой юридической процессуально-процедурной деятельности для закрепления наиболее значимых юридических фактов гражданского оборота потребовала и особого субъекта, уполномоченного на его совершение, - нотариуса.

Поэтому независимо от лица, совершающего нотариальное действие, - нотариуса, а также, к примеру, банка (на которых такие функции возложены по [ст. 185.1 ГК РФ](#)), регламент совершения нотариального действия и его процедура, а также гарантии для их участников должны быть едиными. В противном случае может происходить размывание нотариальных функций и правил, когда право на совершение нотариальных действий передается органам и лицам, которые не могут обеспечить обратившимся за совершением нотариальных действий лицам тех гарантий, которые предоставляются нотариусом.

Нотариальное действие в силу своей специфики требует и особого способа оплаты. Связь нотариального тарифа и государственной пошлины носила временный характер в период принятия [Основ](#), когда сохранялось параллельное действие государственного и нового нотариата. В настоящее время осуществляется специальное регулирование нотариальных тарифов, учитывающее специфику нотариального производства и необходимость самофинансирования нотариальной деятельности.

3. Методология нотариального права. Под методом правового регулирования обычно понимается совокупность юридических способов и приемов регулирования, воздействия на отношения и деятельность, которые являются предметом данной отрасли права. Метод правового регулирования субъективен в том смысле, что определяется законодателем в нормах права. Но сам по себе он объективен в том смысле, что к отношениям определенного рода применим только определенный метод регулирования. Неправильный выбор метода правового регулирования приводит к неэффективному регулированию конкретных групп отношений.

Выделяются три основных метода правового регулирования: дозволение, запрет и предписание, - которые сочетаются в различных вариантах. Методология правового регулирования в нотариальном праве производна от отраслей права, в которых находятся ее нормативные истоки, а именно права частного и публичного. Поэтому в нотариальном праве можно говорить о сочетании и одновременном действии элементов императивного (властных предписаний) характера с диспозитивным (дозволительным) началом. Одновременное сочетание в методе правового регулирования нотариального права публично-правовых и частноправовых начал объясняется правовой природой нотариального права.

С одной стороны, нотариальное право достаточно жестко регламентирует деятельность нотариуса по реализации норм материального и процедурно-процессуального права, что предполагает, соответственно, и властное начало в механизме процессуального регулирования. С другой стороны, в рамках отношений, регулируемых нотариальным правом, находят осуществление субъективные права в основном тех отраслей права (прежде всего гражданского и семейного права), которые строятся на равенстве, диспозитивности их субъектов.

Императивные начала метода нотариального права проявляются в основном в следующем.

1. Правовые нормы обеспечивают положение нотариуса как представителя публичной власти.
2. В качестве основных юридических фактов выступают нотариальные действия.
3. Деятельность нотариуса и других лиц при совершении нотариального действия происходит в рамках нотариального производства, основанного на строго определенном процессуальном порядке, нарушение которого может привести к утрате им признака бесспорности.

Нотариальное производство представляет собой сложный комплексный фактический состав, который характеризуется связанностью всех входящих в него элементов, и имеет один конечный результат - совершение

нотариального действия. **Формализм** в нотариальном праве имеет большую собственную ценность, поскольку его соблюдение обеспечивает законность и объективность.

Диспозитивные начала метода нотариального права заключаются в основном в следующем.

1. Равенство сторон нотариального производства при совершении нотариального действия.
2. Свобода обращения к нотариусу за совершением нотариального действия, проистекающая из диспозитивного характера гражданских прав.
3. Наличие системы гарантий прав участников нотариального производства, обязанность соблюдения которых возложена по общему правилу на нотариуса.

4. Система нотариального права. Она образуется различными элементами и подразделяется на общую и особенную части. Нотариальное право является процессуально-процедурным правом, поскольку в него входят как вопросы организации профессии, так и нотариальное производство, в рамках которого осуществляется нотариальная деятельность.

В Общую часть нотариального права входят следующие институты:

- во-первых, это общие правила: понятие, принципы организации нотариата и нотариального производства, функции нотариата в правовой системе, источники нотариального права;
- во-вторых, правила доступа к нотариальной профессии;
- в-третьих, организация профессии и органов нотариального сообщества;
- в-четвертых, нотариальная этика;
- в-пятых, субъекты нотариального права (нотариус, другие лица, уполномоченные на совершение нотариальных действий, участники нотариального действия) и их взаимоотношения;
- в-шестых, система зарубежного нотариата и деятельность российского нотариата в рамках Международного союза нотариата.

В Особенную часть входят институты, отражающие общие правила нотариального производства, особенности совершения отдельных видов нотариальных действий и экономика нотариальной деятельности, а также вопросы международного частного права и международного гражданского процесса в нотариальной деятельности.

Вопрос о выделении Особенной части является дискуссионным: входят ли в предмет нотариального права правила нотариального производства, отражающие его процедуры применительно к отдельным видам нотариальных действий? Так, французские нотариусы Жан-Франсуа Пиепу и Жан Ягр полагают, что под нотариальным правом понимается только совокупность правил, которые применяются по отношению к самим нотариусам при исполнении ими своих обязанностей, в особенности в роли удостоверяющих, а также при взаимоотношениях нотариусов с клиентами ^{<1>}. Они отмечают, что вопросы частного права, обычно включаемые в круг нотариального права, интересуют также других юристов - судей, адвокатов и т.д. Однако такой подход к предмету нотариального права сужает его понимание и не способствует комплексному усвоению нормативного и практического материала. Поэтому более оправданным является включение в предмет нотариального права как вопросов понятия и организации нотариата и нотариального производства, так и вопросов специфики их совершения во взаимосвязи с реализацией норм гражданского, корпоративного, семейного, процессуального и иного права, включенного в сферу нотариальной деятельности.

^{<1>} См.: Пиепу Ж.-Ф., Ягр Ж. Профессиональное нотариальное право / Пер. с фр. И.Г. Медведева. С. 31.

Такое включение правил совершения отдельных видов нотариальных действий в предмет нотариального права является правомерным, поскольку в рамках нотариального производства происходит не только свободное взаимодействие участников гражданского оборота, но и их деятельность под контролем и при активном содействии нотариуса.

§ 2. Соотношение нотариального права с другими отраслями права

При характеристике соотношения нотариального права с другими отраслями права, равно как и нотариального законодательства с другими отраслями законодательства, возникает два вопроса. Первый - о связи нотариального права с другими отраслями права. Второй - о месте нотариального права (и законодательства) в системе российского законодательства, которое согласно [Конституции РФ](#) подразделяется на предметы ведения Российской Федерации, сферу совместного ведения и предметы ведения субъектов Федерации.

Связи гражданского процессуального и нотариального права. Генетически нотариальное право как право процедурное возникло в российской доктрине из гражданского процессуального права, в семью которого оно входит по определению многих специалистов ^{<1>}. В такой связи проявляется отличие подходов российского от подходов зарубежного нотариального права. Если, например, во Франции и Швейцарии нотариальное право

имеет больше связей с гражданским правом как возникшее из потребностей гражданского оборота, то в советский период в России традиционно делался акцент на нотариате как форме правовой защиты. Поэтому в России доктрина нотариата традиционно разрабатывалась не цивилистами, а больше специалистами по гражданскому процессу.

<1> Такое мнение высказано М.К. Юковым. См.: Юков М.К. Теоретические проблемы системы гражданского процессуального права: Автореф. дис. ... д-ра юрид. наук. Свердловск, 1982.

Многие тесные связи гражданского процессуального и нотариального права отражены в общности ряда принципов и составляющих нотариального производства. Например, наиболее тесная взаимосвязь нотариального и процессуального права в части межотраслевого института доказательств. В [ст. 60](#) ГПК РФ и [ст. 68](#) АПК РФ закреплено правило допустимости доказательств, согласно которому обстоятельства дела, которые по закону должны быть подтверждены определенными средствами доказывания, не могут подтверждаться другими средствами доказывания. В [ст. 61](#) ГПК РФ и [ст. 69](#) АПК РФ закреплено особое доказательственное значение нотариальных актов. Тем самым процессуальное законодательство стимулирует участников гражданского оборота к фиксации и закреплению их юридических действий в установленной законом правовой форме, прежде всего - нотариальной.

Связи гражданского и нотариального права. Нотариальное право тесно взаимосвязано с гражданским правом, поскольку именно в гражданском праве определяются форма сделок и правила совершения ряда нотариальных действий с точки зрения их гражданско-правовой характеристики, определяющих существенные условия сделок. Например, в [ст. 163](#) ГК РФ даются понятие и основные элементы содержания нотариального удостоверения сделок, согласно чему "нотариальное удостоверение сделки означает проверку законности сделки, в том числе наличия у каждой из сторон права на ее совершение, и осуществляется нотариусом или должностным лицом, имеющим право совершать такое нотариальное действие, в порядке, установленном законом о нотариате и нотариальной деятельности".

Такие же взаимосвязи у нотариального права с семейным, поскольку в этой части целый ряд норм Семейного [кодекса](#) РФ входит в нотариальное законодательство. Например, согласно [ст. 100](#) СК РФ "соглашение об уплате алиментов заключается в письменной форме и подлежит нотариальному удостоверению".

§ 3. Источники нотариального права

1. Понятие и иерархия источников. Вопрос об источниках нотариального законодательства имеет существенное правовое значение, поскольку в нотариальной практике постоянно возникают вопросы выбора нормы, которой следует руководствоваться при совершении конкретного нотариального действия. Поскольку само нотариальное законодательство, как и нотариальное право, носит комплексный характер, то следует выделять источники как организации нотариальной деятельности, так и самого нотариального производства.

Круг источников нотариального производства очерчен в [ст. ст. 1 и 5](#) Основ, которые должны применяться с учетом [Конституции](#) РФ 1993 г., принятой после [Основ](#). К их числу относятся [Конституция](#) РФ, международные договоры, Конституции и уставы субъектов РФ, [Основы законодательства](#) о нотариате, федеральные законы и законы субъектов РФ.

Конституция России. Основной источник любого законодательства - [Конституция](#) РФ. В отношении нотариата можно говорить о целом ряде статей Конституции, но наиболее значимы [ст. 48](#) (закрепляющая право граждан на квалифицированную юридическую помощь) и [ст. 72](#) (относящая нотариат к вопросам совместного ведения Российской Федерации и субъектов РФ).

Федеральные законы. [Основы законодательства](#) РФ о нотариате были приняты Верховным Советом России 11 февраля 1993 г. и определили современное лицо российского нотариата. [Основы](#) являются основным актом организационно-правового характера, определяя современную организацию нотариата, правовой статус, компетенцию и порядок деятельности нотариуса. Вопросам содержательного характера в [Основах](#) уделяется незначительное внимание. Ставки государственной пошлины по нотариальным действиям и льготы по их уплате установлены в [Налоговом кодексе](#) РФ.

Гражданский [кодекс](#) РФ как источник нотариального законодательства в основном относится к самому содержанию нотариальной деятельности, определяя существо конкретных нотариальных действий. Вместе с тем отметим как позитивное явление наличие множества процедурных норм нотариального производства в [разд. V](#) "Наследственное право" ГК РФ, что отражает его роль как источника норм нотариального права и законодательства.

Такое же значение имеют Семейный [кодекс](#) РФ, НК РФ, Федеральные законы "Об обществах с ограниченной ответственностью", "О регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним" и целый ряд других федеральных законов.

Международные соглашения и договоры. Согласно **ч. 4 ст. 15** Конституции РФ общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры России являются частью ее правовой системы. В условиях вхождения России в мировое экономическое и правовое пространство значение международных договоров по правовым вопросам весьма значительно. Например, нотариусами применяются **Конвенция**, отменяющая требование легализации иностранных официальных документов (Гаага, 5 октября 1961 г.), **Конвенция** о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам (Минск, 22 января 1993 г.), целый ряд других международных соглашений и договоров. Например, договоры о правовой помощи с Италией и Польшей устанавливают правила о трансграничном действии нотариальных актов в отношении денежных обязательств, придавая им силу, фактически равную с судебным решением.

Существенное значение для правоприменительной практики имеет Европейская **конвенция** о защите прав человека и основных свобод. Основные права и свободы человека, закрепленные в данной **Конвенции**, имеют приоритетное правоприменительное значение и для нотариусов, которые обязаны соблюдать ее положения. Например, **ст. 14** Конвенции запрещает дискриминацию в каких-либо форме и виде, что распространяется и на участников нотариального производства.

2. Судебная практика. Источником права в современных условиях становится судебная практика в самых разнообразных ее формах. При всей противоречивости высказанных по вопросу о месте судебной практики суждений большинство специалистов разделяют вывод о том, что судебная практика имеет как правообразующее, так и правореализационное значение <1>. Она может быть выражена как в форме судебных актов международных органов правосудия, так и в форме постановлений Конституционного Суда РФ, Президиума и Пленума Верховного Суда РФ. В условиях осуществления государственного устройства России на принципе разделения властей (**ст. 10** Конституции РФ) совершенно иначе можно поставить вопрос о правотворческих возможностях суда и роли судебной практики в правовом регулировании и правоприменении. Концепция судебного прецедента оказывается весьма плодотворной. Судебная практика не только выступает в современных условиях в качестве предварительной ступени к последующему нормативному регулированию, но и сама становится непосредственным источником такого регулирования.

<1> См., например, дискуссию: Судебная практика как источник права. М.: Юристъ, 2000.

Причин тому несколько:

- во-первых, суды оказывают воздействие на законодательную и исполнительную власть путем принятия своих актов, контролируя акты иных органов власти. Судебная практика является ориентиром для последующего правотворчества и правоприменения, особенно позитивна в этих процессах роль Конституционного Суда РФ;

- во-вторых, усложняется правовая система. Есть определенные границы детализации законодательных актов, за пределами которых она теряет смысл и закон становится сборником казусов. Гегель справедливо замечал, что "в частном праве так называемое совершенство есть постоянное приближение" <1>. В настоящее время невозможно дать в федеральных законах и иных нормативных правовых актах полную и исчерпывающую кодификацию всего законодательного материала, решить все возможные вопросы, особенно вопросы взаимодействия с другими правовыми актами.

<1> Гегель. Философия права. М.: Мысль, 1990. С. 254.

Поэтому судебный прецедент выполняет важнейшие функции, ориентируя субъектов гражданского оборота и нотариусов на вполне определенные варианты правопонимания и правоприменения <1>.

<1> См. обобщение судебной практики по вопросам нотариата: Судебная практика и нотариат / Авт.-сост. Е.Ю. Юшкова. 3-е изд. М.: Статут, 2015.

Практика международных органов правосудия. Важное значение имеет международная судебная практика, выраженная в судебных актах Европейского суда по правам человека. В Федеральном **законе** от 30 марта 1998 г. N 54-ФЗ "О ратификации Конвенции о защите прав человека и основных свобод и Протоколов к ней" содержится заявление о признании обязательными для Российской Федерации как юрисдикции ЕСПЧ, так и решений этого Суда, а также заявлений о праве российских граждан на обращение в названный Суд за защитой своих нарушенных прав в течение шести месяцев после того, как исчерпаны внутригосударственные средства защиты этих прав.

При этом обязательное значение имеют не только те решения, которые были вынесены против Российской Федерации, но и в целом вся практика ЕСПЧ независимо от того, кто выступал в качестве заявителя - российские либо иностранные лица, в которой выражена его правовая позиция по тем либо иным вопросам толкования и применения Европейской **конвенции** о защите прав человека и основных свобод. Не имеет также

значения и сфера решения - касается ли оно результатов правоприменительной деятельности судов общей юрисдикции либо арбитражных судов <1>.

<1> На данное обстоятельство справедливо обратила внимание Т.Н. Нешатаева. См.: Нешатаева Т.Н. Первое решение Европейского суда по правам человека по имущественному спору против России: размышления, некоторые выводы // ВАС РФ. 2002. N 8. С. 141.

Например, для нас значима позиция такого международного органа правосудия, как ЕСПЧ, касающаяся нотариата.

В решении ЕСПЧ от 3 апреля 2001 г. по вопросу приемлемости жалобы N 44319/98, поданной О.В. Романовской против Российской Федерации, Суд отметил, что конвенционные органы последовательно не признавали исполнительно-регулятивные органы профессиональных структур, создаваемых лицами так называемых свободных профессий, в качестве ассоциаций (объединений) по смыслу ст. 11 Конвенции (см.: Постановление ЕСПЧ по жалобе "Ле Конт, Ван Левен и Де Мейер против Бельгии" (Le Compte, Van Leuven and De Meure v. Belgium) от 23 июня 1981 г. (серия А, N 43. С. 26 - 27, 64 - 65), касающееся Ордена врачей, а также Постановления по жалобам N 14331/88 и 14332/88 "Ревер и Легаллэ против Франции" (Revert and Legallais v. France) (D.R. 62. С. 309) относительно Ордена архитекторов; N 13750/88 "А. и другие против Испании" (A. and Others v. Spain) (D.R. 66. С. 188) по вопросу коллегий адвокатов).

Цель этих предусмотренных законодательством органов - осуществление контроля и содействие развитию профессиональной деятельности. При этом данные органы выполняют важные публично-правовые функции, преследующие цель защиты прав других лиц. В связи с этим их нельзя отождествлять с профессиональными союзами, но они тем не менее интегрированы в государственную структуру. Принимая во внимание положения **Основ** и законодательно закрепленные функции нотариальных палат, Суд придерживается мнения о том, что такие палаты не могут рассматриваться в качестве объединений по смыслу ст. 11 Конвенции <1>.

<1> СПС "Гарант".

В данном решении ЕСПЧ подчеркнуты публично-правовая природа и особый характер функций нотариальных палат, которым делегированы государственные функции и на которые возложены обязанности по регулированию нотариальной деятельности.

Практика Конституционного Суда РФ. Юридическая сила решений Конституционного Суда РФ характеризуется тем, что они обязательны на всей территории РФ для всех представительных, исполнительных и судебных органов государственной власти, органов местного самоуправления, предприятий, учреждений, организаций, граждан и их объединений (ст. 6 Федерального конституционного закона от 21 июля 1994 г. N 1-ФКЗ "О Конституционном Суде Российской Федерации" (далее - ФКЗ от 21 июля 1994 г. N 1-ФКЗ о Конституционном Суде РФ)).

Признание не соответствующими Конституции РФ федерального закона, нормативного акта Президента РФ, нормативного акта Правительства РФ, договора или отдельных их положений является основанием для отмены в установленном порядке положений других нормативных актов либо договоров, основанных на признанных неконституционными полностью или частично нормативном акте либо договоре либо воспроизводящих их или содержащих такие же положения, какие были признаны неконституционными.

Признание не соответствующими Конституции РФ нормативного акта субъекта РФ, договора субъекта РФ или отдельных их положений является основанием для отмены в установленном порядке органами государственной власти других субъектов РФ положений принятых ими нормативных актов либо заключенных договоров, содержащих такие же положения, какие были признаны неконституционными.

Положения указанных выше нормативных актов либо договоров не могут применяться судами, другими органами и должностными лицами (ст. 87 ФКЗ от 21 июля 1994 г. N 1-ФКЗ о Конституционном Суде РФ).

В этом плане можно привести два Постановления Конституционного Суда РФ: от 24 февраля 1998 г. по делу о проверке конституционности отдельных положений ст. ст. 1 и 5 Федерального закона от 5 февраля 1997 г. "О тарифах страховых взносов в Пенсионный фонд РФ, Фонд социального страхования РФ, Государственный фонд занятости населения РФ и в фонды обязательного медицинского страхования на 1997 год" <1> и от 19 мая 1998 г. по делу о проверке конституционности отдельных положений ст. ст. 2, 12, 17, 24 и 34 Основ законодательства РФ о нотариате <2>.

<1> СЗ РФ. 1998. N 10. Ст. 1242.

<2> СЗ РФ. 1998. N 22. Ст. 2491.

Практика Верховного Суда РФ. Важное значение имеют решения Верховного Суда РФ, когда указанный судебный орган реализует свои полномочия по проверке соответствия федеральным законам актов

Правительства РФ и нормативных актов федеральных органов исполнительной власти, а также разрешает гражданские дела в апелляционном, кассационном и надзорном порядке. Например, Апелляционным [определением](#) Верховного Суда РФ от 13 августа 2015 г. N АПЛ15-312 было оставлено без изменения [решение](#) Верховного Суда РФ от 23 апреля 2015 г. N АКПИ15-140, которым было оставлено без удовлетворения заявление о признании недействующим [Приказа](#) Минюста России от 1 июля 2011 г. N 254 "Об утверждении форм статистической отчетности Министерства юстиции Российской Федерации о нотариате в Российской Федерации".

Значима также практика толкования Верховным Судом РФ и нижестоящими судами общей юрисдикции применяемого в нотариальной деятельности материального законодательства. Поэтому такая практика обобщается и используется в работе нотариусов, а также публикуется в виде обзоров.

3. Законы субъектов РФ. Поскольку в соответствии со [ст. 72](#) Конституции РФ нотариат отнесен к сфере совместного ведения, то по вопросам нотариата может осуществляться правовое регулирование субъектами РФ. Указанное положение о нотариате как сфере совместного ведения накладывает отпечаток на построение нотариального законодательства как двухуровневого, сочетающего в себе законоположения федерального уровня и уровня субъектов РФ. В частности, согласно [ст. 26.3](#) Федерального закона от 6 октября 1999 г. N 184-ФЗ "Об общих принципах организации законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной власти субъектов Российской Федерации" количество должностей нотариусов в нотариальном округе определяется органом государственной власти субъекта РФ. Поэтому по данному вопросу принимаются правовые акты субъектов РФ.

4. Подзаконные акты как источники нотариального законодательства. Они немногочисленны, однако стоит их привести.

Указы Президента РФ и Правительства РФ. В качестве примера можно привести [Указ](#) Президента РФ от 22 июля 2002 г. N 767 "Об использовании Государственного герба Российской Федерации на печатях нотариусов", согласно которому в соответствии со [ст. 7](#) ФКЗ от 25 декабря 2000 г. N 2-ФЗ "О Государственном гербе Российской Федерации" (в ред. от 12 марта 2014 г.) установлено, что Государственный герб РФ помещается на печатях нотариусов и воспроизводится на оформляемых и (или) выдаваемых ими документах.

Акты федеральных органов исполнительной власти. Указанные акты принимаются по целому ряду вопросов, в том числе и в случаях, прямо указанных в [Основах законодательства РФ о нотариате](#). Так, непосредственное значение для нотариальной деятельности имеют [Методические рекомендации](#) по совершению отдельных видов нотариальных действий нотариусами Российской Федерации (утв. Приказом Министерства юстиции РФ от 15 марта 2000 г. N 91).

Отличительной особенностью нормативных актов по нотариату является то правило, что многие из них должны приниматься совместным решением Министерства юстиции РФ и Федеральной нотариальной палатой, поскольку последняя наделена рядом регулирующих полномочий публично-правового характера в сфере нотариата. Например, [Положение](#) о порядке проведения конкурса на замещение вакантной должности нотариуса утверждено Приказом Минюста России от 17 февраля 1997 г. N 19-01-19-97 (ред. от 29 июня 2015 г.) и согласовано с ФНП 15 января 1997 г.

Заключительные выводы. Таким образом, можно сказать, что основным источником законодательства как об организации нотариальной деятельности, так и относительно порядка совершения нотариальных действий являются федеральный закон и судебная практика его толкования. Только относительно ряда процедурных вопросов назначения на должность нотариуса и нотариального делопроизводства в случаях, предусмотренных [Основами законодательства РФ о нотариате](#), источником нотариального законодательства являются нормативные акты федеральных органов исполнительной власти, при этом в ряде случаев принятые по согласованию с Федеральной нотариальной палатой.

5. Доктрина нотариального права. Библиография источников по нотариату. Является ли доктрина нотариального права России ее источником? Во многих странах латинского нотариата имеется глубокая и исторически богатая доктрина нотариального права, которая разрабатывалась многими поколениями ученых, которые либо работали в сфере академической, университетской науки, либо являлись выходцами из нотариального сообщества, занимаясь нотариальной практикой.

Многие нотариусы Италии, Испании, Швейцарии, Германии, Франции являются одновременно докторами права и университетскими профессорами, осуществляющими в прямом смысле связь науки и практики. Например, один из авторов учебника "Профессиональное нотариальное право" во Франции Жан-Франсуа Пиепу длительное время работал нотариусом, а затем профессором <1>. Тем самым обеспечивается высокий профессионализм нотариусов, формирование столь необходимого позитивного имиджа профессии среди представителей других корпораций профессиональных юристов, в обществе в целом, возможность обстоятельной доктринальной проработки сложных практических вопросов нотариальной деятельности.

<1> См.: Предисловие доктора права Катрин Вербар к книге: Пиепу Ж.-Ф., Ягр Ж. Профессиональное нотариальное право / Пер с фр. И.Г. Медведева. С. 6.

Основной объем работ по нотариальному праву России приходится на период после реформ Александра II до 1917 г. Например, интересен библиографический указатель материалов по российскому нотариату (от А до Л; от М до Я), в котором большая часть источников приходится на работы, изданные до 1917 г. <1>. В тот период, после принятия Положения о нотариальной части от 18 апреля 1866 г., в России можно было отметить расцвет литературы по нотариату. Среди нее особое место занимает курс "Истории нотариата" Н. Ляпидевского <2>. В связи с подготовкой новой редакции Положения о нотариальной части была издана объяснительная записка к проекту в трех томах, которая содержала не только нормотворческие и практические соображения, но и обширный исторический очерк нотариата, отражающий процесс создания современной (на тот период) модели нотариата <3>. Другая часть книг той эпохи носила прикладной характер, помогая нотариусам в разрешении сложных вопросов нотариальной деятельности. Например, среди них можно назвать книги Д. Абоимова <4>, К. Асоскова <5>, Я. Гурлянда <6>, Д. Коковцева <7>, В. Максимова <8> и др.; 1917 г. прервал это развитие нотариата и как института гражданского общества, и как науки. Однако с наследием русских ученых и специалистов можно познакомиться как по сохранившимся книгам той эпохи, так и по их переизданиям в серии "Золотые страницы Российского нотариата", издаваемой по инициативе ФНП России.

<1> Лившиц Б.И., Осматескул К.Н., Пономарев А.Ф., Сучкова Н.В., Тихенко А.И. Библиографический указатель, комментарии, эксклюзивные материалы по российскому нотариату (580 наиболее значимых книг, статей и научных исследований). Книга первая. А - Л. М., 2001.

<2> Ляпидевский Н. История нотариата. Т. 1. М., 1875.

<3> См.: Объяснительная записка к проекту новой редакции Положения о нотариальной части. Ч. I. Книга первая. СПб., 1904; ч. I. Книга вторая. СПб., 1904; ч. II. Книга третья. СПб., 1904.

<4> Настольная книга для нотариусов / Сост. Д. Абоимов. 2-е изд. Самара, 1896.

<5> Разрешитель вопросов по нотариальному и материальному праву / Сост. К. Асосков. 2-е изд. СПб., 1898.

<6> Юридический разбор нотариальных вопросов и разные заметки из практики Я. Гурлянда, харьковского нотариуса. Харьков, 1875.

<7> Руководство к совершению актов, договоров и обязательств на основании нового Положения о нотариальной части и правил, опубликованных Указом Правительствующего Сената 3 ноября 1867 года. С приложением образцов и форм / Сост. Д. Коковцев. СПб., 1868.

<8> Практический курс нотариата с образцами, формами и законоположениями. Первое руководство для подготовки к экзамену на должность нотариуса. Теория нотариата. Нотариальная практика. Нотариальное делопроизводство / Сост. В. Максимов. М., 1912.

К сожалению, после 1917 г. нотариат был сведен к предмету юридико-технического характера, что отражалось и на содержании деятельности нотариусов, и на соответствующей литературе, и на уровне научных исследований. В основном можно отметить учебники по нотариату, в частности первый подробный и обстоятельный учебник советского периода, подготовленный заведующим кафедрой гражданского процесса Свердловского юридического института профессором К.С. Юдельсоном, "Советский нотариат" <1>, а также учебник "Нотариат в СССР", изданный МГУ им. М.В. Ломоносова в 1960 г. <2>, научный комментарий К.С. Юдельсона и А.К. Кац к положению о государственном нотариате <3> и другие издания <4>.

<1> См.: Юдельсон К.С. Советский нотариат. Госюриздат, 1959.

<2> Нотариат в СССР / Под ред. А.Ф. Клейнмана. М.: Изд-во МГУ, 1960.

<3> Юдельсон К.С., Кац А.К. Научно-практический комментарий к положению о государственном нотариате. М.: Юрид. лит., 1970.

<4> Нотариат в СССР / Под ред. Л.Ф. Лесницкой. 2-е изд. М.: юрид. лит., 1990.

Диссертаций по нотариату защищалось крайне мало. Например, в Свердловском юридическом институте - одном из крупнейших юридических вузов СССР за весь советский период было защищено только две диссертации по нотариату <1>, что уже является достижением, поскольку не больше работ было защищено в других правовых центрах этого периода - Москве, Санкт-Петербурге и Саратове.

<1> См.: Искондеров З.А. Роль советского нотариата в обеспечении законности возникновения и подтверждения гражданских правоотношений: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Свердловск, 1969; Гринберг К.В. Защита наследственных прав в нотариальном и судебном порядке: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Свердловск, 1990.

Возрождение российского нотариата в 1993 г. придало теоретический импульс развитию доктрины и

научным исследованиям по нотариату, однако пока что имеющийся уровень доктринального освоения нотариальной тематики не соответствует имеющимся потребностям. Так, вышел ряд учебных пособий и учебников по нотариату, настольных книг нотариуса <1>. Заметным вкладом в развитие нотариальной доктрины стали переводы книг наших зарубежных коллег, в частности Германии <2>, Швейцарии <3> и Франции <4>, отражающие достигнутый в этих странах уровень теоретической проработки актуальных проблем нотариального права и нотариальной деятельности.

<1> См., например: Нотариальное право России: Учебник / Под ред. В.В. Яркова. М., 2003; Нотариат и нотариальная деятельность: Учеб. пособие для курсов повышения квалификации нотариусов / Под ред. В.В. Яркова и Н.Ю. Рассказовой. М., 2009; Медиация в нотариальной деятельности / Под ред. С.К. Загайновой, Н.Н. Тарасова, В.В. Яркова. М., 2012; Настольная книга нотариуса: В 4 т. / Под ред. И.Г. Медведева. 3-е изд. М.: Статут, 2015; Правовые основы нотариальной деятельности в Российской Федерации: Учебник / Под ред. Е.А. Борисовой. М., 2016.

<2> Современный нотариат: Структуры и задачи. Кельн, 1993 (на рус. и нем. языках); Нотариальное право Германии. Бонн; Киев, 2011.

<3> Развитие небюджетного нотариата в России: квалифицированная юридическая помощь и защита прав граждан и юридических лиц. М., 2000.

<4> Пиепу Ж.-Ф., Ягр Ж. Профессиональное нотариальное право / Пер. с фр. И.Г. Медведева. М.: Юристъ, 2001; Обер Ж.-Л. Гражданско-правовая ответственность нотариусов. М., 2007.

Современная журнальная периодика по нотариату не так богата, она включает в себя два основных источника - журналы "Нотариальный вестник" и "Нотариус", а также рубрики в журнале "Российская юстиция" и ряде других. Многие региональные нотариальные палаты издают свои бюллетени, вестники, которые комментируют прикладные вопросы, а также публикуют законодательство, касающееся нотариусов. Более 50 книг было издано Центром нотариальных исследований за период 2002 - 2015 гг., чем была создана уникальная библиотека нотариуса <1>. Все это показывает большие возможности и перспективы развития и становления доктрины нотариального права, которая нуждается в притоке свежих сил и привлечении молодых исследователей, а также зрелых ученых для исследования актуальных проблем нотариата <2>.

<1> См.: Сборник материалов и статей к 10-летию Центра нотариальных исследований. М., 2012. С. 208 - 211.

<2> См.: Щенникова Л.В. Проблемы правового регулирования нотариальной деятельности. Заметки о российском нотариате. Краснодар, 2012.

6. Актуальные проблемы развития нотариата и нотариального права России. По данному вопросу высказаны самые разные подходы. Многие специалисты после принятия части второй ГК РФ в качестве наиболее важной называют необходимость обязательного нотариального удостоверения сделок с недвижимостью. Конечно, это важный вопрос, и от его решения в ту либо иную сторону зависит многое в нотариате.

Однако для оценки актуальности той либо иной проблемы и ее влияния на будущее нотариата необходимо исходить из целого ряда факторов социально-экономического и правового характера, отражающих глубинные тенденции в развитии в целом российской правовой системы и воздействующих на нотариат как на составную часть этой системы.

Поэтому проблемы нотариата не только и не столько во введении регистрации, а прежде всего в принципиальных изменениях правовой системы и постепенном изменении самой правовой действительности, которая испытывает меньше потребности в той модели нотариата, в которой привыкли работать большинство нотариусов.

Выбор новой модели развития для российского нотариата. Выбор наиболее оптимальной и целесообразной модели развития нотариата приобретает все большее значение, поскольку именно на основе правильного выбора возможно дальнейшее развитие нотариата и определение оптимального его места как правового института в рамках правовой системы страны. Дискуссия по данному вопросу идет достаточно давно <1>, в последнее время она оживилась в связи с реформой гражданского законодательства. Важно понять потребности общества и оценить потенциал нотариата по их удовлетворению. Ведь в широком смысле вся юридическая инфраструктура общества предоставляет услуги обществу по обеспечению правовой безопасности и цивилизованному разрешению конфликтов. Насколько нотариат способен обеспечить юридическую безопасность, каковы его реальные гарантии, интересна ли обществу деятельность нотариата? Здесь основную роль играют качества нотариальной деятельности как инструмента экономического развития и гаранта юридической безопасности.

<1> См., например: Ярков В.В. Нотариат в правовой системе России (аналитико-информационная записка) // Концептуальные материалы по нотариальной реформе в Российской Федерации. СПб., 1997. С. 34 - 66; Он же. Будущее нотариата в России - попытка прогноза // Нотариус. 1999. N 5. С. 22 - 26; Он же. Будущее нотариата: попытка прогноза // Российская юстиция. 1999. N 11. С. 31 - 32; Он же. Предисловие к книге: Пиепу Ж.-Ф., Ягр Ж. Профессиональное нотариальное право / Пер. с фр. И.Г. Медведева. С. 9 - 17; Он же. От бюрократического к активному нотариату (актуальные проблемы нотариального права) // Нотариат, государственная власть и гражданское общество: современное состояние и перспективы: Материалы Всероссийской научно-практической конференции (15 - 16 февраля 2007 г., г. Москва). М., 2007. С. 109 - 116.

Что привело к необходимости использования института нотариата в процессе реформирования Гражданского кодекса РФ? Именно стремление обеспечить юридическую безопасность с помощью института нотариата. К сожалению, за 25 лет реформ после начала процессов приватизации жилья и почти за 15 лет действия Федерального закона от 21 июля 1997 г. N 122-ФЗ "О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним", введенного в действие с 21 января 1998 г., в России так и не создан удобный, понятный и прозрачный рынок недвижимости. Существующий рынок недвижимости непрозрачен, полукриминален, права собственности не гарантируются, данные реестра недвижимости не соответствуют порой действительности, а сам он не отвечает требованиям публичной достоверности. Сложившаяся организация оборота недвижимости причащает граждан к постоянному нарушению закона, поскольку рынок недвижимости построен на наличных денежных средствах, часто в иностранной валюте, а наличные деньги - основная питательная среда для коррупции и преступности. Кроме того, цены в договорах на вторичном рынке практически всегда занижены, не соответствуют реальным рыночным ценам, что приводит к массовому уходу от налогообложения. Такому положению способствует отсутствие понятного и ясного механизма расчетов при действующей системе регистрации сделок в простой письменной форме.

7. Модель активного нотариата. Для расширения инструментальных возможностей института нотариата система нотариата также должна совершенствоваться, чтобы соответствовать тому уровню, которому она должна соответствовать, и быть способной к реализации полномочий, к которым она стремится. Поэтому необходим переход к более активной модели нотариата <1>, которая не ограничилась бы возложением на нотариусов лишь удостоверительных функций. В рамках активной модели перед нотариатом ставится задача по комплексному оказанию юридической помощи всем заинтересованным участникам гражданского оборота на равных условиях, с наличием полномочий по сбору всех необходимых документов для совершения нотариального действия, проверки достоверности всего фактического состава путем активных действий, тем самым освобождения граждан и организаций от необходимости обращения к органам власти и различным посредникам за сбором документов.

<1> Об активной модели нотариата см.: Ярков В.В. От бюрократического к активному нотариату (актуальные проблемы нотариального права) // Нотариат, государственная власть и гражданское общество: современное состояние и перспективы: Материалы Всероссийской научно-практической конференции (15 - 16 февраля 2007 г., Москва). С. 109 - 116; Оптимизация гражданского правосудия России / Под ред. В.В. Яркова. М.: Волтерс Клувер, 2007. С. 122 - 150.

Модель, отраженная в первой редакции Основ законодательства РФ о нотариате, отводила нотариусу промежуточное место в процессе совершения участниками гражданского оборота юридически значимых действий. Современная модель нотариата, например французская, устроена совершенно иначе. Нотариус не является просто промежуточным звеном в документообороте при совершении сделки, наоборот, он является "душой" гражданского оборота, поскольку именно на нем лежит обязанность сбора необходимых документов, проверки фактических обстоятельств и создания аутентичного акта, обладающего при этих условиях особой доказательственной и исполнительной силой. Такой порядок вещей является более рациональным, поскольку при нем исключение нотариуса из процесса совершения сделки невозможно ввиду того, что нотариус и является, по сути дела, ее творцом, выявляя волю сторон. Поэтому насущным является наделение в законодательстве нотариуса правом не только запроса, но и личной проверки и правом непосредственного сбора необходимых документов для совершения нотариальных действий, их сопровождения на всех этапах, включая расчеты сторон и регистрацию соответствующих прав.

Преимущества активного нотариата. В решении вопроса об изменении модели нотариата с бюрократической на активную заключается решение многих проблем российского нотариата. Во-первых, в рамках активной модели нотариата нотариус берет на себя множество функций, которые выполняют в настоящее время различные посредники, поэтому, наоборот, нотариус сам станет посредником между гражданами и государством. Осуществляя полномочия по сбору документов, проверке их достоверности, консультируя по всем аспектам возможности совершения нотариального действия, занимаясь работой по передаче документов и получению их с регистрации, нотариус тем самым освободит клиентов от необходимости

обращения как к разным государственным органам, органам местного самоуправления, так и к посредникам, работающим на этом рынке. В этом аспекте среди прочего активная модель нотариата способствует снижению уровня коррупции в системе государственного управления <1>.

<1> См. об этом: Доклад регионального общественного фонда ИНДЕМ "Роль нотариата в противодействии коррупции и теневой экономике". М., 2003.

Во-вторых, такая деятельность будет для нотариуса не гражданско-правовым посредничеством, а деятельностью, основанной на его публично-правовых полномочиях, делающей для граждан совершение юридических действий более удобным и комфортным. В-третьих, если обращение к нотариусу в силу удобства для граждан освободит их от необходимости самостоятельного сбора документов, то, будучи соединенным с гарантиями официальности и публичности нотариального акта, обеспечит существенные стимулы для обращения к нотариусу. Определяющим при выборе нотариальной формы станет тот комплекс правовых услуг, который способен оказать нотариус в отличие от представителей других юридических профессий. Все это соединяется также с фиксированными размерами нотариальных тарифов, их организованностью в корпорацию публичного права, коллективными гарантиями возмещения ущерба от ошибок нотариуса.

8. Потенциал нотариата как инструмента экономического развития. Вопрос экономической эффективности любого правового института в условиях вступления России в ВТО приобретает особое значение. В этом плане постановка вопроса о бесконфликтной экономике крайне важна и актуальна. Пока что российская правовая система не настроена на создание бесконфликтной экономики, поскольку большей частью основана на судебном разрешении споров. Не секрет и агрессивность российской бизнес-среды, которая в этом плане отличается от зарубежной. Между тем правовая система, обеспечивающая бесконфликтность, строится следующим образом. Она включает в себя три элемента: на этапе формирования договора участвует нотариус, обеспечивая проверку прав продавца, отсутствие пороков воли у сторон и юридическую помощь в подготовке договора путем разъяснения прав и обязанностей, правовых последствий сделки, а также сопровождая исполнение сделки, взаимодействуя с другими государственными органами.

На этапе возникновения конфликта участвуют медиаторы и посредники в рамках до-, вне- и судебных примирительных процедур, обеспечивающих функцию примирения сторон. И только в случае возникновения спора включается суд как высшая форма правовой защиты.

Такая система принята в странах латинского нотариата, в которую входит 89 государств, и проживает в этих государствах более 4 млрд человек. В этом плане большая часть членов ВТО предпочитает систему континентального права и латинского нотариата. В частности, в 2003 г. Китай избрал для себя систему латинского нотариата как наиболее экономичную и эффективную для общества, стремящегося к развитию в условиях сохранения правового равновесия.

Позитивный потенциал нотариата раскрывается во многих направлениях, например экономия государственных средств и в целом средств общества, поскольку система нотариата снижает стоимость затрат на юридическую инфраструктуру в несколько раз <1>. Кроме того, снижается спорность отношений гражданского оборота, облегчается рассмотрение дел в судах, поскольку нотариус создает квалифицированные доказательства, которые гораздо сложнее опровергнуть, чем документы в простой письменной форме. В случае же придания исполнительной силы нотариальным актам ускоряется защита гражданских прав, что позволяет более эффективно защищать права граждан и организаций по относительно бесспорным делам.

<1> Например, по данным доклада Ассоциации друзей французской юридической культуры им. Анри Капитана, каждый год в США тратится около 65 млрд долл. на отправление правосудия (включая расходы, понесенные физическими лицами, организациями и государственными властями, на адвокатов, суды и экспертов), т.е. около 2,6% от американского ВВП против только 0,6% от ВВП Франции; 0,8% от ВВП Швейцарии; 0,4% от ВВП Испании. См.: Les droits de tradition civiliste en question. A propos des Rapports Doing Business de la Banque Mondiale. Vol. 1. Association Henri Capitant des amis de la culture juridique française. Paris, 2006. P. 106.

Поэтому главный экономический результат нотариата - не только стоимость нотариальной помощи в момент совершения нотариального действия для конкретных граждан и организаций, но и полный "жизненный" цикл действия нотариального документа, созданного нотариусом. Ведь нотариальный документ практически существует неограниченное время, и в этот период сохраняются все его правовые свойства и юридические качества. В чем помогает и чем полезен нотариат как инструмент экономического развития?

Снижение транзакционных издержек и в целом расходов участников гражданского оборота. Нотариат способствует снижению издержек участников рынка недвижимости. Так, по нашим и независимым исследованиям, средняя стоимость услуг посредников, работающих на рынке недвижимости, составляет от 3,5 до 10% от реальной суммы сделки, в то время как нотариальные тарифы гораздо ниже. В этом плане нотариат при удостоверении сделок с недвижимостью для общества будет экономически более эффективен, чем

посредники, работающие на этом рынке, поскольку работает по регулируемым тарифам.

Экономичная и более эффективная модель перехода прав и расчетов. Модель активного нотариата предусматривает в соответствии с ГК РФ вполне понятную и логичную схему совершения сделок с недвижимостью, когда нотариус сам будет собирать необходимые документы, сопровождать сделку на этапе ее подготовки, заключения и исполнения, включая этап регистрации, а также проведение расчетов сторон через депозитный счет нотариуса. Это позволит избежать непонятных сделок с передачей денег "под столом", с хранением наличности в банковских ячейках, создать понятную, удобную и экономичную систему передачи недвижимости. Такой подход приведет и к уменьшению сроков при совершении сделок с недвижимостью, что ускорит гражданский оборот, поскольку нотариус сформирует сам необходимую доказательственную базу.

Доступность правовой помощи нотариуса на территории всей страны. Наличие большой социальной составляющей в деятельности нотариата. Важная экономическая и социальная составляющая нотариата для граждан - нотариусы концентрируются не только в крупных городах. Основной принцип построения нотариата - привязка каждого нотариуса к определенной территории, только в рамках которой он вправе осуществлять свою деятельность. В силу этого нотариальные конторы действуют практически везде - в малых и больших городах, небольших поселках.

Социальная составляющая нотариата проявляется и в том, что согласно НК РФ (ст. ст. 333.35 и 333.38) нотариусы совершают бесплатно нотариальные действия в отношении 16 видов действий. Например, только в 2011 г. нотариусами России было совершено 1 990 543 нотариальных действия бесплатно и освобождено от уплаты тарифа на общую сумму 456 696 586 руб., т.е. на сумму более 456 млн руб., а в 2010 г. - 1 781 881 действие на сумму 452 776 671 руб.

Снижение спорности отношений гражданского оборота - прямая экономия расходов сторон. Нотариат как инструмент экономического развития способствует снижению спорности отношений гражданского оборота. Средняя спорность отношений, опосредуемых нотариатом, составляет ничтожно малую величину. Подсчеты, проведенные в 52 субъектах РФ, показали, что средняя спорность нотариальных действий составила по изученным 52 регионам России за последние девять лет 0,000508%, а по наследственным делам - 0,477%. Таким образом, нотариат как система реально обеспечивает бесспорность отношений гражданского оборота, в том числе и в сфере, которая осталась в обязательной компетенции нотариусов, - наследственных делах.

В суды общей юрисдикции в 2011 г. поступило примерно 2 200 жалоб в отношении 90 млн нотариальных действий, из них удовлетворено не более 800 жалоб. Это ничтожно малая величина конфликтов, если сравнить количество споров, которые возникают в других сферах осуществления публичных и государственных полномочий. Низкая спорность обеспечивает среди прочих условий инвестиционную привлекательность страны, поскольку стабильность договоров, приобретенных прав, полноценная правовая защита есть ее важнейшие составляющие.

Нотариат способствует наведению порядка в публичных реестрах юридических лиц и недвижимости. Так, по данным ФНС, после введения нотариуса в корпоративные отношения и наделения его компетенцией по сделкам с долями ООО количество подделок упало, что очень существенно! В условиях активной роли нотариуса по проекту Гражданского кодекса при удостоверении сделок с недвижимостью это поможет повысить бесспорность реестра прав на недвижимое имущество. В этом плане нотариат обеспечивает правопорядок и способствует защите публичного интереса.

Имущественные гарантии в случае потерь от ошибок и незаконных действий нотариуса. В экономическом плане важны гарантийные функции нотариата, поскольку имущественная ответственность нотариуса обеспечивается страхованием двух уровней - индивидуального и коллективного.

Все изложенное показывает, что нотариат наряду с другими факторами повышает инвестиционную привлекательность российской экономики. Как известно, половина внешнеторгового оборота России приходится на ЕС, где действует и принята система латинского нотариата, что позволяет иностранному предпринимателю увидеть знакомую ему систему правовых институтов. Такая система позволит избежать ухода от налогов на рынке недвижимости и сделать его прозрачным. Кроме того, в условиях активного воздействия и применения в стране иностранного права российский нотариат важен как источник и инструмент применения российского права в национальном гражданском обороте.

Завершая вопрос о развитии нотариального права и модели нотариальной деятельности, выделим ключевые проблемы развития науки нотариального права. В качестве приоритетных направлений развития науки нотариального права можно выделить следующие:

- обоснование и практическое осуществление в правовом регулировании и правоприменении концепции активного нотариата, наделенного полномочиями по комплексному оказанию юридической помощи гражданам и организациям;
- инструментальный подход к нотариальной деятельности, отражающий роль нотариата как средства обеспечения экономического развития и гаранта юридической безопасности;
- развитие нотариата как альтернативного способа защиты прав в сфере гражданского оборота;
- использование возможностей нотариата как медиатора и примирителя в гражданском обороте и

семейных правоотношениях;

- создание юридических предпосылок для придания нотариальным актам повышенной доказательственной и исполнительной силы;

- использование потенциала нотариата для осуществления фискальных функций государства, в антитеррористической деятельности и борьбе с преступностью, при обеспечении прозрачности отношений гражданского оборота, связанных с оборотом недвижимости;

- соединение возможностей современных информационных технологий и потенциала нотариата;

- обоснование присоединения к международным договорам в сфере нотариата, позволяющим российским гражданам и организациям более эффективно защищать свои имущественные и наследственные права, в частности к **Конвенции** Совета Европы "О создании системы регистрации завещаний" (Базель, 16 мая 1972 г.).

При этом важна методология исследований. Не следует делать акцент только на сугубо догматическом изучении нотариата, теоретических спорах о понятиях. Важным является исследование мотивации поведения участников гражданского оборота на стыке право/интерес, потребностей в обращении за правовой помощью, в том числе к нотариусу. В этом плане очень важна социология: почему востребовано то либо иное действие, почему оно не востребовано, каковы потребности общества и как нотариус может их удовлетворить?

Глава 3. ФУНКЦИИ НОТАРИАТА В ПРАВОВОЙ СИСТЕМЕ

§ 1. Особый характер нотариальных функций

1. Понятие функций. Функции отражают основные направления деятельности системы нотариата, показывая содержательное значение нотариальной деятельности. Их особый характер отражает специфику нотариального производства и нотариальной деятельности в сфере гражданского оборота. Особенности нотариальных функций вытекают из публично-правового характера нотариальной деятельности и особенностей компетенции нотариуса, действующего в рамках бесспорной гражданской юрисдикции. Ценность функционального подхода, как отмечает Н.Ю. Попова, заключается в том, что такое определение института нотариата показывает направления воздействия нотариата на участников экономических отношений <1>.

<1> См.: Попова Н.Ю. Социокультурные факторы функционирования института нотариата в России: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Ростов н/Д, 2002. С. 13, 14.

Вопрос о нотариальных функциях приобрел особую остроту в связи с "размыванием" компетенции нотариата, когда присущие ему полномочия стали передаваться другим органам, например в соответствии с **п. 3 ст. 185.1** ГК РФ. Возникают вполне резонные вопросы: имеют ли в таком случае нотариальные функции специфику, выделяющую нотариат из ряда других органов гражданской и административной юрисдикции, насколько присущие нотариальным действиям особенности определяют необходимость их осуществления только в рамках нотариального производства?

На наш взгляд, специфика нотариальных функций, осуществляемых в рамках нотариального производства, определяет невозможность их передачи другим органам и лицам. В самом деле, правомерно ли удостоверение доверенностей организациями связи и банками - коммерческими организациями, не обеспечивающими соблюдение самой удостоверительной процедуры? Та легкость, с которой в последнее время удостоверительные нотариальные функции стали возлагаться на другие органы, свидетельствует о недопонимании содержательной стороны нотариального производства, публично-правового и некоммерческого характера нотариальной деятельности. В конечном счете это может привести и уже приводит к нарушению прав граждан и организаций, возникновению правовой неопределенности и конфликтных ситуаций.

Понятие правовых функций носит дискуссионный характер, однако можно выявить ряд общих черт, которые отражены в суждениях правоведов. Например, профессор С.С. Алексеев рассматривал функцию как конкретное направление правового воздействия на общественные отношения <1>. И.М. Зайцев применительно к гражданскому процессу понимал под функцией нормативно регламентированную направленность процессуальных действий по реализации целей и задач гражданского судопроизводства <2>. Функции обеспечивают управляющее воздействие на участников процесса с учетом конкретных задач и индивидуальных особенностей дела <3>.

<1> См.: Алексеев С.С. Проблемы теории права. Свердловск, 1972. Т. 1. С. 94.

<2> См.: Зайцев И.М. Процессуальные функции гражданского судопроизводства. Саратов, 1990. С. 9.

<3> См.: Ковин В.Ф. Функции советского гражданского процессуального права // Практика применения гражданского процессуального права (к двадцатилетию ГПК РСФСР). Свердловск, 1984. С. 27.

Что касается литературы по нотариату, то здесь подчеркивались разные аспекты нотариальных функций.

Так, Х.-Я. Пютцер исследовал функции нотариата в историческом развитии и их эволюции: первой была функция писаря, отражающая социальную и попечительскую функции в отношении неосведомленных в письме граждан, затем - функция составления официальных документов, и в современную эпоху превалируют функции обслуживания и консультирования нотариусом всех участников удостоверения <1>. М. Мерлотти <2> отмечал, что органы нотариата осуществляют государственные функции. Е.Б. Тарбагаева отождествляет функции, по сути дела, с принципами нотариальной деятельности <3>.

<1> См.: Пютцер Х.-Я. Нотариат в частноправовой системе // Современный нотариат. Структуры и задачи. С. 167, 168.

<2> См.: Мерлотти М. Общие соображения о роли нотариата латинского типа и основные принципы свободного нотариата // Развитие небюджетного нотариата в России: квалифицированная юридическая помощь, защита прав граждан и юридических лиц. С. 18.

<3> См.: Тарбагаева Е.Б. Нотариат в Российской Федерации. С. 124 и др.

На наш взгляд, исходя из понимания правовых функций в целом, **нотариальные функции следует рассматривать как содержательные характеристики, отражающие основные направления и сущность деятельности органов нотариата в правовой системе России.** В этом плане функции и принципы являются разными категориями нотариального права, поскольку для последних характерны прежде всего нормативная закреплённость и воздействие как на процесс правового регулирования, так и на процесс правореализации. Нотариальные функции отражают воздействие нотариата как института гражданского общества на правовую систему.

Точно так же не следует делать акцент при характеристике нотариальных функций на обслуживание. Такой подход, возможно, соответствует германской модели нотариата, но в российских условиях стирает различия между нотариатом и органами, оказывающими услуги. В результате, во-первых, снижается роль нотариата как публично-правового института, во-вторых, в прикладном аспекте это может перевести нотариуса в иной режим налогообложения.

2. Виды нотариальных функций. Функции нотариата можно подразделять на:

1) **социальные**, характеризующие место нотариата в системе органов гражданской юрисдикции и правовой системе России;

2) **содержательные**, отражающие характер нотариальной деятельности;

3) **доказательственные**, связанные с существом нотариальной деятельности - созданием квалифицированных письменных доказательств.

Разграничение нотариальных функций позволяет отразить место нотариата в современном обществе как особого правового института (социальные функции нотариата) и показать специфику его деятельности в отношении участников нотариального производства (содержательные функции нотариата) <1>.

<1> В литературе иногда не разграничивают разную направленность функций нотариата, рассматривая их как однопорядковые правовые явления. См., например: Баранкова В.В. Нотариальная деятельность как правовая форма // Проблемы законности. Республиканский междуведомственный научный сборник. Вып. 31. Харьков, 1996. С. 187, 188. К.С. Юдельсон отождествлял нотариальные функции и нотариальные действия. См.: Юдельсон К.С. Советский нотариат. С. 27 - 30.

§ 2. Социальные функции нотариата

1. Социальные функции нотариата. Можно выделить следующие **социальные функции нотариата в гражданском обороте:**

- 1) предупредительно-профилактическая;
- 2) правореализационная;
- 3) правоохранительная;
- 4) фискальная.

2. Предупредительно-профилактическая функция нотариуса заключается в следующем. Исторически и функционально нотариальное производство связано с гражданским судопроизводством, имея с ним 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. Вместе с тем 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 его отсутствии - нотариусом. Например, на данном критерии основаны такие нотариальные действия, как удостоверение сделок и

соглашений о разделе имущества между супругами, наследниками, брачных контрактов, удостоверение фактов, удостоверение соглашений об уплате алиментов, решение вопросов о продлении сроков для принятия наследства или включении в число наследников по закону лица, не имеющего возможности представить доказательства о родственных отношениях, и т.д.

В настоящее время подведомственность судов четко определена в законе, в то время как публично-правовая компетенция нотариуса недостаточно отражена по наиболее важным видам юридических действий, требующих независимой, профессиональной и ответственной юридической оценки.

Развитие нотариата способно стать важным элементом судебной реформы, поскольку решение одной из главных задач судебной деятельности - обеспечения рассмотрения всех дел, отнесенных к их подведомственности, - невозможно без разгрузки судов. Поэтому важно более полное использование позитивного потенциала института нотариата в сфере гражданского оборота <1>.

<1> См. подробнее о путях снижения нагрузки на суды и перспективах развития несудебных гражданских юрисдикций: Решетникова И.В., Ярков В.В. Гражданское право и гражданский процесс в современной России. С. 227 - 280.

Развитая система нотариата способствует и помогает судебной реформе по крайней мере в трех основных направлениях: 1) предупреждение споров уже на стадии согласования условий сделки и ее заключения, профилактически снижающее количество гражданско-правовых споров; 2) значительное облегчение рассмотрения гражданско-правовых споров и процесса доказывания в суде, связанное с тем, что нотариальные акты имеют особую доказательственную силу, позволяют суду яснее выявить истинную волю сторон и менее опровержимы, чем документы в простой письменной форме; 3) принятие на себя гражданско-правовых дел бесспорного характера, уменьшающее абсолютное количество дел в судах.

Поэтому вполне можно говорить о нотариате как институте предупредительного правосудия в качестве общей характеристики самой функциональной направленности нотариата в гражданском обществе и гражданском обороте <1>. Такой подход соответствует предупредительно-профилактической функции нотариата в гражданском обороте.

<1> Такой подход широко распространен в литературе по нотариату (см., например: Пютцер Х.-Я. Нотариат в частноправовой системе // Современный нотариат. Структуры и задачи. С. 169; Ярков В.В. Нотариат в правовой системе России // Концептуальные материалы по нотариальной реформе в Российской Федерации. СПб., 1997. С. 41 и др.; Жуйков В.М. Нотариат как институт предупредительного правосудия: единство и различие с судебными органами // Нотариальный вестник. 1998. N 9. С. 28 - 31; Комаров В.В., Баранкова В.В. Нотариат и нотариальный процесс: Учебник. Харьков: Консум, 2000. С. 60 - 64.

3. Нотариат и медиация. Предупредительно-профилактическое направление деятельности нотариата хорошо иллюстрируется на примере взаимодействия нотариата и медиации. Нотариус в силу своего статуса, своих профессиональных обязанностей и, наконец, своей квалификации имеет все необходимые качества для того, чтобы успешно исполнять роль медиатора. В проекте федерального закона о нотариате и нотариальной деятельности в Российской Федерации <1>, подготовленном Министерством юстиции РФ, отдельной главой (гл. 35) было выделено право нотариуса на "удостоверение медиативного соглашения". Введение данной нормы требуется прежде всего для расширения возможностей участников гражданского оборота по выбору адекватной модели исполнения соглашения об урегулировании спора. В ст. 254 рассматриваемого проекта, в частности, говорится о возможности принудительного исполнения медиативного соглашения через совершение исполнительной надписи нотариусом. Представляется, что передача нотариусу полномочий по удостоверению медиативных соглашений значительно уменьшит нагрузку на суды и, следовательно, уменьшит количество споров между субъектами права.

<1> Подготовлен Министерством юстиции РФ // www.consultant.ru.

В настоящее время многие российские нотариусы обращаются к процедуре медиации в качестве профессионального инструмента сближения позиций лиц, обратившихся за совершением нотариального действия. Особенно остро необходимость в помощи нотариуса как медиатора проявляется при семейных конфликтах, разводах и разделе наследства. В связи с этим особо ценным представляется такое направление реформы российского нотариата, которое реализует модель комплексного оказания нотариусом правовой помощи, предполагающей проведение консультаций, сбор необходимых для совершения нотариального действия сведений, примирение сторон и т.д.

В 2010 г. на основе имеющегося опыта по обучению представителей различных направлений юридической деятельности специалистами Центра медиации УрГЮУ для нотариусов была разработана программа

"Медиация в нотариальной деятельности", предполагающая углубленное изучение особенностей применения медиативных технологий в нотариальном процессе <1>.

<1> См. подробнее: Медиация в нотариальной деятельности / Отв. ред. С.К. Загайнова, Н.Н. Тарасов, В.В. Ярков. М.: Инфотропик Медиа, 2012.

Особенностью разработанной Центром медиации УрГЮУ программы является ее оснащение учебно-методическими материалами, адаптированными к специфике нотариальной деятельности. Обучение строится в интерактивном режиме. Слушатели осваивают базовые навыки медиатора в рамках ролевых игр, тренингов, учебных медиаций. Все тренировочные задания максимально приближены к современной нотариальной практике, учебные имитационные игры проводятся с учетом тех конфликтных ситуаций, с которыми чаще всего сталкиваются в своей деятельности нотариусы.

Программа "Медиация в нотариальной деятельности" в практическом применении показала высокую эффективность и востребованность со стороны практикующих нотариусов, помощников нотариусов. Успешное обучение в Центре медиации УрГЮА прошли нотариусы нотариальных палат Санкт-Петербурга, Челябинской, Свердловской, Курганской, Тульской, Смоленской, Архангельской областей, Ямало-Ненецкого автономного округа, Ханты-Мансийского автономного округа - Югры и др.

4. Правореализационная функция нотариата 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 разными путями. Во-первых, путем обеспечения условий правомерного поведения участников гражданского оборота, в отношении которых совершается нотариальное действие. Так, участники сделки по купле-продаже недвижимости одновременно используют свои полномочия 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 обязан исполнять 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 участников нотариального действия о подписании нотариального документа без присутствия нотариуса).

В-третьих, нотариус в ряде ограниченных случаев является субъектом правоприменительной деятельности, когда ему предоставлено право разрешать юридические дела в отношении конкретных фактических ситуаций. 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, по сути дела, 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, так и процедурного характера, регламентирующие порядок совершения нотариальных действий.

5. Правоохранительная функция нотариата отражает его место как публично-правового института, который обеспечивает законность и правомерность юридических действий участников гражданского оборота в самом широком смысле, снижая уровень как гражданских, так и уголовных правонарушений. В рамках правоохранительной функции нотариат с помощью присущих ему правовых средств решает целый ряд задач. Во-первых, снижает уровень криминальности в гражданском обороте в сфере собственности, во-вторых, облегчает раскрытие преступлений, в-третьих, 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, и прежде всего сделок, подлежащих регистрации. Не случайно при совершении сделок в простой письменной форме, без нотариального удостоверения, степень криминальности, возможности подделок, нарушений гражданских прав несравненно выше. Важным аспектом является то положение, что содержание правоохранительной системы достаточно затратно, а развитие нотариата позволяет переложить часть правоохранительных мероприятий на самих участников гражданского оборота.

6. Фискальная функция нотариата также вытекает из его публично-правовой природы и необходимости

для нотариата способствовать решению целого ряда государственных задач. Органы нотариата способствуют решению такой государственной задачи, как привлечение всех обязанных лиц к уплате налогов. Так, в соответствии с п. 6 ст. 85 НК РФ нотариусы обязаны сообщать о выдаче свидетельств о праве на наследство и о нотариальном удостоверении договоров дарения в налоговые органы соответственно 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.

В ряде стран системы латинского нотариата нотариусы более широко помогают в осуществлении фискальных функций государства, позволяя отслеживать во всех случаях переход права собственности и тем самым помогая устанавливать налогоплательщиков. Данная функция приобретает особое значение в связи с увеличением значения налогообложения имущества как одного из источников формирования бюджетов. Нотариат является рациональной формой, позволяющей фиксировать сделки с недвижимостью, иные юридические действия участников гражданского оборота и вести учет налогоплательщиков.

§ 3. 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.

1. 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 <1>. Обязанность проверки наличия необходимого фактического состава, истребования необходимых документов лежит на самом нотариусе.

<1> См. подробнее о юридических фактах и фактических составах: Исаков В.Б. Юридические факты в советском праве. М.: Юрид. лит., 1984; Ярков В.В. Юридические факты в механизме реализации норм гражданского процессуального права. Екатеринбург: Изд-во УрГЮА, 1992.

2. 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 связаны с удостоверением, в частности сделок и юридических фактов.

Об этой функции нотариата образно сказал папа римский Павел VI на VIII Международном конгрессе латинского нотариата: "Нотариальная функция имеет своим основанием точную констатацию юридических фактов и актов, а также сохранение доказательственной силы этих средств" <1>.

<1> Цит. по: Пиепу Ж.-Ф., Ягр. Ж. Профессиональное нотариальное право / Пер с фр. И.Г. Медведева. С. 20.

3. 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.

4. Юрисдикционная функция нотариата вытекает из роли нотариата как органа гражданской юрисдикции. При этом нотариус осуществляет одновременно все формы юрисдикционной деятельности: он занимается одновременно оперативной-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 их предупреждение. Только в отдельных случаях (например, при совершении исполнительных надписей) нотариусы способствуют разрешению относительно спорных ситуаций гражданского оборота.

Нотариусы также вправе способствовать урегулированию конфликтных ситуаций, осуществляя присущими

нотариальной деятельности средствами функции медиатора. Изложенный анализ нотариальных функций показывает их тесную взаимосвязь и системное воздействие на нотариальную деятельность, а также наличие в нотариальном праве как охранительных, так и существенных позитивных характеристик, отражающих правосозидательную роль нотариата.

Поэтому вряд ли верно характеризовать нотариальное право как сугубо охранительное <1>, что принимает значение правореализационных и других позитивных функций нотариата в современной правовой системе. Отметим также, что раздельный анализ отдельных нотариальных функций возможен сугубо в теоретическом аспекте для целей лучшего изложения и понимания читателями материала.

<1> См.: Галиева Р.Ф. Нотариальное право - охранительное право // Нотариус. 2002. N 3. С. 13.

§ 4. Нотариат и доказательства

1. Роль нотариата и нотариального акта в доказательственной области. Доказательственная функция нотариата связана с существом нотариальной деятельности - созданием квалифицированных письменных доказательств. Практически все специалисты сходятся на том, что доказательственная функция - важнейшая в деятельности нотариата, поскольку само происхождение профессии нотариуса и ее генезис отражают потребности развивавшегося гражданского оборота. Многие авторы из стран латинского нотариата отмечают данное положение, основываясь на положениях национального гражданского законодательства.

Так, почетный президент Международного союза латинского нотариата А. Швахтген отмечал доказательственную силу нотариального акта в разных аспектах:

- во-первых, как обеспечивающего дополнительную защищенность доказательству;
- во-вторых, как облегчающего процесс доказывания <1>.

<1> См.: Швахтген А. Деятельность нотариуса на благо гражданского общества // Нотариальный вестник. 2002. N 9. С. 42, 43.

Ж.-Ф. Пиепу и Ж. Ягр (Франция) пишут о нотариальном акте как инструменте доказывания и доказательстве в высшем смысле слова <1>. А. Рауфер (Швейцария) отмечает доказательственную силу нотариально удостоверенных документов <2>. Особая доказательственная сила нотариальных актов, основанная на анализе положений ГК и ГПК Германии, отмечается Х.-Я. Пютцером <3>.

<1> См.: Пиепу Ж.-Ф., Ягр Ж. Профессиональное нотариальное право. С. 116 и др.

<2> См.: Рауфер А. Доказательственная сила нотариально удостоверенных документов. Статья 9 Гражданского кодекса // Развитие небюджетного нотариата в России: квалифицированная юридическая помощь, защита прав граждан и юридических лиц. С. 35 - 44.

<3> См.: Пютцер Х.-Я. Нотариат в частноправовой системе // Современный нотариат. Структуры и задачи. С. 170, 171 и др.

Применительно к российской доктрине и законодательству можно отметить следующее. Доказательственная функция нотариата выражается в нескольких направлениях. **Во-первых, в особом доказательственном значении фактов, установленных нотариусом при совершении нотариального действия, в конечном результате нотариального производства - нотариальном акте.** В настоящее время оно прямо закреплено в процессуальном законодательстве в соответствующих статьях **ГПК РФ** и **АПК РФ**, посвященных основаниям освобождения от доказывания.

В частности, согласно **ч. 5 ст. 61 ГПК РФ** обстоятельства, подтвержденные нотариусом при совершении нотариального действия, не требуют доказывания, если подлинность нотариально оформленного документа не опровергнута в порядке, установленном **ст. 186 ГПК РФ**, или не установлено существенное нарушение порядка совершения нотариального действия. Таким образом, для оспаривания фактов, установленных при совершении нотариального действия, в гражданском процессе имеется два варианта.

Во-первых, лицо, участвующее в деле и оспаривающее факты, отраженные нотариусом в нотариальном документе при совершении нотариального действия, должно сделать заявление о подложности данного доказательства с последующим доказыванием этого факта.

Во-вторых, лицо, участвующее в деле, должно привести доказательства существенного нарушения порядка совершения нотариального действия. Указанное обстоятельство может быть установлено также судом по собственной инициативе.

Аналогичное положение закреплено в **ч. 5 ст. 69 АПК РФ**: "Обстоятельства, подтвержденные нотариусом при совершении нотариального действия, не требуют доказывания, если подлинность нотариально оформленного документа не опровергнута в порядке, установленном **статьей 161** настоящего Кодекса, или если

нотариальный акт не был отменен в порядке, установленном гражданским процессуальным законодательством для рассмотрения заявлений о совершенных нотариальных действиях или об отказе в их совершении".

В арбитражном процессе также два варианта оспаривания доказательственного значения фактов, установленных нотариусом при совершении нотариального действия, но они уже.

Во-первых, лицо, участвующее в деле, может заявить ходатайство о фальсификации доказательства в соответствии со [ст. 161 АПК РФ](#).

Во-вторых, лицо, участвующее в деле, должно представить в арбитражный суд решение суда общей юрисдикции, которым в порядке [гл. 37 ГПК РФ](#) были отменены нотариальное действие и сам нотариальный акт. Во всех остальных случаях факты, установленные нотариусом, освобождаются от доказывания, за исключением доказанности обстоятельств, определенных в [ч. 5 ст. 61 ГПК РФ](#) и [ч. 5 ст. 69 АПК РФ](#).

Такой подход является обоснованным. Как отмечает В.М. Жуйков, с точки зрения практики судов общей юрисдикции при оспаривании нотариально оформленных документов действует презумпция действительности этого договора, что придает ему особую юридическую силу <1>.

<1> См.: Жуйков В.М. Нотариат как институт превентивного правосудия: единство и различие с судебными органами // Нотариальный вестник. 1998. N 9. С. 30.

В большинстве работ по теории доказательств отмечается в общем плане доказательственное значение квалифицированных письменных доказательств, среди которых выделяются нотариальные акты <1>. В учебной литературе также традиционно выделение при классификации письменных доказательств официальных или публичных документов, в том числе и нотариально удостоверенных <2>.

<1> См., например: Юдельсон К.С. Судебные доказательства в гражданском процессе. М.: Госюриздат, 1956. С. 199; Якимов П.П. Письменные доказательства в практике арбитража. М.: Госюриздат, 1959. С. 47 - 49; Медведев И.Г. Принцип приоритета письменных доказательств // Система гражданской юрисдикции в канун XXI века: современное состояние и перспективы развития. Екатеринбург, 2000. С. 396 - 412.

КонсультантПлюс: примечание.

Учебник "Гражданский процесс" (под ред. М.К. Треушникова) включен в информационный банк согласно публикации - Городец, 2007.

<2> См., например: Гражданский процесс / Под ред. В.В. Яркова. 3-е изд. М.: Бек, 1999. С. 203; Гражданский процесс / Под ред. В.А. Мусина, Н.А. Чечиной и Д.М. Чечота. М.: Проспект, 2000. С. 236, 237; Гражданский процесс / Под ред. М.К. Треушникова. М.: Городец, 2000. С. 242; Гражданское процессуальное право России / Под ред. М.С. Шакарян. М.: Юристъ, 2002. С. 268; Осокина Г.Л. Курс гражданского судопроизводства России: Общая часть. Томск, 2002. С. 588.

Превалирующее значение письменных, в том числе квалифицированных, доказательств достаточно бесспорно с точки зрения практики. Например, практически все справочники по доказыванию построены на рекомендациях по представлению именно письменных доказательств, относимых, как правило, к числу необходимых <1>. Кроме того, в признании особой доказательственной силы нотариальных актов есть и другая важная грань, связанная с дисциплинирующим воздействием на участников гражданского оборота. В свое время эту мысль удачно выразил профессор М.А. Гурвич: "Благодаря строгому проведению правила о допустимости доказательств обеспечивается достоверность судебного установления ряда наиболее важных в гражданском обороте правоотношений. Угрозой отказа в судебной защите не оформленных надлежащим образом юридических действий достигается... их в массовом масштабе оформление..." <2>.

КонсультантПлюс: примечание.

Справочник по доказыванию в гражданском судопроизводстве (под ред. И.В. Решетниковой) включен в информационный банк согласно публикации - НОРМА, 2005 (3-е издание, переработанное).

<1> См., например: Справочник по доказыванию в гражданском судопроизводстве / Под ред. И.В. Решетниковой. М., 2016.

<2> См.: Гурвич М.А. Принцип объективной истины советского гражданского процессуального права // Советское государство и право. 1964. N 9. С. 104.

Во-вторых, в последствиях несоблюдения нотариальной формы, когда она предписана законом или избрана сторонами. В частности, согласно [ст. 163 ГК РФ](#) нотариальное удостоверение сделки означает проверку законности сделки, в том числе наличия у каждой из сторон права на ее совершение, и осуществляется нотариусом или должностным лицом, имеющим право совершать такое нотариальное действие, в порядке, установленном законом о нотариате и нотариальной деятельности.

Нотариальное удостоверение сделок обязательно в случаях, указанных в законе, или в случаях,

предусмотренных соглашением сторон, хотя бы по закону для сделок данного вида эта форма не требовалась.

При признании обязательности нотариального удостоверения сделки по любому из данных двух оснований несоблюдение нотариальной формы сделки влечет ее ничтожность.

В-третьих, в исследовании процедуры нотариального производства как процесса доказывания и особенностей доказательств, используемых в нотариальной сфере. Данный вопрос требует специального исследования, поэтому в плане предварительных замечаний отметим следующее. В нотариальном производстве происходит установление фактического состава, необходимого для совершения нотариального действия. В основном речь идет о юридических фактах материально-правового характера, совокупность которых определяет возможность совершения нотариального действия. Нотариус определяет исходя из характера нотариального действия круг необходимых фактов и затребует для их установления соответствующие документы либо приглашает других лиц (например, других долевых собственников, супруга и т.д.). Практически речь идет о сборе доказательств нотариусом для установления необходимого фактического состава.

Хотя сам нотариальный акт является доказательством по делу, в то же время его совершению предшествуют собирание и исследование необходимых доказательств, а также их оценка в рамках нотариального производства. Полагаем, что все общие положения доктрины доказательственного права вполне применимы и к нотариальной деятельности <1>. Так, в нотариальном производстве также можно выделить этапы собирания, исследования и оценки доказательств, необходимо здесь определять и предмет доказывания. Применимы правила относимости и особенно допустимости доказательств, которые здесь достаточно строги. Кроме того, в нотариальном производстве востребована категория так называемых необходимых доказательств, без наличия которых невозможно совершение нотариального действия. Из числа средств доказывания в нотариальном производстве в основном используются письменные доказательства, заключение эксперта (поскольку нотариус вправе направить документы на экспертизу), в отдельных случаях - зафиксированные письменно объяснения и заявления участников нотариального производства, например согласие супруга на совершение сделки либо заявление об отсутствии супруга.

<1> См. подробнее: Треушников М.К. Судебные доказательства. 2-е изд. М.: Городец, 1999; Решетникова И.В. Курс доказательственного права в российском гражданском судопроизводстве. М.: Норма, 2000.

2. Основными отличиями в доказывании в судебном процессе и нотариальном производстве являются следующие:

- во-первых, нотариус в отличие от суда более активен как в определении предмета доказывания, так и - во многих случаях - в сборе всех необходимых доказательств. С этой целью он вправе собирать доказательства самостоятельно, когда это возможно в силу закона, либо предложить представить соответствующие доказательства лицам, обратившимся за совершением нотариального действия;

- во-вторых, в нотариальном производстве более строгие правила допустимости доказательств, когда практически все факты для совершения нотариального действия должны подтверждаться только определенными письменными доказательствами, чаще всего квалифицированными, выданными компетентными органами исполнительной власти или местного самоуправления, либо подписью на которых засвидетельствована нотариусом или иным уполномоченным лицом;

- в-третьих, нотариус лишен в отличие от суда права проверки целесообразности и законности совершения тех либо иных действий органами власти и местного самоуправления, например договоров приватизации, заключенных органами местного самоуправления в период массовой приватизации. Нотариус может проверить их только на предмет достоверности, удостоверившись, что представленный договор не является подделкой.

Можно выделить и другие характеристики доказательственной деятельности в рамках нотариального производства, которые нуждаются в отдельном и специальном исследовании <1>.

<1> См. первые публикации по данному вопросу: Калиниченко Т., Неволина И. Доказательства в нотариальном процессе // Российская юстиция. 2002. N 4. С. 43 - 45.

Для запроса необходимых сведений нотариус вправе использовать полномочия, предоставленные ему [ст. 15](#) Основ законодательства РФ о нотариате, по запросу необходимых сведений, а также имеет право запроса соответствующих сведений из публичных реестров.

3. Аутентичный акт как результат нотариального производства. Доктрина аутентичности наиболее глубоко была разработана во французской научной литературе и законодательстве <1>. В ГК Франции есть специальный § 2 "Об аутентичном акте" ([ст. ст. 1317 - 1321](#)) в отд. I "О письменном доказательстве" гл. VI "О доказательстве обязательств и доказательстве платежа".

<1> См. первые исследования в российской доктрине по этому вопросу: Медведев И.Г. Письменные доказательства в частном праве России и Франции. СПб.: Юридический Центр-Пресс, 2004. С. 125 - 143; Грядов А.В. Доказательственная сила нотариального акта в праве России и Франции (сравнительно-правовое исследование). М.: Инфотропик Медиа, 2012.

Так, согласно [ст. 1317](#) ГК Франции аутентичным актом является акт, удостоверенный должностным лицом, имеющим право составлять официальные документы, в месте составления акта и с соблюдением требуемых формальностей. При этом аутентичный акт удостоверяет содержащееся в нем соглашение договаривающихся сторон и их наследников или правопреемников. Однако в случае жалобы на подлог исполнение документа, на подложность которого ссылаются, будет приостановлено судом; а в случае предъявления в судебном порядке заявления о подложности документа суды могут исходя из обстоятельств дела временно приостановить исполнение акта ([ст. 1319](#) ГК Франции). Документ, как имеющий статус аутентичного акта, так и составленный частными лицами, служит доказательством для сторон, в том числе того, что в документе изложено лишь как повествование, важно, чтобы указанная описательная часть имела прямое отношение к существу документа. Изложение, не относящееся к существу документа, может служить лишь началом доказательства ([ст. 1320](#) ГК Франции) <1>.

<1> Приводится по: Гонгало Ю.Б., Грядов А.В., Криеф-Семитко К., Крохалев С.В., Кузнецов Е.Н., Медведев И.Г., Ярков В.В. Французский Гражданский кодекс: Учеб.-практ. комментарий. М.: Проспект, 2008. С. 481.

Аутентичные акты создаются уполномоченными на то должностными лицами, в частности нотариусами, судебными исполнителями, другими уполномоченными на то лицами. Процедура их создания, например, нотариусом урегулирована законом в отличие от письменных документов "домашнего" характера и коммерческой переписки. Процедура оспаривания и последствия отказа в признании документа подложным (сфабрицированным) носят особый характер. Аутентичные акты не имеют полной бесспорности. Согласно [ст. ст. 303 - 305](#) ГПК Франции в суд возможно подать заявление о подлоге удостоверенного документа. Однако в случае отказа истцу в иске о подлоге с него будет взыскан штраф в гражданском порядке до 3 000 евро максимум, что не препятствует возможному взысканию причиненных убытков ([ст. 305](#) ГПК Франции).

Отсюда вытекает повышенная доказательственная сила аутентичных актов, равно как и свойство исполнимости, поскольку они наряду с судебными решениями имеют трансграничное действие и в их исполнении может быть отказано только по соображениям публичного порядка.

Юридическая конструкция аутентичного акта является одним из основных преимуществ системы гражданского права, поскольку предупреждает споры в силу заранее подготовленных квалифицированных доказательств, уменьшает расходы на содержание юрисдикционной системы в целом для общества, повышает бесспорность юридических актов, придает им также исполнительную силу наравне с судебными решениями и т.д. <1>.

<1> На данное достоинство системы гражданского права обращено внимание в докладе Ассоциации друзей французской юридической культуры им. Анри Капитана. См.: Цивилистические правовые традиции под вопросом (по поводу докладов Doing business Всемирного банка) / Пер. с фр. А.В. Грядова. М.: Волтерс Клувер, 2007. С. 115 - 118 и др.

В российском праве можно говорить об отдельных элементах аутентичности, но пока данная правовая конструкция, весьма полезная и экономичная во всех отношениях для участников гражданского оборота, не получила полной реализации. Отдельные ее элементы можно найти, например, в [ст. ст. 158 - 165](#) ГК РФ, [ст. 61](#) ГПК РФ и [ст. 69](#) АПК РФ, которые говорят о приоритете нотариальной формы. [Глава 37](#) ГПК РФ представляет собой, по сути дела, особую процедуру оспаривания нотариальных действий, которая, однако, в отличие от процедуры во Франции не является исключительной, поскольку одновременно в ГПК РФ ([ст. 186](#)) и АПК РФ ([ст. 161](#)) установлены правила оспаривания письменных доказательств в связи с их подложностью или фальсификацией в исковом порядке. Все это дает основания и в работах последних лет российским специалистам утверждать, что в основе российской системы доказывания лежит принцип свободной оценки доказательств <1>.

<1> См.: Рыжов К.Б. Принцип свободной оценки доказательств и его реализация в гражданском процессе: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. СПб., 2011. С. 12 - 14 и др.

Для наиболее полного закрепления нотариального акта как аутентичного необходимо в полной мере раскрыть все преимущества нотариальной профессии и нотариального производства как процедурной деятельности фактоустановительного характера, основанной на строгой территориальной и материальной

компетенции нотариуса, соблюдении правил нотариального производства, разъяснении сторонам их прав и обязанностей, а также последствий совершаемых действий, поддержании баланса интересов сторон в нотариальных актах путем дачи советов нотариусом, т.е. создании системы юридических гарантий и юридической безопасности. Реформа [ГК РФ](#), [ГПК РФ](#) и [АПК РФ](#) учитывает все эти положения и будет способствовать реализации концепции аутентичного акта как значимой и полезной для российского гражданского оборота.

Глава 4. ПРИНЦИПЫ НОТАРИАЛЬНОГО ПРАВА

§ 1. Понятие и классификация принципов нотариального права

1. Понятие принципов нотариального права. В каждой правовой системе и отрасли права выделяются основополагающие начала, определяющие содержание норм той либо иной отрасли, ее место, роль и назначение в системе права, а также характеризующие содержание правоприменения и в целом правореализационного процесса. Такие основные начала отрасли права, обобщенные и отраженные в содержании ее норм, получили название **принципов права**. Принципы имеют важнейшее значение для построения нормативной основы любой отрасли и ее применения. Они выступают в качестве своеобразной несущей основы, на которой строится нормативная база той или иной отрасли права.

В силу комплексного характера нотариального права и его сложной правовой природы принципы нотариального права носят как публично-правовой, так и частноправовой характер исходя из диспозитивного содержания гражданских прав. Принципы нотариального права в своем содержании генетически отражают связи с теми отраслями российского права, из нормативного материала которых оно (нотариальное право) сформировалось, прежде всего гражданского процессуального и гражданского материального права. В частности, общность принципов нотариального производства и правосудия отмечалась в литературе ^{<1>}. Кроме того, ряд положений нотариального права следуют из конституционного права, отражая ведущее значение [Конституции](#) РФ как основного источника правовых норм.

^{<1>} См.: Черемных И.Г. Российский нотариат: прошлое, настоящее, будущее. С. 113.

2. Характерные черты принципов нотариального права.

1. Принципы нотариального права отражают в своем содержании взаимосвязи с теми отраслями права, на основе которых произошло формирование данной отрасли как комплексной в системе российского права.

2. Принципы нотариального права связаны как с нотариальным производством, так и с организацией нотариата, а некоторые из них, например принцип законности, имеют двойственную природу, отражая как организационные, так и содержательные характеристики нотариата.

3. Принципы нотариального права отражают публично-правовую природу нотариальной деятельности, осуществление нотариусом полномочий, делегированных ему государством. При этом нотариус выполняет государственную функцию, не будучи включенным в иерархию государственных чиновников и не завися от нее ^{<1>}.

^{<1>} См.: Мерлотти М. Общие соображения о роли нотариата латинского типа и основные принципы свободного нотариата // Развитие небюджетного нотариата в России: квалифицированная юридическая помощь, защита прав граждан и юридических лиц. С. 18.

4. Принципы являются историческими категориями, выработанными на протяжении развития нотариата. В этом смысле они являются элементом человеческой культуры, ценностями идеологического порядка, отражая такие идеи, как разделение властей, правовое государство, гражданское общество, равенство, независимость и диспозитивность субъектов гражданского оборота.

5. Принципы - это такие идеи, которые закреплены в нормах нотариального законодательства, в силу чего имеют нормативный характер. Принципы закреплены в содержании [Конституции](#) РФ и федеральных законов, прежде всего [Основ законодательства](#) РФ о нотариате.

При этом способ нормативного закрепления принципов нотариального права в нормативной ткани законодательства может быть двояким:

- во-первых, есть принципы, которые непосредственно формулируются в нормах права в виде конкретных нормативных предписаний, например принципы независимости нотариуса в его деятельности, обеспечения тайны нотариальных действий. Это так называемые нормы-принципы;

- во-вторых, понятие ряда принципов выводится из содержания целого ряда норм нотариального права, например принципы диспозитивности, самофинансирования.

6. Важной особенностью принципов нотариального права является то обстоятельство, что они воплощают

в себе основные признаки данной отрасли права с юридической стороны, характеризуют специфику организации и деятельности нотариуса. Например, принцип объективной истинности нотариальных актов существенно отличает нотариальное производство от современной модели судебного цивилистического процесса, для которой более характерен принцип юридической истины. В этом аспекте вряд ли будет верным говорить о полной тождественности принципов нотариального права с принципами тех отраслей, на основе которых оно сформировано.

Например, помимо объективной истинности нотариальных актов специфику нотариального производства отражают принципы самофинансирования, активной помощи нотариуса в осуществлении прав и т.д.

7. Значительное влияние на современную систему принципов нотариального права оказывают концепция прав человека и ее положения, отраженные в различных международно-правовых актах, в частности: во Всеобщей **декларации** прав человека (1966 г.), Международном **пакте** о гражданских и политических правах (1966 г.), Европейской **конвенции** о защите прав человека и основных свобод (1950 г.), а также в деятельности международных органов правосудия, особенно Европейского суда по правам человека. Кроме того, существенно влияние решений органов Международного союза нотариата, аккумулирующих в себе интеллектуальный и научный потенциал специалистов, работающих в сфере нотариального права и занимающихся нотариальной практикой. Например, можно упомянуть Базовые принципы системы латинского нотариата, утвержденные 18 января 1986 г. Бюро при Комиссии по международному сотрудничеству Международного союза латинского нотариата и Постоянным советом в Гааге 13 - 15 мая 1986 г. <1>.

<1> См.: Нотариальный вестник. 1998. N 10. С. 47, 48.

При характеристике нотариальных принципов следует принять также во внимание **Резолюцию Европейского парламента от 18 января 1994 г. "Нотариат в Европейском Сообществе"** <1>. Здесь отмечаются основополагающие начала нотариальной деятельности латинского типа, образующие его систему.

<1> См.: Нотариальный вестник. 1999. N 5/6. С. 43, 44.

Речь идет, в частности, о передаче государством нотариусу части своей верховной власти, независимости нотариальной профессии и ее осуществлении под контролем государства, о предупредительных функциях нотариуса и о его роли как беспристрастного советника.

Отметим, что данная Резолюция Европейского парламента была положена наряду с другими нормативными предпосылками в основу принятия **Постановления Конституционного Суда РФ от 19 мая 1998 г. N 15-П** по делу о проверке конституционности отдельных положений ст. ст. 2, 12, 17, 24 и 34 Основ законодательства РФ о нотариате.

Таким образом, **принципы нотариального права - это закрепленные в нормах нотариального законодательства нормативные положения, касающиеся организации нотариата и осуществления нотариальной деятельности, отражающие особенности данной отрасли права и характеризующие содержание правореализационной деятельности нотариуса.**

Значение принципов нотариального права двояко и заключается в следующем:

1) принципы являются ориентиром в нормотворческой деятельности при совершенствовании нотариального законодательства;

2) принципы позволяют нотариусу и судам обеспечить правильное понимание нотариального законодательства и верно его применять в соответствии с действительным смыслом.

3. Классификация принципов нотариального права. Вопрос о системе принципов требует глубокого и специального анализа, поскольку общая часть любого крупного законодательного акта, к числу которых относится и будущий федеральный закон о нотариате, или нотариальный кодекс, должна включать в себя характеристику нотариальных принципов.

В разное время в российской доктрине давалось неоднозначное толкование понимания системы принципов нотариата. Во-первых, практически все авторы писали не о принципах нотариального права, а о принципах либо организации и деятельности нотариальных органов <1>, либо только нотариальной деятельности <2>, либо нотариального процесса <3>. Во-вторых, давался совершенно разный состав нотариальных принципов. Например, Л.Ф. Лесницкая выделяет принципы законности, соблюдения тайны совершаемых нотариальных действий, объективной истины, национального языка нотариального производства <4>; Е.Б. Тарбагаева - принципы независимости и ответственности нотариуса, нотариальной тайны, законности и обоснованности нотариальных актов <5>. В.В. Комаров и В.В. Баранкова в данный перечень включают в качестве уже принципов нотариального процесса диспозитивность, непосредственность, содействие гражданам и организациям в реализации их прав, однако исключая другие, например ответственность нотариуса <6>.

<1> См., например: Нотариат в СССР / Под ред. А.Ф. Клейнмана. С. 9 - 13; Тарбагаева Е.Б. Нотариат в

Российской Федерации. С. 85, 124 и др.; Правовые основы нотариальной деятельности в Российской Федерации: Учебник / Под ред. Е.А. Борисовой. М.: Юстицинформ, 2016. С. 124 (автор главы - В.В. Аргунов).

<2> См.: Нотариат в СССР / Под ред. Л.Ф. Леснической. 2-е изд. М., 1990. С. 8 - 11.

<3> См.: Комаров В.В., Баранкова В.В. Нотариат и нотариальный процесс. С. 91, 92 и др.

<4> См.: Нотариат в СССР / Под ред. Л.Ф. Леснической. С. 81.

<5> См.: Тарбагаева Е.Б. Нотариат в Российской Федерации. С. 85, 124 и др.

<6> См.: Комаров В.В., Баранкова В.В. Нотариат и нотариальный процесс. С. 92.

Таким образом, принципы состоят между собой в определенной взаимосвязи, обусловленной различными факторами объективного порядка. **Система принципов - это совокупность всех принципов нотариального права в их взаимосвязи и взаимной обусловленности.** Как уже отмечалось, в юридической науке существуют самые разные взгляды на систему принципов и их количество, поскольку возможны различные их классификации. Очевидно, что современная система принципов нотариального права должна отражать как правила организации нотариата, так и содержание нотариального производства.

Поэтому в нее входят следующие **принципы организации нотариата:**

- законности;
- независимости нотариуса;
- самофинансирования;
- национального языка нотариального производства.

И принципы нотариальной деятельности:

- диспозитивности;
- активной помощи нотариуса в осуществлении прав;
- беспристрастности нотариуса;
- обеспечения тайны совершения нотариальных действий;
- объективной истинности нотариальных актов;
- предупреждения правонарушений и споров.

§ 2. Содержание отдельных принципов нотариального права

1. Принцип законности представляет собой такое правило, согласно которому нотариусы, а также лица, обратившиеся за совершением нотариального действия, при его осуществлении связаны с Конституцией РФ и законами, а также действующими правилами нотариального производства.

Данный принцип как общеправовой вытекает из ч. 2 ст. 15 Конституции РФ, согласно которой органы государственной власти обязаны соблюдать Конституцию РФ и законы. Поскольку нотариусу делегированы полномочия от имени государства, то, соответственно, положения законности в полной мере относятся и к нотариату. В принципе законности наиболее ярко отражаются публично-правовые начала нотариальной деятельности <1>.

<1> См. подробнее: Ярков В.В. Нотариат в правовой системе России // Концептуальные материалы по нотариальной реформе в Российской Федерации. СПб., 1997. С. 37 - 41; Он же. Публично-правовой характер нотариальной деятельности // Российская юстиция. 1997. N 6. С. 31, 32.

Обязанности нотариусов по обеспечению законности осуществляются двояким путем. Во-первых, законность обеспечивается правильной реализацией законодательства, что возможно в условиях соблюдения иерархии нормативных актов в правоприменении, возможностями использования иностранного права, отсутствием давления и независимостью нотариуса в нотариальном производстве. Не случайно нотариальное законодательство при регулировании полномочий нотариуса использует в основном метод предписания с целью снижения усмотрения.

В ст. 5 Основ отражены круг источников и иерархия законодательства, которым руководствуется нотариус в своей деятельности. В частности, исходя из системы российского законодательства по Конституции РФ нотариус в нотариальном производстве при совершении нотариальных действий руководствуется Конституцией РФ, конституциями и уставами субъектов РФ, федеральными законами, указами Президента РФ и постановлениями Правительства РФ, правовыми актами, принятыми органами государственной власти субъектов Федерации. Кроме того, нотариус использует и применяет нормативные акты, изданные федеральными органами исполнительной власти в пределах их компетенции.

При выявлении противоречий между нормами Конституции РФ, федеральных конституционных и федеральных законов и иными правовыми актами нотариус исходит непосредственно из Конституции РФ или федеральных конституционных, федеральных законов. Если в отношении вопроса, подлежащего разрешению нотариусом при совершении нотариального действия, имеется несколько законодательных и иных правовых

актов, по-разному его решающих, нотариус исходит из установленной **Конституцией** РФ, законом или иным актом иерархии правовых актов. Нотариус также применяет в соответствии с законом иностранное право, международные договоры, ратифицированные Российской Федерацией, а также международно-правовые акты.

Во-вторых, законность обеспечивается соблюдением правил нотариального производства, которые находят свое выражение в установленных процедурах. Принцип законности обращен и к участникам нотариального производства, обязывая их в своей деятельности также исходить из действующего законодательства, устанавливая самые разные санкции за нарушение законных прав и интересов других лиц, в том числе и за злоупотребление правами.

2. Принцип независимости нотариуса представляет собой такое правило, согласно которому нотариусы в своей деятельности совершают нотариальные действия и осуществляют иные свои полномочия без влияния каких-либо других органов и лиц, основываясь только на нормативных актах определенного уровня. Принцип независимости является одной из гарантий нотариальной деятельности, будучи увязанным с другими нотариальными принципами - законности, беспристрастности и т.д.

Принцип независимости отражен в **ст. 5** Основ и целом ряде других их положений, например **ст. 12** Основ, оговаривающей основания и порядок освобождения нотариуса от должности. Вряд ли верно толковать гарантии нотариальной деятельности **ст. 5** Основ только с позиции клиента, как это делает В.С. Репин <1>. Тем самым обедняется содержание принципа независимости нотариуса, который включает в себя независимость при осуществлении конкретного нотариального действия как от органов управления нотариатом, так и от непосредственных участников нотариального производства <2>. Нотариус обязан соблюдать **Конституцию** РФ и законы государства, но не обязан следовать указаниям каких-либо государственных органов или должностных лиц и еще меньше - подвергаться какому-либо давлению.

КонсультантПлюс: примечание.

Комментарий к Основам законодательства Российской Федерации о нотариате В.С. Репина включен в информационный банк согласно публикации - ИНФРА-М-НОРМА, 1999.

<1> См.: Репин В.С. Комментарий к Основам законодательства Российской Федерации о нотариате. М.: Норма, 1998. С. 9.

<2> См.: Волльхардт Ю. Общее положение нотариуса // Современный нотариат. Структуры и задачи. С. 186, 187; Тарбагаева Е.Б. Нотариат в Российской Федерации. С. 85, 86.

Например, как сказано в ст. 13 Базовых принципов системы латинского нотариата, нотариуса невозможно принудить составить удостоверяемые им документы по проекту, представленному адвокатом или заинтересованными лицами. Нотариус вправе принять или отклонить этот проект или по согласованию с договаривающимися сторонами внести изменения, которые он считает необходимыми.

Таким образом, следует выделить следующие аспекты понимания принципа независимости нотариуса:

- во-первых, речь идет не о полной независимости, а о независимости при совершении конкретного нотариального действия, когда нотариус самостоятельно разрешает вопрос о возможности и правомерности его осуществления с учетом имеющегося юрико-фактического состава;

- во-вторых, независимость нотариуса одновременно ограничивается необходимостью его подчинения **Конституции** РФ, федеральным законам, иному законодательству, которые определяют формы и пределы реализации предоставленных ему полномочий, а также содержательную сторону нотариального производства;

- в-третьих, нотариус обязан соблюдать правила и законные требования, установленные органами нотариального сообщества - нотариальными палатами, членство в которых является обязательным.

Гарантии независимости нотариуса можно подразделить на:

- организационные;
- экономические;
- правовые.

К **организационным** гарантиям относятся ограничения на занятие иными видами деятельности, членство в профессиональных объединениях и т.д.

К **экономическим** гарантиям относится самофинансирование нотариальной деятельности, которое должно обеспечиваться социально обоснованными нотариальными тарифами.

К **юридическим** гарантиям независимости нотариуса относится целый ряд нормативных предписаний. Так, законом установлен особый порядок наделения нотариуса полномочиями, а также освобождения его от должности. Нотариальное законодательство содержит также основания для отказа в совершении нотариального действия, его отложения и приостановления, что позволяет нотариусу принять законное и обоснованное решение о возможности совершения нотариального действия и т.д.

3. Принцип самофинансирования представляет собой такое правило, согласно которому нотариальная деятельность обеспечивается самостоятельно самим нотариусом за счет нотариальных тарифов, устанавливаемых государством. Принцип самофинансирования отражен в содержании **ст. ст. 22,**

22.1, 23, а также ст. ст. 17, 18 и других статей Основ.

В содержание принципа самофинансирования входят следующие элементы:

- во-первых, в системе латинского нотариата нотариус самостоятельно несет бремя расходов по обеспечению своей деятельности и имущественной ответственности перед лицами, в отношении которых совершались нотариальные действия, в том числе расходы по содержанию штата сотрудников, содержанию нотариального архива, имеющего публичное значение;

- во-вторых, размер нотариальных тарифов устанавливается государством, что выгодным образом отличает нотариуса от адвокатов и частных юристов;

- в-третьих, размер тарифов должен определяться на основании принципа социального равновесия, в соответствии с которым нотариальные действия, требующие больших затрат времени, но с низкой стоимостью либо вообще освобожденные от уплаты тарифов государством, "субсидируются" за счет иных действий с высокой стоимостью <1>;

<1> Принцип "социальное равновесие" справедливо выделяется в литературе по нотариату. См.: Бенгель М. Проект положения о пошлинах с пояснениями // Современный нотариат. Структуры и задачи. С. 205.

- в-четвертых, нотариус в силу публично-правового характера своей деятельности обязан соблюдать положения законодательства, предоставляющие льготы либо полностью освобождающие заинтересованных лиц от уплаты нотариальных тарифов. Бесплатное либо льготное для заявителя совершение нотариального действия на самом деле покрывается за счет доходов нотариуса, поступающих от взимания тарифов по иным нотариальным действиям;

- в-пятых, нотариус является субъектом налоговых отношений, в силу чего он обязан уплачивать соответствующие налоги и сборы.

4. Принцип национального языка нотариального производства представляет собой такое правило, согласно которому нотариальное производство ведется на языке, предусмотренном законодательством Российской Федерации, республик в составе Российской Федерации, а лицам, не владеющим языком, обеспечивается возможность перевода с целью понимания ими совершаемых нотариальных действий (ст. 10 Основ).

В соответствии с ч. 1 ст. 68 Конституции РФ государственным языком Российской Федерации на всей ее территории является русский язык. Вместе с тем согласно ч. 2 ст. 26 Конституции РФ каждый имеет право на пользование родным языком, на свободный выбор языка общения. В развитие этих конституционных положений в ст. 19 Федерального закона от 25 октября 1991 г. N 1807-1 "О языках народов Российской Федерации" (в ред. от 12 марта 2014 г.) сказано, что правила определения языка судопроизводства распространяются на язык нотариального делопроизводства в государственных нотариальных конторах и в других государственных органах, выполняющих функции нотариального делопроизводства. Документы оформляются на государственном языке Российской Федерации, если гражданин, обратившийся за совершением нотариального действия, не владеет тем языком, на котором ведется делопроизводство.

Статус переводчика не закреплен специально в **Основах**, которые не предусматривают также специальных квалификационных требований к переводчику. Очевидно, что в данном качестве вправе выступать лица, имеющие специальный диплом или квалификацию переводчика либо владеющие языком в степени, достаточной для обеспечения адекватного перевода. В ст. 10 Основ допускается и перевод самим нотариусом, когда он владеет помимо русского языка языком, на котором ведется нотариальное делопроизводство, но которым не владеет участник нотариального действия.

5. Принцип диспозитивности представляет собой такое правило, согласно которому заинтересованные в исходе дела лица вправе самостоятельно распоряжаться принадлежащими им субъективными материальными правами и средствами их защиты в рамках нотариального производства.

Выделение принципа диспозитивности в нотариальном производстве оправданно, поскольку принцип имеет здесь вполне самостоятельное значение (А.Г. Плешанов) <1> и не охватывается принципами законности и обоснованности, как это полагает Е.Б. Тарбагаева <2>. Динамика нотариального производства определяется практически полностью волей самих субъективно заинтересованных лиц.

<1> См. подробное обоснование: Плешанов А.Г. Диспозитивное начало в сфере гражданской юрисдикции: проблемы теории и практики. М.: Норма, 2002. С. 132 - 139. См. также: Комаров В.В., Баранкова В.В. Нотариат и нотариальный процесс. С. 96, 97.

<2> См.: Тарбагаева Е.Б. Нотариат в Российской Федерации. С. 125, 126.

В содержание принципа диспозитивности в нотариальном праве входят следующие основные элементы:

1) возбуждение нотариального производства;

- 2) определение содержания будущего нотариального действия;
- 3) распоряжение материальными правами в рамках удостоверяемой нотариусом сделки;
- 4) возможность отказа от совершения нотариального действия на любой стадии до подписания сторонами акта, его выражающего.

Однако воля сторон при совершении нотариального действия подконтрольна нотариусу в том смысле, что нотариус, например, обязан отказать в удостоверении договора, который не содержит обязательных законных условий, противоречит законам и иным правовым актам или которым нарушаются права и законные интересы других лиц, например несовершеннолетних. В отдельных случаях нотариус обязан проявлять необходимую активность, например, путем извещения наследников об открывшемся наследстве по собственной инициативе принять меры к охране наследственного имущества.

Тем самым обеспечивается **разумный баланс частного и публичного в нотариальном производстве**, который, в свою очередь, является проявлением необходимости сочетания и поиска путей оптимального соотношения публично-правового и частноправового начала в гражданском обороте.

6. Принцип активной помощи нотариуса в осуществлении прав представляет собой такое правило, согласно которому нотариус обязан оказывать физическим и юридическим лицам содействие в осуществлении их прав и защите законных интересов, разъяснять им права и обязанности, предупреждать о последствиях совершаемых нотариальных действий, с тем чтобы юридическая неосведомленность не могла быть использована им во вред. Наиболее полно данный принцип изложен в **ст. 15 Основ**.

Принцип активной помощи имеет целый ряд аспектов:

- во-первых, это обязанность нотариуса проинформировать лиц, обратившихся за совершением нотариального действия, о существовании нотариального действия и его последствиях. Эта нотариальная функция советника подробно разработана в законодательстве и доктрине стран латинского нотариата, например Швейцарии <1> и Франции <2>. Невыполнение обязанности по даче надлежащего совета, причинившее ущерб гражданам и организациям - участникам нотариального действия, может повлечь постановку вопроса о его возмещении за счет нотариуса;

<1> См.: Конт Ф. Обязанность предоставления консультаций сторонам // Развитие небюджетного нотариата в России: квалифицированная юридическая помощь, защита прав граждан и юридических лиц. С. 117 - 122.

<2> См.: Пиепу Ж.-Ф., Ягр Ж. Профессиональное нотариальное право. С. 27, 28, 171, 189 и др.

- во-вторых, нотариус выясняет соответствие желания стороны на совершение нотариального действия и избранного вида действия ее истинному волеизъявлению. Тем самым нотариус стремится обеспечить соответствие воли и волеизъявления для исключения заблуждения соответствующего лица;

- в-третьих, нотариус в рамках активной помощи в реализации прав составляет проекты нотариальных актов либо вносит предложения по изменению в представленных ему проектах;

- в-четвертых, нотариус вправе запросить необходимые дополнительные документы с целью более полного установления законных предпосылок для совершения нотариального действия. Так, согласно **ст. 15 Основ** нотариус имеет право истребовать от физических и юридических лиц сведения и документы, необходимые для совершения нотариальных действий, в том числе из ЕГРЮЛ и ЕГРИП;

- в-пятых, нотариус в целом ряде случаев принимает меры к активной помощи в защите прав лиц, которые не являются участниками будущего нотариального действия, но права и законные интересы которых могут быть затронуты его совершением, например другого долевого собственника при отчуждении доли, истребует согласие супруга на отчуждение имущества, находящегося в совместной собственности. В случае если нотариальное действие затрагивает права несовершеннолетних, нотариус должен принять меры к их защите. Большие полномочия по активному содействию в осуществлении прав возлагаются на нотариуса при ведении наследственных дел (розыск наследников, принятие мер к охране наследственного имущества и т.д.).

Собственно, вся процедура нотариального производства отражает активную помощь нотариуса в осуществлении прав участников гражданского оборота, равно как и в исполнении обязанностей. В этом принципе нотариального права ярко проявляется различие институтов нотариата и адвокатуры, поскольку **нотариус в отличие от адвоката работает в интересах всех участников нотариального действия, а не только одного клиента.**

7. Принцип беспристрастности нотариуса представляет собой такое правило, согласно которому нотариус при совершении нотариальных действий обязан в равной степени защищать права и охраняемые законом интересы всех сторон и иных заинтересованных лиц. Данное начало отражено в **ст. ст. 5, 6** и ряде других статей Основ. В германской литературе по нотариату данный принцип получил название правила об объективности <1>, а в швейцарской - нейтралитета нотариуса <2>.

<1> См.: Волльхардт Ю. Общее положение нотариуса // Современный нотариат. Структуры и задачи. С. 187, 188.

<2> См.: Бессо Л. Отношения с общественностью вообще и с клиентами в частности // Развитие небюджетного нотариата в России: квалифицированная юридическая помощь, защита прав граждан и юридических лиц. С. 78.

Принцип беспристрастности отражает необходимость обеспечить личную незаинтересованность нотариуса в результатах нотариальных действий. Кроме того, беспристрастность нотариальной деятельности заключается в равном отношении нотариуса к каждой из сторон удостоверяемой сделки или иного юридического акта. Нотариус должен следить за тем, чтобы никакая из сторон не получила преимуществ <1>. Частным случаем беспристрастности является невозможность совершения нотариусом нотариальных действий в отношении родственников.

<1> См.: Волльхардт Ю. Общее положение нотариуса // Современный нотариат. Структуры и задачи. С. 187.

Как справедливо отмечает Ю. Волльхардт, объективность нотариуса заключается в достижении правового, а не экономического равновесия сторонами, поскольку достижение равновесия между обязательствами сторон - задача самих участников <1>.

<1> См.: Там же. С. 187, 188.

В связи с данным принципом необходимо признать право участника нотариального производства на отвод нотариуса, когда в силу закона нотариальное действие может быть совершено только определенным нотариусом (например, в связи с распределением наследственных дел между нотариусами строго по буквам или иному принципу). Основанием для отвода может быть личная, прямая или косвенная заинтересованность в результатах совершения нотариального действия. В подобных случаях нотариус обязан заявить себе самоотвод. В этом случае нотариальное действие совершается другим нотариусом данного нотариального округа.

Действующее нотариальное законодательство не регламентирует вопрос об отводе либо самоотводе нотариуса. На практике он разрешается нотариальными палатами на основании заявлений граждан и организаций. Нотариальная палата в этом случае одновременно решает вопрос о возложении обязанности по совершению нотариального действия на другого нотариуса в этом же или ином нотариальном округе.

8. Принцип обеспечения тайны совершения нотариальных действий представляет собой такое правило, согласно которому сведения и документы, а также устная информация, которые используются в нотариальном производстве в связи с осуществлением профессиональной деятельности либо как результат совершения нотариальных действий, являются нотариальной тайной и охраняются законом. Лица, разгласившие сведения, являющиеся нотариальной тайной, несут ответственность в порядке и по основаниям, которые установлены федеральным законом. Данный принцип отражен в содержании **ст. ст. 5, 16, 28** и других статей Основ.

Профессиональная тайна, как отмечает Р. Никлаус, является одним из основных принципов нотариата <1>. Ей посвящена обширная литература как в стране, так и за рубежом <2>. В силу складывающихся отношений нотариус может быть информирован о самых разных сторонах личной жизни граждан, их имущественном положении, волеизъявлении на случай смерти и другой конфиденциальной информации, составляющей частную жизнь лица. Поэтому нотариус обязан сохранять в тайне известную ему информацию, которая не может быть им разглашена, за исключением случаев, предусмотренных законом.

<1> См.: Никлаус Р. Нотариальная этика. Основные принципы и случаи из практики // Развитие небюджетного нотариата в России: квалифицированная юридическая помощь, защита прав граждан и юридических лиц. С. 59.

<2> См., например: Шарафетдинов Н. Нотариальная тайна: аспекты теоретические и практические // Нотариальный вестник. 1998. N 2; Комаров В.В., Баранкова В.В. Нотариат и нотариальный процесс. С. 99 - 101; Тарбагаева Е.Б. Нотариат в Российской Федерации. СПб., 2001. С. 117 - 123; Бюрри П.-Ж. Профессиональная тайна // Развитие небюджетного нотариата в России: квалифицированная юридическая помощь, защита прав граждан и юридических лиц. С. 103 - 116; Пиелу Ж.-Ф., Ягр Ж. Профессиональное нотариальное право. С. 172 - 178.

Принцип обеспечения тайны совершения нотариальных действий имеет целый ряд различных аспектов. Остановимся на характеристике лишь некоторых из них.

1. По субъектам обязанность обеспечивать тайну нотариальных действий и нотариального производства распространяется на:

- нотариуса при исполнении служебных обязанностей, в том числе и после сложения полномочий;
- лиц, работающих в нотариальной конторе, стажеров, помощника нотариуса;
- должностных лиц и работников нотариальной палаты, органа юстиции, которым стали известны сведения, являющиеся нотариальной тайной, в связи с проводимой проверкой работы нотариуса.

Однако данная обязанность не распространяется на должностных лиц и работников суда общей юрисдикции, арбитражного суда, прокуратуры, органов следствия, которым стали известны материалы нотариального производства и сведения о совершенных нотариальных действиях в связи с их запросами, иных лиц, которым стала известна информация, составляющая нотариальную тайну, в связи с их работой (должностных лиц Федеральной налоговой службы, банков, организаций связи, иных организаций и лиц).

2. Помещение нотариальной конторы должно отвечать условиям для обеспечения конфиденциальности и тайны совершения нотариальных действий. Посторонние лица могут находиться в помещении при совершении нотариальных действий только с согласия участников нотариального производства.

3. Сведения (документы) о совершенных нотариальных действиях могут выдаваться только лицам, от имени или по поручению которых совершены эти действия, если иное не установлено в ст. 5 Основ.

Сведения о совершенных нотариальных действиях выдаются по требованию суда, прокуратуры, органов следствия в связи с находящимися в их производстве уголовными, гражданскими или административными делами, а также по требованию судебных приставов-исполнителей в связи с находящимися в их производстве материалами по исполнению исполнительных документов, по запросам органа, осуществляющего государственную регистрацию юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, в связи с государственной регистрацией и по запросам органов, предоставляющих государственные и муниципальные услуги и исполняющих государственные и муниципальные функции, в порядке, установленном ч. 5 ст. 34.4 Основ, и нотариусов в связи с совершаемыми нотариальными действиями.

4. Справки о завещании выдаются нотариусом только после смерти завещателя.

5. В отличие от адвоката нотариус не наделен свидетельским иммунитетом, в связи с чем он может быть вызван и допрошен в суде в качестве свидетеля по совершенным им нотариальным действиям. При этом нотариус освобождается от ответственности за разглашение сведений, составляющих нотариальную тайну, если:

- нотариус освобожден судом от обязанности сохранения нотариальной тайны в связи с возбужденным против него уголовным делом по факту совершения нотариального действия;
- нотариус допрашивается в качестве свидетеля судом на стадии дознания или предварительного следствия в связи с возбужденным уголовным делом, по факту совершения им нотариальных действий;
- нотариус сообщает в случаях, предусмотренных федеральным законом, информацию налоговым органам, органам опеки и попечительства, наследникам, другим органам и лицам.

6. В случае умышленного разглашения сведений, составляющих нотариальную тайну, на нотариуса может быть возложена обязанность возмещения причиненного ущерба (ст. 17 Основ).

9. Принцип объективной истинности нотариальных актов представляет собой такое правило, по которому нотариальные акты должны основываться на действительных юридико-фактических обстоятельствах, подтвержденных доказательствами. Тем самым обеспечивается роль нотариального акта как имеющей особую доказательственную силу.

Данный принцип взаимосвязан с другими принципами, в частности с принципом активной помощи нотариуса в осуществлении прав, однако его главный аспект - обязанности самого нотариуса по определению всех законных предпосылок для совершения нотариального действия. Ряд авторов называют данное начало принципом обоснованности <1>.

<1> См.: Комаров В.В., Баранкова В.В. Нотариат и нотариальный процесс. С. 94 - 96; Тарбагаева Е.Б. Нотариат в Российской Федерации. С. 154 - 162.

При характеристике принципа объективной истинности нотариальных актов обращает на себя внимание ряд обстоятельств:

- во-первых, применимость основных положений теории доказательств и юридических фактов, выработанных в доктрине гражданского процессуального права, к нотариальному производству. Нотариус при совершении нотариального действия должен определить предмет доказывания, круг необходимых доказательств, которые должны быть представлены лицами, обратившимися за совершением нотариального действия; оценить их относимость, допустимость, достоверность и достаточность;
- во-вторых, для установления объективной истинности нотариальных актов нотариус вправе запросить дополнительные документы, проверить представленные, назначить экспертизу;
- в-третьих, следует исходить из имеющихся правовых возможностей нотариуса, поскольку он не имеет

права лично собирать доказательства, а делает это путем направления запросов. Поэтому ответственность за достоверность и точность информации, например о зарегистрированных в жилом помещении лицах, несет та организация, которая ведет соответствующий учет и которой выдан соответствующий документ. Нотариус не вправе проверить также достоверность учета прав всех лиц в договоре приватизации жилого помещения, поскольку эти обязанности возлагаются на органы, которые заключали соответствующие договоры передачи квартиры в собственность граждан;

- в-четвертых, ответственность нотариуса в случае установления необоснованности нотариального акта определяется на основе предоставленных ему полномочий. Если нотариальный акт признается недействительным в связи с недостоверным документом, выдача которого относится к компетенции определенного органа, например местного самоуправления при приватизации жилого помещения, то, соответственно, на него и возлагается юридическая и имущественная ответственность.

10. Принцип предупреждения правонарушений и споров представляет собой такое правило, по которому нотариус при совершении нотариальных действий должен стремиться к примирению сторон и достижению согласия сторон нотариального акта. Данный принцип вытекает из предупредительно-профилактической функции нотариуса, а также его роли медиатора:

- во-первых, нотариус при подготовке нотариального акта должен путем советов и предложений о включении в договор различных факультативных условий стремиться снизить потенциальную конфликтность будущих отношений сторон;

- во-вторых, в случае неустранимых противоречий нотариус должен воздержаться от совершения нотариального действия.

Раздел II. СУБЪЕКТЫ НОТАРИАЛЬНОГО ПРАВА

Глава 5. НОТАРИУС И ДРУГИЕ СУБЪЕКТЫ НОТАРИАЛЬНОГО ПРАВА

§ 1. Основные правила доступа к профессии нотариуса

1. Общие положения. Доступ к профессии нотариуса практически во всех государствах системы латинского нотариата отличается сложностью и необходимостью прохождения ряда испытаний на пути к профессии. Это связано с уже отмечавшимися особенностями профессии нотариуса - необходимостью глубокого знания гражданского и семейного права, процессуального законодательства, а также юридических технологий совершения нотариальных действий. Кроме того, высока и степень ответственности нотариуса и цена его ошибок для участников гражданского оборота, поскольку некоторые из них, например, в завещаниях, носят практически неустранимый характер.

В соответствии с порядком, установленным **ст. ст. 2 и 3 Основ**, на должность нотариуса в Российской Федерации назначается (1) гражданин Российской Федерации, (2) имеющий высшее юридическое образование, (3) прошедший стажировку сроком не менее одного года в государственной нотариальной конторе или у нотариуса, занимающегося частной практикой, (4) сдавший квалификационный экзамен, (5) имеющий лицензию на право нотариальной деятельности, (6) имеющий стаж работы по юридической специальности не менее чем пять лет, (7) достигший возраста 25 лет, но не старше 75 лет.

Гражданство Российской Федерации. Требование гражданства Российской Федерации объясняется особым статусом нотариуса, публично-правовым характером нотариальной деятельности. По **ст. 2 Основ** недопустимым для нотариуса является и наличие двойного гражданства или подданства другого государства.

Высшее юридическое образование. Нотариальная деятельность имеет разносторонний характер и при этом не знает какой-либо предметной специализации. Поэтому наличие высшего юридического образования предполагает у соискателя должности нотариуса определенный уровень подготовки. В практике приема квалификационных экзаменов возникали вопросы о юридической силе дипломов негосударственных высших учебных заведений. Полагаем, что в силу законодательства об образовании они имеют такую же юридическую силу, однако соответствующие вузы, выдающие дипломы, должны иметь государственную аккредитацию, что прямо отражено в **п. 1 ч. 1 ст. 2 Основ**.

Прохождение стажировки. Согласно **ст. 19 Основ** стажировка проводится в течение одного года у нотариуса, занимающегося частной практикой и имеющего стаж нотариальной деятельности не менее чем три года. Срок стажировки может быть сокращен в порядке, установленном федеральным органом юстиции совместно с Федеральной нотариальной палатой, но не может быть менее чем шесть месяцев.

Порядок прохождения стажировки в настоящее время регулируется Приказом Министерства юстиции РФ от 21 июня 2000 г. N 179 и решением Правления ФНП от 26 мая 2000 г. "Об утверждении Порядка прохождения стажировки лицами, претендующими на должность нотариуса" (с послед. изм.).

Сдача квалификационного экзамена. Согласно **ст. 4 Основ** квалификационная комиссия принимает экзамен у лиц, прошедших стажировку и желающих заниматься нотариальной деятельностью. Порядок сдачи

экзамена и работы квалификационной комиссии регулируется [Положением](#) о квалификационной комиссии по приему экзамена у лиц, желающих получить лицензию на право нотариальной деятельности (утв. решением Правления ФНП от 20 марта 2000 г. и Приказом Минюста России от 14 апреля 2000 г. N 132) (с послед. изм.).

2. Порядок назначения на должность нотариуса. В соответствии со [ст. 12](#) Основ должность нотариуса учреждается и ликвидируется органом юстиции совместно с нотариальной палатой. Количество должностей нотариусов в нотариальном округе также определяется их совместным решением. При этом число нотариусов определяется безотносительно к их составу (государственные либо занимающиеся частной практикой).

При этом в соответствии с [Постановлением](#) Верховного Совета РФ от 11 февраля 1993 г. N 4463-1 "О порядке введения в действие Основ законодательства Российской Федерации о нотариате" (в ред. от 26 апреля 2007 г.) был установлен особый порядок занятия должности частнопрактикующим нотариусом. Нотариус, работающий в государственной нотариальной конторе и желающий заняться частной практикой, назначается на должность нотариуса в том же нотариальном округе, где находится государственная нотариальная контора, в штате которой он состоит, не позднее чем через две недели со дня подачи заявления. В этом случае рекомендация нотариальной палаты не требуется. Отказ в назначении на должность нотариуса в таких случаях обжалуется в районный суд общей юрисдикции по месту нахождения уполномоченного органа юстиции в месячный срок со дня вынесения решения об отказе.

Согласно [ч. 3 ст. 12](#) Основ наделение нотариуса полномочиями производится на основании рекомендации нотариальной палаты федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим правоприменительные функции и функции по контролю и надзору в сфере нотариата (Министерством юстиции РФ), или по его поручению его территориальными органами на конкурсной основе из числа лиц, имеющих лицензии. Порядок проведения конкурса определяется Министерством юстиции РФ совместно с ФНП. В настоящее время действует [Положение](#) о порядке проведения конкурса на замещение вакантной должности нотариуса (утв. Приказом Минюста России от 17 февраля 1997 г. N 19-01-19-97 по согласованию с ФНП 15 января 1997 г.).

При этом данное [Положение](#) и конкурсный порядок распространяются на занятие любой вакантной должности нотариуса - как государственного, так и занимающегося частной практикой. Целью конкурса является отбор на должности нотариусов наиболее подготовленных лиц, имеющих необходимые профессиональные знания, способных обеспечить правовую защиту имущественных и иных прав и законных интересов граждан и юридических лиц.

3. Реестр нотариусов. Реестр нотариусов и лиц, сдавших квалификационный экзамен, ведет Министерство юстиции РФ. Сведения, содержащиеся в реестре нотариусов, за исключением сведений, доступ к которым ограничен **федеральными законами**, носят открытый характер и размещаются на официальном сайте федерального органа юстиции в информационно-телекоммуникационной сети Интернет. В течение двух рабочих дней после дня обращения лица, внесенного в реестр нотариусов, по просьбе этого лица территориальный орган Министерства юстиции РФ **выдает** ему выписку из реестра нотариусов, содержащую сведения о сдаче им квалификационного экзамена и (или) о назначении его на должность нотариуса.

4. Присяга нотариуса. Согласно [ст. 14](#) Основ нотариус, впервые назначенный на должность, приносит присягу следующего содержания: "Торжественно присягаю, что обязанности нотариуса буду исполнять в соответствии с законом и совестью, хранить профессиональную тайну, в своем поведении руководствоваться принципами гуманности и уважения к человеку". Законодательством республик в составе Российской Федерации может быть предусмотрен иной текст присяги нотариуса. Однако законодательство не оговаривает процедуру принесения присяги, равно как и способы фиксации самого факта ее принесения.

§ 2. Освобождение от должности нотариуса

Освобождение от должности нотариуса может быть на постоянной или временной основе в зависимости от оснований и процедуры. Поэтому различаются основания для освобождения от должности нотариуса и основания для приостановления полномочий нотариуса с возможностью их возобновления.

1. Освобождение от должности нотариуса. Различается порядок освобождения от должности нотариуса в отношении государственных нотариусов и нотариусов, занимающихся частной практикой. Согласно [ч. 4 ст. 12](#) Основ увольнение нотариуса, работающего в государственной нотариальной конторе, производится в соответствии с законодательством Российской Федерации и республик в составе Российской Федерации о труде.

Нотариус, занимающийся частной практикой, слагает полномочия по собственному желанию либо освобождается от полномочий на основании решения суда о лишении его права нотариальной деятельности в случаях:

- 1) осуждения его за совершение умышленного преступления - после вступления приговора в законную силу;
- 2) ограничения дееспособности или признания недееспособным в установленном законом порядке;
- 3) по ходатайству нотариальной палаты за неоднократное совершение дисциплинарных проступков,

нарушение законодательства, а также в случае невозможности исполнять профессиональные обязанности по состоянию здоровья (при наличии медицинского заключения) и в других случаях, предусмотренных законодательными актами Российской Федерации.

Также дополнительным основанием для сложения полномочий нотариуса является достижение им предельного возраста пребывания в должности - 75 лет.

Орган юстиции совместно с нотариальной палатой принимает решение о передаче документов, хранящихся у нотариуса, чьи полномочия прекращаются, другому нотариусу.

Таким образом, если в отношении государственных нотариусов действует общий режим увольнения, установленный Трудовым кодексом РФ, то для освобождения от полномочий нотариуса, занимающегося частной практикой, необходим только вступивший в законную силу судебный акт - приговор или решение суда общей юрисдикции, вынесенные по определенным законом фактическим ситуациям.

Освобождение от полномочий нотариуса согласно ст. 12 Основ при осуждении за совершение умышленного преступления не связывается с определенным составом преступления (например, при исполнении обязанностей нотариуса). Поэтому по смыслу данного правила основанием для освобождения от полномочий нотариуса будет практически любой приговор суда, вынесенный за совершение умышленного преступления. В практике Свердловской области нотариус был вынужден сложить свои полномочия в связи с тем, что уголовное дело в его отношении было прекращено судом в уголовном судопроизводстве в связи с амнистией, т.е. по реабилитирующим основаниям. Поскольку нотариус не обжаловал такое постановление суда, то тем самым он фактически признал свою вину в совершении уголовного преступления.

Ограничение дееспособности или признание недееспособным производится в порядке и по основаниям, предусмотренным ст. ст. 29, 30 ГК РФ и гл. 31 ГПК РФ. Освобождение от полномочий нотариуса возможно по иску как нотариальной палаты <1>, так и органов юстиции. Освобождение от полномочий нотариуса может быть произведено как по уважительным (невозможность исполнения профессиональных обязанностей по состоянию здоровья), так и по неуважительным причинам (за неоднократное совершение дисциплинарных проступков, нарушение законодательства).

<1> Используемый в п. 3 ч. 5 ст. 12 Основ термин "ходатайство нотариальной палаты" неудачен и не соответствует действующему гражданскому процессуальному законодательству, поскольку согласно правилам ст. 131 ГПК РФ судопроизводство возбуждается путем подачи искового заявления.

В практике работы нотариальных палат в основном обращение с иском к нотариусу о лишении права нотариальной деятельности связывалось с нарушениями, выявленными при проверках профессиональной деятельности и соблюдения правил нотариального делопроизводства, отдельными грубыми нарушениями законодательства. Например, в судебной практике в качестве таких нарушений рассматривались одновременная параллельная работа нотариуса и лица, его замещающего, что, по смыслу нотариального законодательства, недопустимо; однократное грубое нарушение правил нотариального производства (например, удостоверение доверенности в отсутствие доверителя) и т.д.

В другом случае причиной обращения были грубые ошибки нотариуса: не соблюдалась последовательность нумерации в реестре нотариальных действий, имели место пропуски номеров; ряд нотариальных действий не были внесены в реестр, а записи сделаны на отдельных листах, которые не пронумерованы и не прошнурованы; не соблюдались права несовершеннолетних лиц, поскольку некоторые сделки удостоверались без согласия органов опеки и попечительства. При этом нотариус ссылался на то, что он работал менее одного года, в связи с чем не имел достаточного опыта, а также на то, что к нему ранее не применялись меры дисциплинарного или общественного воздействия. Однако суд не согласился с такими возражениями, указав, что ст. 34 Основ, устанавливающая правило о проверке нотариуса через год после наделения его полномочиями, определяет правила организации контроля, а не сами условия, при которых не допускается лишение нотариуса его полномочий. Кроме того, Основы не устанавливают обязанности предварительного досудебного применения мер воздействия к нотариусу перед обращением в суд <1>.

<1> См. подробнее: Юшкова Е.Ю. Судебная практика и нотариат. М.: Статут, 2015.

В целом ведение таких дел является достаточно длительным и сложным; порой суды по-разному оценивают результаты проверок нотариусов и доводы нотариальной палаты как истца. Существенное значение имеет обоснованность заявленных требований, а также соблюдение формальной процедуры возбуждения дела (в частности, решение вопроса о возбуждении дела в суде компетентным органом нотариальной палаты, т.е. правлением либо общим собранием палаты - в зависимости от варианта, закрепленного в уставе палаты).

2. Приостановление полномочий нотариуса. Возможность такого временного ограничения права нотариальной деятельности содержалась в проекте федерального закона "О нотариате и нотариальной деятельности" и была введена в Основы Федеральным законом от 29 декабря 2014 г. N 457-ФЗ "О внесении

изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации" (последняя редакция). В соответствии со [ст. 14.1](#) Основ приостановление связывается, во-первых, с нарушением правил страхования, поскольку согласно [ст. 18](#) Основ нотариус не вправе выполнять свои обязанности и совершать нотариальные действия без заключения указанного договора страхования гражданской ответственности, и, во-вторых, с возбуждением против нотариуса уголовного дела и возникающими в связи с этим процессуальными последствиями.

Согласно [ст. 14.1](#) Основ полномочия нотариуса приостанавливаются в случае:

- 1) отсутствия у нотариуса договора страхования гражданской ответственности или несоответствия заключенного договора требованиям [Основ](#) до дня заключения такого договора;
- 2) избрания меры пресечения в виде заключения нотариуса под стражу или его домашнего ареста до дня отмены или истечения срока применения указанной меры пресечения;
- 3) временного отстранения от исполнения обязанностей в порядке, установленном уголовно-процессуальным законодательством до дня отмены или истечения срока применения указанной меры принуждения.

Приостановление полномочий нотариуса производится судом по представлению нотариальной палаты. Вместе с тем при отсутствии договора страхования нотариус не имеет права совершать нотариальные действия, поэтому установленный в [ст. 14.1](#) Основ порядок приостановления полномочий нотариуса определением суда вызывает сомнения в плане его эффективности. На практике нотариальные палаты, организуемые в соответствии со [ст. 25](#) Основ страхование нотариальной деятельности, извещают нотариуса о необходимости продления действия договора страхования, поскольку осуществление нотариальной деятельности в условиях отсутствия такого договора должно быть основанием не столько для приостановления полномочий нотариуса, сколько для лишения права нотариальной деятельности.

Кроме того, в [ГПК РФ](#) не были внесены соответствующие изменения, поэтому специальная процедура приостановления полномочий нотариуса определением суда действующим гражданским процессуальным законодательством не предусмотрена. Не предусматривает [ГПК РФ](#) и такой формы обращения, как представление нотариальной палаты, поскольку гражданское судопроизводство возбуждается заявлением либо исковым заявлением.

Копия определения суда направляется нотариусу, полномочия которого приостанавливаются, в нотариальную палату и территориальный орган юстиции.

Полномочия нотариуса согласно [ст. 14.1](#) Основ возобновляются автоматически со дня заключения договора страхования гражданской ответственности, соответствующего требованиям законодательства. Нотариус, заключивший такой договор, обязан направить его копию в нотариальную палату в течение одного рабочего дня со дня заключения такого договора.

Полномочия нотариуса, приостановленные в рамках уголовного процесса, возобновляются автоматически со дня принятия решения об отмене мер пресечения или принуждения в порядке, установленном уголовно-процессуальным законодательством, или на следующий день после дня истечения срока применения соответствующей меры.

Дополнительным основанием к приостановлению полномочий нотариуса является избрание депутатом Государственной Думы Федерального Собрания РФ, депутатом законодательного (представительного) органа государственной власти субъекта РФ, осуществляющим деятельность на профессиональной постоянной основе, или депутатом представительного органа муниципального образования, осуществляющим деятельность на профессиональной постоянной основе. Приостановление производится по заявлению нотариуса, поданному в территориальный орган юстиции в течение одного рабочего дня со дня вступления в должность и сохраняет силу до прекращения полномочий депутата. В этот же день полномочия нотариуса автоматически возобновляются.

§ 3. Правовой статус нотариуса: права, обязанности и ответственность

1. Общие положения. Правовой статус нотариуса включает в себя целый ряд элементов, включающих в себя согласно [Основам](#) его права, обязанности и полномочия. При этом следует иметь в виду, что применительно к должностным лицам традиционно принято говорить не о правах и обязанностях, а об их полномочиях, поскольку они обязаны реализовать свое право и исполнить обязанность в связи с наступлением соответствующего юридического факта, по обращению заинтересованного лица. Это в полной мере относится и к небюджетному нотариусу, хотя по действующему законодательству он не является должностным лицом.

Так, перечисленные в [ст. 15](#) Основ права нотариус осуществляет не по своему усмотрению, в частности право на совершение нотариальных действий, а по обращению граждан и организаций, не имея права отказать им в нотариальном акте при наличии всех законных предпосылок. В этом смысле его право одновременно является обязанностью, а их неисполнение обеспечивается ответственностью. Поэтому указанные положения следует иметь в виду при характеристике правового статуса нотариуса и его элементов.

2. Права нотариуса. Основные полномочия нотариуса, объем его прав и обязанностей отражены прежде всего в **Основах**, а также в ряде других законодательных и иных правовых актах.

Права нотариуса подразделяются:

- 1) на **общие функциональные**, которые ему предоставлены как всякому лицу, которое самостоятельно занимается определенным видом деятельности;
- 2) **специальные права**, которые отражают специфику нотариальной деятельности и его полномочия как нотариуса.

Общие функциональные права нотариуса заключаются в следующем. Согласно **ст. 8** Основ нотариус, занимающийся частной практикой:

- вправе иметь контору;
- открывать в любом банке расчетный и другие счета, в том числе валютный;
- иметь имущественные и личные неимущественные права и обязанности;
- нанимать и увольнять работников;
- распоряжаться поступившим доходом;
- выступать в суде, арбитражном суде от своего имени и совершать другие действия в соответствии с законодательством Российской Федерации и республик в составе Российской Федерации.

Нотариус вправе пользоваться услугами системы государственного обеспечения, медицинского и социального страхования в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.

Специальные права нотариуса заключаются в следующем. Нотариус:

- вправе совершать предусмотренные **Основами** нотариальные действия в интересах физических и юридических лиц, обратившихся к нему, за исключением случаев, когда место совершения нотариального действия определено законодательством Российской Федерации или международными договорами;
 - составлять проекты сделок, заявлений и других документов, изготавливать копии документов и выписки из них, а также давать разъяснения по вопросам совершения нотариальных действий;
 - истребовать от физических и юридических лиц сведения и документы (в том числе содержащие персональные данные), необходимые для совершения нотариальных действий;
 - представлять в установленных федеральным законом случаях и порядке заявление о государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним и иные необходимые документы в орган, осуществляющий государственную регистрацию прав на недвижимое имущество и сделок с ним, и получать свидетельства о государственной регистрации прав и иные документы, выдаваемые этим органом; получать выписки из ЕГРН, удостоверяющие государственную регистрацию возникновения или перехода прав на недвижимое имущество, и иные документы, выдаваемые этим органом;
 - получать бесплатно в форме электронного документа сведения из ЕГРЮЛ и ЕГРИП.
- Законодательством субъектов РФ нотариусу могут быть предоставлены и иные права.

3. Основные обязанности нотариуса предусмотрены целым рядом статей Основ (**ст. ст. 5, 6, 9, 10, 16, 18, 22, 24, 28** и др.). Обязанности нотариуса можно подразделять:

- 1) на должностные, связанные с соблюдением правил нотариального производства;
- 2) исполняемые в отношении лиц, обратившихся за совершением нотариальных действий;
- 3) вытекающие из членства в нотариальной палате;
- 4) связанные с самостоятельным ведением нотариусом финансово-хозяйственной деятельности;
- 5) связанные с исполнением обязанностей перед различными государственными органами и т.д.

В конечном счете все обязанности нотариуса взаимосвязаны и их классификация позволяет понять их более глубоко и содержательно.

Обязанности нотариуса, вытекающие из правил нотариального производства, заключаются в следующем:

- соблюдать правила нотариального производства, установленные **Основами** и иными федеральными законами, законами субъектов РФ, другими правовыми актами;
- иметь нотариальный архив и обеспечивать его обработку, безопасность и доступность для всех лиц, имеющих право на получение информации и документов из архива;
- страховать свою деятельность;
- осуществлять нотариальное делопроизводство в соответствии с правилами, утверждаемыми Министерством юстиции РФ совместно с Федеральной нотариальной палатой;
- вести нотариальное делопроизводство на языке, предусмотренном законодательством РФ,
- вводить необходимые данные в Единую информационную систему (ЕИС) нотариата;
- иметь личную печать с изображением Государственного герба РФ, указанием фамилии, инициалов, должности нотариуса и места его нахождения или наименования государственной нотариальной конторы, штампы удостоверительных надписей, личные бланки;
- использовать усиленную квалифицированную электронную подпись
- не реже одного раза в четыре года повышать (в том числе с применением электронного обучения и

дистанционных образовательных технологий) квалификацию в осуществляющей образовательную деятельность организации, образовательная программа которой аккредитована ФНП.

Нотариус в отношении лиц, обратившихся за совершением нотариальных действий, обязан:

- оказывать физическим и юридическим лицам содействие в осуществлении их прав и защите законных интересов;
- разъяснять им права и обязанности;
- предупреждать о последствиях совершаемых нотариальных действий, с тем чтобы юридическая неосведомленность не могла быть использована им во вред;
- отказать в совершении нотариального действия в случае его несоответствия законодательству Российской Федерации или международным договорам;
- хранить в тайне сведения, которые стали ему известны в связи с осуществлением его профессиональной деятельности. Суд может освободить нотариуса от обязанности сохранения тайны, если против нотариуса возбуждено уголовное дело в связи с совершением нотариального действия.

Нотариус в связи с членством в нотариальной палате обязан:

- состоять членом нотариальной палаты;
- исполнять обязанности, вытекающие из членства в нотариальной палате по уплате членских взносов и других платежей, по участию в решении общепрофессиональных вопросов;
- представлять сведения о совершенных нотариальных действиях, иные документы, касающиеся его финансово-хозяйственной деятельности, в том числе личные объяснения, включая вопросы соблюдения либо несоблюдения профессиональной этики.

Нотариус в связи с самостоятельным ведением финансово-хозяйственной деятельности обязан:

- соблюдать в отношении персонала нотариальной конторы действующее трудовое законодательство;
- вести надлежащий учет результатов своей финансово-хозяйственной деятельности в соответствии с действующим налоговым законодательством.

Нотариус в отношении государственных органов обязан:

- в случаях, предусмотренных законодательными актами Российской Федерации, обязан представить в налоговый орган справку о стоимости имущества, переходящего в собственность граждан, необходимую для исчисления налога с имущества, переходящего в порядке наследования или дарения;
- уплачивать законно установленные налоги и сборы;
- сообщать в пределах, установленных [Основами](#), информацию, отнесенную к нотариальной тайне.

4. Гражданская ответственность нотариуса, которой посвящена [ст. 17 Основ](#). Законодательством установлена различная ответственность нотариусов в зависимости от того, каков правовой статус нотариуса - государственный либо занимающийся частной практикой. Нотариус, работающий в государственной нотариальной конторе, в случае совершения действий, противоречащих законодательству Российской Федерации, несет дисциплинарную ответственность в установленном законом порядке, а именно [ТК РФ](#). Вред, причиненный гражданину в результате незаконных действий государственного нотариуса, возмещается за счет казны Российской Федерации ([ст. 1069 ГК РФ](#)). И этим государство, органы государственной власти не несут ответственность за вред, причиненный действиями (бездействием) нотариуса, занимающегося частной практикой.

Нотариус, занимающийся частной практикой, несет полную имущественную ответственность за вред, причиненный по его вине имуществу гражданина или юридического лица в результате совершения нотариального действия с нарушением закона, если иное не установлено в [ст. 17 Основ](#). В частности, нотариус, занимающийся частной практикой, несет полную имущественную ответственность за реальный ущерб, причиненный неправомерным отказом в совершении нотариального действия, а также разглашением сведений о совершенных нотариальных действиях. Этот вред, причиненный имуществу гражданина или юридического лица, возмещается за счет страхового возмещения по договору страхования гражданской ответственности нотариуса, или в случае недостаточности этого страхового возмещения - за счет страхового возмещения по договору коллективного страхования гражданской ответственности нотариуса, заключенного нотариальной палатой, или в случае недостаточности последнего страхового возмещения - за счет личного имущества нотариуса, или в случае недостаточности его имущества - за счет средств компенсационного фонда ФНП.

Кроме того, нотариус, занимающийся частной практикой, несет полную имущественную ответственность также за вред, виновно причиненный его работниками или лицом, временно замещающим нотариуса, при исполнении ими обязанностей, связанных с осуществлением нотариальной деятельности. Нотариус затем вправе предъявить лицу, временно его замещавшему, регрессный иск в размере вреда, причиненного по вине такого лица и возмещенного за счет личного имущества нотариуса.

При определении размера причиненного действиями (бездействием) нотариуса вреда, связанного с применением последствий недействительности сделки, предмет которой подлежал оценке, общий размер ответственности нотариуса в связи с признанием сделки недействительной не может превышать итоговую величину стоимости предмета оценки, данную ему ее участниками (сторонами).

Для понимания правил ответственности нотариуса следует иметь в виду следующее:

- во-первых, взаимоотношения нотариуса и лиц, обратившихся к нему за совершением нотариального действия, имеют не частноправовую, а публично-правовую основу. Поэтому и ответственность нотариуса в данном случае наступает в рамках не гражданско-правовых, а публично-правовых отношений. Отсюда проистекает важное правило о том, что к взаимоотношениям нотариуса и лиц, обратившихся за совершением нотариального действия, неприменимо законодательство о защите прав потребителей;

- во-вторых, речь может идти во всех случаях только о виновной ответственности нотариуса, когда судом установлена его виновность в нарушении правил нотариального производства <1>. Иное толкование фактически означало бы применение по отношению к нотариусу уголовной ответственности в виде конфискации имущества нотариуса;

<1> См.: Заключение об ответственности нотариуса за причинение вреда при осуществлении нотариальной деятельности // Центр нотариальных исследований: Материалы и статьи. Екатеринбург, 2003. Вып. 1. С. 117 - 125.

- в-третьих, следует иметь в виду, что нотариус отвечает за определенный участок деятельности и взаимодействует с целым рядом органов, в отношении юридических действий и выданных ими документов он не имеет права ревизии и контроля.

Пример 1. Сделка купли-продажи жилого помещения может быть признана судом недействительной в связи с неправильно проведенной ранее приватизацией. В этом случае ответственность по возмещению ущерба должна возлагаться на орган, заключавший договор передачи жилого помещения в собственность граждан и неправильно установивший фактический состав (не включив кого-либо из лиц, имевших право на приватизацию, в число собственников жилого помещения). Ведь нотариусу не предоставлено право контроля за действиями органов местного самоуправления, которые заключали договоры передачи жилых помещений в собственность граждан. Аналогичные ситуации возникают на практике в связи с представлением ошибочных данных от уполномоченных органов о составе лиц, проживающих в жилом помещении, и т.д.

Пример 2. Из того же следует исходить и в тех случаях, когда порочной была первая сделка в простой письменной форме, прошедшая только государственную регистрацию, без нотариального удостоверения. В подобном случае, если причиной ущерба является первая не удостоверенная нотариально сделка, то имущественная ответственность должна возлагаться на учреждения юстиции по регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним;

- в-четвертых, в ст. 17 Основ речь идет о реальном возмещении ущерба. Согласно ст. 15 ГК РФ убытки включают в себя реальный ущерб и упущенную выгоду. Поэтому нотариус не может возмещать упущенную выгоду, а также понесенный моральный вред <1>.

<1> См. по данной теме ряд публикаций: Судебная практика по гражданским делам с участием нотариусов, рассмотренным в 2000 - 2001 гг. // Нотариальный вестник. 2002. N 4. С. 23 - 30.

Вопросы иной ответственности нотариуса - уголовной, налоговой и дисциплинарной - рассматриваются далее (см. гл. 8 - о дисциплинарной ответственности, гл. 9 - об уголовной и налоговой).

§ 4. Помощник нотариуса, исполнение обязанностей нотариуса, сотрудники нотариальной конторы

1. Помощник нотариуса. Помощником нотариуса может быть гражданин Российской Федерации, сдавший квалификационный экзамен и соответствующий требованиям, предъявляемым к нотариусу, за исключением требований о достижении возраста 25 лет и наличии стажа работы по юридической специальности. Права и обязанности помощника нотариуса определяются **Основами**, трудовым законодательством и трудовым договором между нотариусом и помощником нотариуса.

Помощник нотариуса по поручению и под ответственность нотариуса вправе участвовать в подготовке совершения нотариальных действий, составлять проекты нотариально оформляемых документов, давать разъяснения по вопросам совершения нотариальных действий, а также совершать иные предусмотренные законом действия, в том числе замещать временно отсутствующего нотариуса.

Назначение на должность помощника нотариуса в государственной нотариальной конторе осуществляется в порядке, установленном Министерством юстиции РФ. Назначение на должность помощника нотариуса, занимающегося частной практикой, осуществляется нотариусом с согласия нотариальной палаты. Нотариальная палата должна рассмотреть обращение нотариуса и направить ответ в течение пяти рабочих дней со дня получения обращения. В назначении на должность помощника нотариуса может быть отказано только в ограниченном числе случаев.

Прекращение трудового договора с помощником нотариуса осуществляется по основаниям, предусмотренным трудовым законодательством, а также по основаниям прекращения полномочий нотариуса в соответствии с настоящими **Основами**. Трудовой договор с помощником нотариуса также должен быть прекращен по решению суда о лишении его права нотариальной деятельности по основаниям и в порядке, которые установлены в **Основах**.

2. Замещение временно отсутствующего нотариуса. По смыслу **Основ** работа нотариуса носит сугубо личный, доверительный характер и не может осуществляться иными лицами. Нотариальная деятельность в этом плане предполагает непрерывность осуществления полномочий нотариуса. Вместе с тем нотариус согласно **ст. 8 Основ** вправе иметь нотариальную контору, что предполагает наличие сотрудников. Кроме того, нотариус может заболеть, уйти в отпуск, ему необходимо время для повышения квалификации и т.д. Во многих случаях является невозможным обращение к другому нотариусу, поскольку определенные нотариальные действия может совершить только определенный нотариус (например, выдать дубликат нотариально удостоверенного договора, находящегося в архиве данного нотариуса).

Поэтому в определенных случаях полномочия нотариуса вправе осуществлять иные лица на условиях, определенных в **Основах**. Такая форма осуществления полномочий временно отсутствующего нотариуса называется в **ст. 20 Основ** замещением.

Согласно **ст. 20 Основ** замещение временно отсутствующего нотариуса представляет собой передачу его полномочий по осуществлению нотариальной деятельности в случае временного отсутствия нотариуса или временной невозможности исполнения им своих обязанностей по уважительной причине. Перечень причин, признаваемых уважительными, устанавливается ФНП. К числу уважительных причин на практике относятся исполнение обязанностей президента или члена правления нотариальной палаты, исполнение поручений правления нотариальной палаты (например, по проведению проверки профессиональной деятельности другого нотариуса), повышение квалификации, работа в комиссиях и комитетах, образованных при нотариальной палате или правлении нотариальной палаты, и другие подобные причины. Период замещения временно отсутствующего нотариуса исчисляется в днях или часах.

Порядок замещения временно отсутствующего нотариуса определяется федеральным органом юстиции совместно с ФНП. В настоящее время действует Положение о порядке замещения временно отсутствующего нотариуса (утверждено **Приказом** Минюста России 29 июня 2015 г. N 148).

Временно отсутствующего нотариуса замещает, как правило, помощник нотариуса. При наличии у нотариуса нескольких помощников нотариус должен определить порядок замещения ими в свое временное отсутствие.

При невозможности замещения нотариуса его помощником или при отсутствии у нотариуса помощника замещение временно отсутствующего нотариуса может осуществляться иным соответствующим требованиям **частей первой и второй ст. 2 Основ** лицом. Наделение такого лица полномочиями по замещению временно отсутствующего нотариуса осуществляется территориальным органом юстиции совместно с нотариальной палатой в порядке, установленном федеральным органом юстиции совместно с ФНП.

Не допускается одновременное исполнение обязанностей нотариуса нотариусом и лицом, его временно замещающим, исполнение одним лицом обязанностей двух и более временно отсутствующих нотариусов или замещение временно отсутствующего нотариуса двумя и более лицами, его замещающими, одновременно. Такой запрет обусловлен тем, что, как уже указывалось, нотариальная деятельность носит сугубо личный характер, не является предпринимательской и должна по общему правилу осуществляться самим нотариусом.

Нотариус, занимающийся частной практикой, обязан извещать нотариальную палату о своем отсутствии и (или) о прекращении приема граждан на срок более чем пять рабочих дней.

В случае отсутствия лица, замещающего временно отсутствующего нотариуса, другой нотариус того же нотариального округа по предложению нотариальной палаты наделяется территориальным органом юстиции полномочиями по совершению нотариальных действий, требующих использования нотариального архива временно отсутствующего нотариуса, а также нотариальных действий, совершение которых отнесено к исключительной компетенции временно отсутствующего нотариуса. Нотариус другого нотариального округа может наделяться этими полномочиями в порядке, установленном **Основами** для изменения территории деятельности нотариуса.

Нотариальные действия, требующие использования нотариального архива временно отсутствующего нотариуса, могут совершаться по месту нахождения нотариальной конторы временно отсутствующего нотариуса. Факт замещения временно отсутствующего нотариуса другим нотариусом отражается в удостоверительной надписи.

Согласно **ст. 21 Основ** за исполнение обязанностей нотариуса лицо, временно его замещающее, получает денежное вознаграждение, обусловленное трудовым договором или соглашением. Важно подчеркнуть, что ответственность за ущерб, причиненный действиями лица, замещающего временно отсутствующего нотариуса, несет нотариус. При этом нотариус вправе предъявить лицу, исполнявшему его обязанности, регрессный иск в размере причиненного ущерба.

3. Другие сотрудники нотариальной конторы. Правовой статус сотрудников устанавливается трудовым законодательством и договором с нотариусом. Количество тех либо иных сотрудников определяется нотариусом с учетом его материальных возможностей, объемом работы и другими факторами.

§ 5. Правовой статус лиц, участвующих в нотариальном производстве

1. Классификация субъектов нотариального права. Ранее отмечалась публично-правовая основа взаимоотношений нотариуса и лиц, обратившихся за совершением нотариального действия. Для характеристики отношений нотариуса и других участников нотариального производства неприменима гражданско-правовая конструкция договора поручения, как это предусмотрено для адвокатов. Поэтому правовой статус лиц, участвующих в нотариальном производстве, определяется целым рядом юридических обстоятельств:

- во-первых, степень заинтересованности в его исходе;
- во-вторых, характером и содержанием личного участия в самом нотариальном производстве.

В этом плане можно выделить следующих участников нотариального производства, выступающих одновременно и субъектами нотариального права:

- 1) стороны нотариального действия;
- 2) лица, чьи права и законные интересы затрагиваются совершением нотариального действия;
- 3) лица, способствующие совершению нотариального действия, но не имеющие в нем собственного материально-правового интереса.

Различия указанных групп субъектов нотариального права заключаются в следующем. **Стороны нотариального производства** являются лицами, в отношении которых совершаются нотариальные действия. Количество сторон может быть разным, например, завещание является односторонней сделкой, договор купли-продажи, как правило, включает две стороны - продавца и покупателя, а многие договоры имеют многосторонний характер, например, договор мены.

Лица, чьи права и законные интересы затрагиваются совершением нотариального действия, непосредственно не участвуют в совершении нотариального действия, однако имеют юридический интерес в отношении результата нотариального производства, в связи с чем вправе оспорить в судебном порядке совершенное действие, например супруг может оспорить сделку отчуждения недвижимости, если она была осуществлена без его согласия (п. 3 ст. 35 СК РФ).

Лица, способствующие совершению нотариального действия, не имеют в нем собственного материально-правового или юридического интереса. Однако их деятельность способствует достижению задач нотариальной деятельности и успешному осуществлению функций нотариата в правовой системе. Например, переводчик обеспечивает понимание нотариального акта и нотариальной деятельности стороной, которая не владеет языком нотариального производства.

2. Стороны нотариального действия - это лица, в отношении которых оно совершается. В этом качестве выступают в зависимости от характера и содержания нотариального действия как все стороны нотариально удостоверяемой сделки, когда она является многосторонней, так и лица, обратившиеся за удостоверением завещания, за получением наследства, за удостоверением факта, за свидетельствованием подлинности подписи или верности копии и т.д. - односторонних юридических действий.

Стороны нотариального производства имеют целый ряд правомочий. В частности, они имеют право:

- участвовать в нотариальном производстве лично либо через представителя;
- выбирать нотариуса для совершения нотариального действия, если его совершение не отнесено к компетенции определенного нотариуса;
- участвовать в соответствии с гражданским законодательством в составлении условий нотариально удостоверяемого документа;
- получать содействие от нотариуса в осуществлении их прав и защите законных интересов;
- получать разъяснение об их правах и обязанностях;
- быть предупрежденными о последствиях совершаемых нотариальных действий с тем, чтобы юридическая неосведомленность не могла быть использована им во вред;
- на получение установленных законом льгот по оплате нотариального тарифа;
- на сохранение в тайне сведений и информации, сообщенной ими нотариусу;
- на обжалование действий (бездействия) нотариуса или отказа в совершении нотариального действия.

Обязанности сторон нотариального производства заключаются в следующем. Они вытекают из правил нотариального производства, отражая основные его составляющие. В частности, заинтересованные лица:

- обязаны представить нотариусу документы и сведения, необходимые для совершения нотариального действия, а также представить иные запрошенные нотариусом документы. Иначе нотариус в случае несоответствия представленных документов законодательству РФ или международным договорам обязан

отказаться в совершении нотариального действия;

- кроме того, стороны нотариального производства обязаны уплатить установленный федеральным законом размер нотариального тарифа, если не имеют соответствующих льгот и т.д.

3. Лица, чьи права и законные интересы затрагиваются совершением нотариального действия, защищаются в нотариальном производстве различным образом. К их числу относятся самые разные категории лиц.

Например, согласно [п. 1 ст. 558](#) ГК РФ существенным условием договора продажи жилого дома, квартиры, части жилого дома или квартиры, в которых проживают лица, сохраняющие в соответствии с законом право пользования этим жилым помещением после его приобретения покупателем, является перечень этих лиц с указанием их прав на пользование продаваемым жилым помещением. Поэтому нотариус в этом случае обязан включить соответствующее положение в текст нотариально удостоверяемого договора, установив круг таких лиц на основании документов с места жительства граждан.

Иначе защищаются права таких лиц в случае продажи доли в праве общей собственности согласно [ст. 250](#) ГК РФ. Остальные участники долевой собственности должны быть извещены продавцом доли о намерении продать свою долю, что должно быть осуществлено и в рамках нотариального производства. Здесь необходимы активные действия по извещению других участников долевой собственности о будущей сделке.

Такая же модель более активного участия установлена в [п. 3 ст. 35](#) СК РФ, когда нотариус обязан получить нотариально удостоверенное согласие другого супруга на совершение одним из супругов сделки по распоряжению имуществом, права на которое подлежат государственной регистрации, сделки, для которой законом установлена обязательная нотариальная форма, или сделки, подлежащей обязательной государственной регистрации.

Лицам, чьи права и законные интересы затрагиваются совершением нотариального действия, также предоставлены определенные права, в частности, они вправе:

- располагать информацией о совершаемом нотариальном действии;
- выразить в той либо иной форме отношение к совершаемой сделке, например дать согласие на совершение сделки;
- оспорить совершенную сделку, если они не были извещены о ее совершении и не были учтены их права и законные интересы. Например, согласно [п. 3 ст. 250](#) ГК РФ при продаже доли с нарушением преимущественного права покупки любой другой участник долевой собственности имеет право в течение трех месяцев требовать в судебном порядке перевода на него прав и обязанностей покупателя. Аналогичное право предоставлено супругам согласно [п. 3 ст. 35](#) СК РФ.

Таким образом, указанные лица вправе быть информированными о совершении нотариального действия, а также в ряде случаев лично участвовать при его совершении. Хотя они не относятся к числу сторон сделки, тем не менее без совершения ими юридически значимых действий и (или) учета их законных прав и интересов совершение нотариального действия будет невозможным. Приведенные правила нотариального производства вытекают из принципов активной помощи нотариуса в осуществлении прав и объективной истинности нотариальных актов.

Правовое положение **лиц, способствующих совершению нотариального действия, но не имеющих в нем собственного материально-правового интереса**, характеризуется следующим. Такие лица способствуют повышению доказательственного значения нотариальных действий, обеспечивая тем самым возможность в случае возникновения спора подтверждения фактических обстоятельств, при которых оно совершалось, например свидетели ([ст. ст. 1123, 1124, 1126, 1129](#) и другие статьи ГК РФ).

Кроме того, такие лица оказывают содействие в осуществлении прав и исполнении обязанностей участниками нотариального производства, а также нотариусу, например, переводчик путем перевода ([ст. 10](#) Основ); исполнитель завещания путем оказания юридических действий по исполнению воли наследодателя, выраженной в завещании ([ст. ст. 1133 - 1136](#) ГК РФ); гражданин, подписывающий за сторону нотариального производства нотариальный документ вследствие физических недостатков, болезни, иных причин последнего ([ст. 44](#) Основ, [ст. 160, 1125](#) ГК РФ).

В ряде случаев неучастие в совершении нотариального действия лиц, способствующих совершению нотариального действия, либо их ненадлежащий статус могут привести к недействительности самого нотариального акта. Например, согласно [п. 3 ст. 1124](#) ГК РФ в случае, когда при составлении, подписании, удостоверении завещания или передаче его нотариусу присутствие свидетеля является обязательным, отсутствие свидетеля при совершении указанных действий влечет за собой недействительность завещания, а несоответствие свидетеля требованиям [п. 2 ст. 1124](#) ГК РФ может являться основанием признания завещания недействительным.

Правосубъектность участников нотариального производства. Для характеристики правового положения участников нотариального права также необходимо наличие правоспособности и дееспособности, содержание которых выводится из соответствующих отраслей права, прежде всего гражданского, определяющего статус субъектов гражданского оборота. Поэтому в настоящем учебнике нет смысла повторять

положения курса гражданского права о гражданской правоспособности и дееспособности, которые изучались ранее и не имеют специфики выражения в нотариальном праве.

Глава 6. ОРГАНЫ НОТАРИАЛЬНОГО СООБЩЕСТВА

§ 1. Организация нотариата и нотариального самоуправления

1. Понятие и основы правового статуса нотариальных палат. Организация нотариальной профессии исторически сложилась по цеховому принципу. Профессионально-сословная организация нотариусов в палаты восходит своими истоками к итальянскому средневековому праву, откуда этот институт был перенят французским правом, а затем - германским <1>.

<1> См.: Ассенмахер Г.-Й. Нотариальная палата // Современный нотариат. Структуры и задачи. Кельн, 1993. С. 191.

Нотариусы, работая в небюджетной сфере, должны иметь общие стандарты и правила в силу публично-правового статуса профессии. Поскольку в системе латинского нотариата нотариус не является государственным служащим, соответственно, органы государства не могут осуществлять непосредственного руководства профессией. Поэтому нотариусы объединяются в свои профессиональные органы - **нотариальные палаты** на основе обязательного членства.

Например, во Франции коллективная организация нотариата была установлена Законом от 25 вантаза XI г., предусмотревшим только окружные дисциплинарные палаты, ставшие впоследствии департаментскими и междепартаментскими. Современная система профессиональных органов нотариата Франции - нотариальные палаты, региональные советы и Высший совет нотариата <1>. Аналогичная организация нотариата в других странах системы латинского нотариата. В этом плане можно построить своеобразную пирамиду. Нотариусы отдельных регионов объединяются в нотариальные палаты, которые образуют на общегосударственном уровне центральный орган, который может носить самое разное название - Федеральная нотариальная палата (в ФРГ и России), Высший совет нотариата (во Франции) и т.д. Высшие органы нотариата отдельных государств входят в Международный союз нотариата как международную неправительственную организацию, объединяющую нотариаты более 86 государств.

<1> См.: Пиепу Ж.-Ф., Ягр Ж., Профессиональное нотариальное право / Пер. с фр. И.Г. Медведева. М.: Юристъ, 2001. С. 80. Об органах нотариального сообщества см.: Там же. С. 79 - 90.

Функции нотариальных палат. Нотариальные палаты выполняют различные функции. Однако практически во всех государствах системы латинского нотариата их полномочия сводятся к следующим:

- во-первых, нотариальные палаты являются профессиональными объединениями, основанными на обязательном членстве нотариусов. Они содержатся за счет средств (взносов) самих нотариусов;

- во-вторых, управляют делами нотариальной палаты его органы - общее собрание нотариусов, избранные ими президент палаты, коллегиальный выборный орган (правление, совет). Кроме того, работу ведет профессиональный аппарат сотрудников (в составе управления делами, исполнительная дирекция), не являющихся нотариусами и обеспечивающих повседневную деятельность палат. Нотариальные палаты образуют также комиссии и советы по отдельным направлениям своей деятельности, гарантийные кассы, научные и методические советы;

- в-третьих, палаты осуществляют в отношении нотариусов дисциплинарные и контрольные функции, осуществляют проверки профессиональной деятельности, вправе ставить вопрос о лишении права нотариальной деятельности;

- в-четвертых, совместно с государственными органами, как правило, юстиции, осуществляют ряд государственных функций, в частности, при определении численности нотариусов, их назначении на должность и т.д.;

- в-пятых, оказывают помощь в исполнении профессиональных обязанностей нотариусами посредством повышения их квалификации, организации страхования, участия в судебных процессах и т.д.

Нотариальная палата субъекта Российской Федерации. В России в соответствии со [ст. 24](#) Основ нотариальная палата является некоммерческой организацией, представляющей собой профессиональное объединение, основанное на обязательном членстве нотариусов, занимающихся частной практикой. Следует сразу подчеркнуть, что **нотариальная палата - это особый субъект публичного права**, не имеющий ничего общего ни с общественным, ни с профессиональным объединением, союзом, ассоциацией и т.д. в смысле, который вкладывает в данные понятия гражданское законодательство. Членами нотариальной палаты могут быть также лица, сдавшие квалификационный экзамен, но не являющиеся нотариусами.

Нотариальные палаты образуются в каждом из субъектов РФ. При этом в каждом регионе должна образовываться только одна нотариальная палата.

Исключительность нотариальной палаты субъекта Российской Федерации. Такая позиция поддержана Верховным Судом РФ, оставившим в силе решение Мурманского областного суда о признании недействительной регистрации второй - Мурманской нотариальной палаты и обязавшим управление юстиции администрации Мурманской области исключить ее из государственного реестра некоммерческих организаций <1>.

<1> Бюллетень Верховного Суда РФ. 1999. N 10. С. 2, 3.

Согласно **Определению** Судебной коллегии Верховного Суда РФ от 19 апреля 1999 г. **Основы** устанавливают единую, заранее определенную по составу, организованную по территориальному принципу систему, состоящую из нотариальных палат субъектов РФ, объединенных в Федеральную нотариальную палату. Данное построение обусловлено спецификой нотариата, призванного обеспечить защиту прав и законных интересов граждан и юридических лиц, необходимостью организации государством эффективного контроля за деятельностью нотариусов, совершающих нотариальные действия от имени Российской Федерации (ст. 1 Основ), публично-правовым назначением нотариальных палат, наделенных государством отдельными управленческими и контрольными полномочиями в целях обеспечения в нотариальной деятельности гарантий прав и свобод граждан (п. 3 ст. 12, ч. 1 ст. 34 Основ). Возможность создания помимо нотариальных палат субъектов РФ других нотариальных палат **Основы** о нотариате не предусматривают.

Устав нотариальной палаты принимается собранием членов нотариальной палаты и регистрируется в порядке, установленном для регистрации уставов общественных объединений. Однако такой порядок регистрации не означает, что нотариальная палата является общественным объединением. Она относится по своей правовой природе к саморегулируемым организациям, которым передан ряд полномочий государства по регулированию профессиональной деятельности. Тем самым государство снимает с себя часть расходов по содержанию аппарата управления и перелагает их на самих лиц, осуществляющих соответствующий вид юридической деятельности.

Содержание устава нотариальной палаты всегда специфично, отражая ее структуру и полномочия, предусмотренные нотариальным законодательством. Поэтому тоже было бы неверным помещать нотариальную палату среди других видов объединений как, например, политические партии, фонды и т.д.

Конституционный Суд РФ о нотариальных палатах. Данное положение было подчеркнуто в **Постановлении** Конституционного Суда РФ от 19 мая 1998 г. N 15-П по делу о проверке конституционности отдельных положений ст. ст. 2, 12, 17, 24 и 34 Основ. Здесь был подчеркнут целый ряд важных концептуальных политико-правовых положений.

Осуществление нотариусами нотариальных функций от имени государства предопределяет их публично-правовой статус и обуславливает необходимость организации государством эффективного контроля за деятельностью, включая деятельность нотариусов, занимающихся частной практикой и в качестве таковых принадлежащих к лицам свободной профессии.

Публично-правовое предназначение нотариальных палат проявляется прежде всего в том, что они осуществляют контроль за исполнением нотариусами, занимающимися частной практикой, своих профессиональных обязанностей, а также обращаются в суд с ходатайствами или представлениями о лишении их права нотариальной деятельности за нарушение законодательства (п. 3 ч. 5 ст. 12, ч. 2 ст. 17 и ч. 1 ст. 34 Основ). Реализация такого рода полномочий предполагает обязательность членства в нотариальной палате нотариусов, занимающихся частной практикой (ч. 4 ст. 2 и ч. 1 ст. 24 Основ). Последнее выступает в качестве установленного законодателем условия их профессиональной деятельности. С момента наделения в определенном законом порядке полномочиями по осуществлению частной нотариальной деятельности нотариус в силу закона автоматически становится членом соответствующей нотариальной палаты как профессионального объединения, на которое государство возлагает ответственность за обеспечение надлежащего качества нотариальных действий.

Кроме того, нотариальные палаты выполняют и другие специфические публично значимые задачи. Именно в силу публичного предназначения нотариальных палат для их организации неприемлем принцип добровольности, характерный для членства в других объединениях, которые создаются в целях удовлетворения духовных и иных нематериальных потребностей граждан исключительно на основе общности их интересов (ст. 30 Конституции РФ; ст. 117 ГК РФ, ч. 1 ст. 3 Федерального закона от 19 мая 1995 г. N 82-ФЗ "Об общественных объединениях").

Обязательное членство занимающихся частной практикой нотариусов в нотариальной палате как условие занятия указанной профессией не затрагивает ни конституционный принцип равенства, ни конституционные права на свободу объединения и свободный выбор рода деятельности и профессии (ст. ст. 19, 30 и 37 Конституции РФ), поскольку государство вправе устанавливать для всех граждан, желающих осуществлять

публичную (нотариальную) деятельность, обязательные условия назначения на должность и пребывания в должности.

2. Организация работы нотариальной палаты и ее полномочия. Нотариальная палата является юридическим лицом и организует свою работу на принципах самоуправления. Органами нотариальной палаты являются:

- 1) общее собрание членов нотариальной палаты;
- 2) президент нотариальной палаты;
- 3) правление нотариальной палаты;
- 4) ревизионная комиссия нотариальной палаты;
- 5) иные органы, создание которых предусмотрено уставом нотариальной палаты.

Однако высшим органом нотариальной палаты является собрание членов нотариальной палаты.

Президент, правление и ревизионная комиссия нотариальной палаты избираются общим собранием членов нотариальной палаты. Выборы президента и правления нотариальной палаты осуществляются тайным голосованием.

Избранным в органы нотариальной палаты может быть любой нотариус, занимающийся частной практикой и являющийся членом этой нотариальной палаты. Право такого нотариуса быть избранным в органы нотариальной палаты не может быть ограничено ее уставом. Одно и то же лицо не может занимать должность президента нотариальной палаты более двух сроков подряд. С утратой лицом статуса нотариуса прекращаются его полномочия в соответствующих органах нотариальной палаты.

В случае признания выборов президента нотариальной палаты несостоявшимися или в случае досрочного прекращения полномочий президента нотариальной палаты выборы президента нотариальной палаты назначаются не позднее чем через три месяца со дня признания данных выборов несостоявшимися или прекращения полномочий президента нотариальной палаты.

В случае если в результате голосования по выборам президента нотариальной палаты при числе кандидатов в президенты более двух ни одно лицо не набрало большинство голосов, в тот же день проводится второй тур голосования, в котором участвуют два кандидата, набравшие наибольшее число голосов.

При голосовании на общем собрании членов нотариальной палаты члены нотариальной палаты, являющиеся нотариусами, занимающимися частной практикой, имеют право решающего голоса, а другие члены нотариальной палаты - право совещательного голоса. Решения общего собрания членов нотариальной палаты принимаются простым большинством голосов (более 50% голосов) участвующих в его заседании лиц с правом решающего голоса.

Решения иных органов нотариальной палаты принимаются простым большинством голосов (более 50% голосов) участвующих в заседании соответствующего органа лиц, если иное не предусмотрено уставом нотариальной палаты.

Нотариальная палата представляет и защищает интересы нотариусов, оказывает им помощь и содействие в развитии частной нотариальной деятельности; организует стажировку лиц, претендующих на должность нотариуса, и повышение профессиональной подготовки нотариусов; возмещает затраты на экспертизы, назначенные судом по делам, связанным с деятельностью нотариусов; организует страхование нотариальной деятельности. Законодательством субъектов РФ могут быть предусмотрены дополнительные полномочия нотариальной палаты.

Размер членских взносов и других платежей членов нотариальной палаты, необходимых для выполнения ее функций, определяется общим собранием членов нотариальной палаты не реже чем один раз в два года. Размер членских взносов устанавливается с учетом утвержденной общим собранием членов нотариальной палаты сметы доходов и расходов нотариальной палаты на очередной финансовый год. Возврат внесенных в нотариальную палату членских взносов и других платежей членов нотариальной палаты не допускается, за исключением излишне уплаченных сумм.

3. Федеральная нотариальная палата России. Нотариальные палаты отдельных субъектов РФ объединяются на уровне Федерации и образуют для организации совместной деятельности, координации и представления своих интересов Федеральную нотариальную палату (ФНП).

Согласно **ст. 29 Основ ФНП является некоммерческой организацией, представляющей собой профессиональное объединение нотариальных палат субъектов РФ.** Федеральная нотариальная палата является юридическим лицом и организует свою деятельность на принципах самоуправления. Деятельность ФНП осуществляется в соответствии с законодательством Российской Федерации и уставом.

Полномочия ФНП определяются **Основами**, а также ее уставом. В частности, ФНП:

- осуществляет координацию деятельности и контроль за деятельностью нотариальных палат;
- представляет интересы нотариальных палат в органах государственной власти и управления, на предприятиях, в учреждениях, организациях;
- обеспечивает защиту социальных и профессиональных прав нотариусов, занимающихся частной практикой;

- участвует в проведении экспертиз проектов законов Российской Федерации по вопросам, связанным с нотариальной деятельностью;
- обеспечивает повышение квалификации нотариусов, стажеров и помощников нотариусов;
- организует страхование нотариальной деятельности;
- предоставляет интересы нотариальных палат в международных организациях;
- обеспечивает создание и функционирование единой информационной системы нотариата;
- размещает в информационно-телекоммуникационных сетях для свободного доступа неограниченного круга лиц в случаях, предусмотренных настоящими **Основами**, сведения, содержащиеся в единой информационной системе нотариата;
- обеспечивает электронное взаимодействие нотариусов и государственных и муниципальных информационных систем с использованием инфраструктуры, обеспечивающей информационно-технологическое взаимодействие таких информационных систем, используемых для предоставления государственных и муниципальных услуг в электронной форме;
- обеспечивает возможность проверки нотариусами соответствующих требованиям, установленным Федеральным **законом** от 6 апреля 2011 г. N 63-ФЗ "Об электронной подписи" (далее - Федеральный закон от 6 апреля 2011 г. N 63-ФЗ), квалифицированных электронных подписей лиц, с которыми нотариусы осуществляют электронное взаимодействие;
- осуществляет формирование компенсационного фонда и управление им;
- осуществляет в установленном порядке компенсационные выплаты из компенсационного фонда;
- утверждает порядок определения обязательного для применения нотариусами и экономически обоснованного предельного размера платы за оказание услуг правового и технического характера;
- ежегодно устанавливает предельные размеры платы за оказание нотариусами услуг правового и технического характера для каждого субъекта Российской Федерации;
- размещает на своем официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети Интернет информацию о предельных размерах платы за оказание нотариусами услуг правового и технического характера, а также о конкретных размерах такой платы в каждом субъекте Российской Федерации.

Федеральная нотариальная палата создает фонд социальной поддержки ФНП и ежегодно формирует программу социальной поддержки. Для этого нотариальные палаты обязаны участвовать в формировании фонда социальной поддержки, который является обособленным имуществом, принадлежащим ФНП на праве собственности и формируемым в том числе за счет отчислений от членских взносов нотариальных палат в размере не менее чем 5% членского взноса нотариальной палаты, взимаемого в соответствии с **ч. 2 ст. 32 Основ**. Размер таких отчислений нотариальных палат на предстоящий год устанавливается решением собрания представителей нотариальных палат ежегодно.

Органы ФНП. Высшим органом ФНП является **собрание представителей нотариальных палат**. Руководят ФНП избранные тайным голосованием на собрании представителей нотариальных палат **Правление** и **Президент ФНП**.

Полномочия собрания представителей нотариальных палат, Правления Федеральной нотариальной палаты, Президента ФНП регламентируются **ст. ст. 29 - 32 Основ** и уставом ФНП. Размер взносов и других платежей членов ФНП, необходимых для выполнения ее функций, определяет собрание представителей нотариальных палат <1>.

<1> Информацию о работе ФНП России можно получить из целого ряда источников. Рекомендуем официальный web-сайт ФНП в Интернете: www.notariat.ru.

§ 2. Взаимоотношения органов нотариального сообщества с государственными органами

Принципы взаимоотношений государства и нотариата заключаются в следующем. Прежде всего один из базовых принципов системы латинского нотариата гласит: "Функция нотариата - государственное служение, которое нотариус осуществляет независимым образом, не входя в иерархию государственных служащих или служащих общественных организаций" <1>. Поэтому неправильно противопоставлять нотариат государству исходя из того, что **нотариусы выполняют общегосударственные функции и реализуют публично-правовые полномочия**.

<1> Нотариальный вестник. 1998. N 10. С. 47.

Полномочия государства в нотариальной сфере осуществляют органы Министерства юстиции РФ, и нотариат в целом входит в их систему. Органы юстиции осуществляют возложенные на них **Основами** функции государственного контроля за нотариальной деятельностью. Тем самым государство не осуществляет

непосредственного оперативного контроля за небюджетным нотариатом, а решает наиболее значимые вопросы нотариальной деятельности. Оперативный контроль за исполнением профессиональных обязанностей осуществляется органами юстиции в отношении государственных нотариусов.

Особенностью реализации полномочий органов юстиции в отношении небюджетного нотариата является их совместное осуществление с нотариальными палатами, что позволяет более квалифицированно и компетентно разрешать возникающие вопросы с учетом интересов как государства, так и нотариального сообщества, сочетая государственный и профессиональный подходы.

Совместная компетенция органов юстиции и палат. К совместной компетенции согласно [Основам](#) отнесено решение следующих вопросов. Орган юстиции совместно с нотариальной палатой:

- учреждает и ликвидирует должность нотариуса;
- определяет количество должностей нотариусов в каждом из нотариальных округов;
- изменяет территорию деятельности нотариуса;
- формирует квалификационную комиссию в соответствии с Положением о квалификационной комиссии под председательством руководителя юстиции;
- организует проведение конкурсов на вакантные должности нотариусов из числа лиц, имеющих право претендовать на занятие должности;
- принимает решение о передаче документов, хранящихся у нотариуса, чьи полномочия прекращаются, другому нотариусу;
- наделяет полномочиями лицо, временно замещающее отсутствующего нотариуса, по предложению замещаемого из числа лиц, отвечающих требованиям [ст. 2 Основ](#);
- осуществляет контроль за исполнением правил нотариального делопроизводства.

Раздел III. ПРОФЕССИОНАЛЬНАЯ ЭТИКА И КОНТРОЛЬ НОТАРИАЛЬНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

Глава 7. ЭТИКА В ДЕЯТЕЛЬНОСТИ НОТАРИУСОВ

§ 1. Профессиональная этика латинских нотариусов

Истоки профессиональной этики. Вопросы профессиональной этики занимают значительное место в деятельности нотариусов, поскольку к нотариусу предъявляются высокие требования и как к профессиональному юристу, и как человеку с точки зрения его личных качеств и поведения во внеслужебное время. Такой подход характерен для юридических профессий, представители которых выполняют публично-правовые функции независимо от того, являются ли они должностными лицами государства либо относятся к лицам так называемых либеральных профессий. Так, в России уже приняты и действуют этические правила для судей и адвокатов.

Этические нормы в профессии нотариуса складывались по мере развития института нотариата и получили свое завершённое оформление в специальных актах, принимаемых самим нотариальным сообществом. Первые принципы и формальные правила нотариальной дисциплины находят еще в правилах, установленных римскими императорами, особенно Юстинианом в V в. н.э. <1>.

<1> См.: Никлаус Р. Нотариальная этика. Основные принципы и случаи из практики // Развитие небюджетного нотариата в России: квалифицированная юридическая помощь, защита прав граждан и юридических лиц. М., 2000. С. 45.

Значение профессиональной этики заключается прежде всего в особом доверительном характере взаимоотношений нотариусов с лицами, обратившимися за его правовой помощью, а также касается всех других сторон профессиональной и частной жизни нотариуса. Нотариус должен избегать ситуаций, связанных с конфликтом интересов, а также соблазна использовать каким-либо образом ставшую ему известную информацию о частной жизни граждан, нередко юридически неосведомленных. Необходимым для профессии является незаинтересованность и честность нотариуса, которому доверяют свои тайны и от которого ждут взвешенного и обоснованного юридического совета. В этом плане нотариус, беседующий наедине со своими клиентами по поводу их частных дел, сродни священнику, исповедующему верующего.

Как справедливо отметил Папа Пий XII на конгрессе латинского нотариата (Рим, 1958 г.), для действенности советов нотариуса требуется соблюдение двух условий: "Признанная техническая компетентность и бесспорная нравственная порядочность".

В решениях XXII конгресса Международного союза латинского нотариата (Буэнос-Айрес, 1998 г.) подчеркивалось, что соблюдение этических правил в нотариальной деятельности представляет собой главный элемент всего построения профессии, отсутствие которого влечет невозможность адекватного осуществления

нотариальных функций <1>. В этом смысле нотариальной деонтологией охватываются практически все основные правила работы нотариуса, заключающиеся в его обязанностях как в рамках нотариального сообщества, так и при взаимоотношениях с лицами, обращающимися за правовой помощью нотариуса.

<1> См.: Медведев И.Г. Аналитический обзор по материалам работы последних конгрессов МСЛН // Центр нотариальных исследований: Материалы и статьи. Екатеринбург, 2003. Вып. 1. С. 103, 104.

Таким образом, соблюдение нотариусами определенного свода этических правил является условием жизнеспособности и выживания профессии. Если, предположим, для некоторых профессий необходимы прежде всего технические знания независимо от нравственных качеств работника, то для нотариуса, так же как и судьи, адвоката, ряда других юридических профессий, соблюдение этических правил и ограничений является обязательным в силу их статуса, характера и объема получаемой ими информации от частных лиц, значимости вопросов, по которым к ним обращаются.

§ 2. Профессиональная этика российского нотариуса

Регулирование нотариальной этики в России. Суть нотариальной этики отражена в [ст. 14](#) Основ законодательства Российской Федерации о нотариате (утв. ВС РФ 11 февраля 1993 г. N 4462-1), где приводится присяга нотариуса России: "Торжественно присягаю, что обязанности нотариуса буду исполнять в соответствии с законом и совестью, хранить профессиональную тайну, в своем поведении руководствоваться принципами гуманности и уважения к человеку".

Вопрос о нотариальной этике для нашей страны актуален и значим. На первом этапе развития небюджетного нотариата практически все нотариальные палаты субъектов РФ образовали комиссии по профессиональной этике и приняли свои кодексы профессиональной этики <1>. Нотариусами было осознано, что правила профессиональной этики исходят из самой сути данной юридической профессии и отражают требования к поведению нотариуса как во взаимоотношениях с коллегами, с органами нотариального сообщества, с лицами, обращающимися за совершением нотариальных действий, с персоналом нотариальной конторы, так и с государственными и иными органами, с которыми взаимодействует нотариус.

<1> См., например, информацию о Кодексе профессиональной этики нотариусов Москвы: Стешенко Л.А., Шамба Т.М. Нотариат в Российской Федерации. М.: Норма, 2001. С. 112 - 116.

Согласно [ст. 6.1](#) Основ [Кодекс](#) профессиональной этики нотариусов в Российской Федерации устанавливает требования к профессиональной этике нотариуса и лица, его замещающего, а также основания возникновения дисциплинарной ответственности нотариуса, порядок привлечения его к дисциплинарной ответственности и меры дисциплинарной ответственности нотариуса, занимающегося частной практикой, и лица, его замещающего.

Дисциплинарная ответственность нотариуса устанавливается только за виновные действия, приведшие к нарушению требований, установленных [Кодексом](#) профессиональной этики нотариусов в Российской Федерации. Решение о привлечении нотариуса, занимающегося частной практикой, и лица, его замещающего, к дисциплинарной ответственности принимается нотариальной палатой субъекта РФ и может быть обжаловано в суд.

[Кодекс](#) профессиональной этики нотариусов в Российской Федерации был принят собранием представителей нотариальных палат 16 января 2015 г. и утвержден Министерством юстиции РФ.

[Кодекс профессиональной этики нотариусов в Российской Федерации.](#) [Кодекс](#) является документом прямого действия и распространяет свое действие на всех нотариусов системы небюджетного нотариата. Такой порядок является более предпочтительным в силу единства статуса нотариуса и его общенационального характера. Поскольку нотариусы осуществляют свои полномочия в соответствии с единым правовым стандартом, то и этические требования к ним также должны быть едиными. В нотариальных палатах принимаются Положения о комиссиях по профессиональной этике, регламентирующие порядок проведения разбирательств в соответствии с [Кодексом](#).

[Кодекс](#) включает в себя 13 глав и в качестве правовых и методологических посылок исходит из [Основ](#), Модельного кодекса нотариальной этики (принятого на Международном конгрессе нотариата в 2013 г.), опыта аналогичных кодексов нотариатов других государств. [Кодекс](#) формулирует профессиональные и морально-этические стандарты нотариальной деятельности и личного поведения нотариуса, характеристику нарушений профессиональной дисциплины и этики, принципы и виды ответственности, порядок наложения и снятия взысканий, а также меры поощрения нотариуса.

Профессиональный [Кодекс](#) российских нотариусов охватывает собой по примеру нотариатов других государств как основные функциональные полномочия нотариусов, которые относятся к числу их юридических

обязанностей, так и положения большей частью нравственного характера, которые вытекают из существа профессии. Например, отраженная в **Кодексе** обязанность сохранять профессиональную тайну, а также соблюдать требование об обязательном страховании нотариальной деятельности является одновременно и юридической обязанностью нотариусов. В то же время обязанность относиться к коллегам по юридической профессии в духе уважения, доверия и благожелательного сотрудничества носит характер нормы морали и прямо не является юридической обязанностью.

Кодекс закрепляет обязанности нотариуса в отношениях с физическими и юридическими лицами, с нотариальной палатой, с коллегами и нотариальным сообществом, с органами государственной власти и органами местного самоуправления, раскрывает обязанности нотариуса во внеслужебное время, дает характеристику дисциплинарных проступков, приводит перечень мер профессионального воздействия, включая в их число не только традиционные замечание, выговор, возможность обращения в суд, но и применение денежных взысканий. **Кодекс** также содержит порядок наложения дисциплинарных взысканий, а также говорит и о мерах поощрения нотариусов.

Заключение. Таким образом, нотариальная этика охватывает собой практически весь спектр нотариальной деятельности, отражая необходимость самоорганизации профессии и стремления нотариального сообщества к контролю за "качеством" своих рядов. Поэтому, как справедливо отмечает Р. Никлаус, необходимо, с одной стороны, донести до общественности реальный и позитивный образ профессии нотариуса, а с другой - что очень важно, следовать правилам безупречного поведения <1>.

<1> См.: Никлаус Р. Нотариальная этика. Основные принципы и случаи из практики // Развитие небюджетного нотариата в России: квалифицированная юридическая помощь, защита прав граждан и юридических лиц. М., 2000. С. 45.

Глава 8. КОНТРОЛЬ ЗА ДЕЯТЕЛЬНОСТЬЮ НОТАРИУСА

§ 1. Понятие и формы контроля за деятельностью нотариусов

Одним из важнейших значений в функционировании органов нотариата является контроль за профессиональной деятельностью нотариусов, который имеет свои особенности.

Вопросы контроля за деятельностью нотариусов регулируются **гл. VII** Основ законодательства РФ о нотариате, в частности **ст. 33** посвящена вопросам судебного контроля, **ст. 34** - вопросам профессионального контроля за деятельностью нотариусов.

Формами контроля за деятельностью нотариусов можно назвать:

- профессиональный контроль;
- налоговый контроль и контроль органов, взимающих обязательные платежи в государственные внебюджетные фонды;
- судебный контроль;
- контроль органов уголовной юстиции.

Каждая форма контроля за деятельностью нотариусов имеет свои цели и задачи.

Так, **целями** проверки профессиональной деятельности нотариусов являются контроль нотариальных палат за исполнением нотариусами профессиональных обязанностей по защите прав и законных интересов граждан и юридических лиц и соблюдение нотариусами требований законодательства Российской Федерации, нормативных актов субъекта РФ, Устава палаты, решений общего собрания нотариусов и правления палаты, выявление допущенных ошибок при совершении нотариальных действий, а также предупреждение их совершения в будущем.

Основными **задачами** проведения проверок исполнения профессиональных обязанностей нотариусами являются:

- контроль за исполнением нотариусами профессиональных обязанностей;
- подготовка и представление на рассмотрение правления палаты заключений (справок) о проведенных проверках;
- содействие в развитии нотариальной деятельности;
- повышение профессионального уровня нотариусов путем обобщения нотариальной практики;
- выявление и устранение причин, порождающих нарушения законности при совершении нотариальных действий.

§ 2. Процедуры осуществления отдельных видов внесудебного контроля за деятельностью нотариусов

Профессиональный контроль. **Статья 34** Основ законодательства РФ о нотариате устанавливает, что

контроль за исполнением профессиональных обязанностей нотариусами, работающими в государственных нотариальных конторах, осуществляют федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий функции по контролю в сфере нотариата, и его территориальные органы, т.е. органы юстиции, а нотариусами, занимающимися частной практикой, - нотариальные палаты.

Проверка организации работы нотариуса проводится один раз в четыре года. Первая проверка организации работы нотариуса, впервые приступившего к осуществлению нотариальной деятельности, должна быть проведена через год после надления его полномочиями нотариуса.

Законодательством субъектов РФ могут быть предусмотрены иные сроки проведения проверок организации работы нотариуса.

В большинстве нотариальных палат действуют положения о проведении проверок профессиональной деятельности нотариусов. Такими актами устанавливаются:

- сроки проведения проверок;
- виды проверок;
- организация проведения проверки;
- права и обязанности лиц, осуществляющих проверку, и нотариуса, деятельность которого подлежит проверке;
- рассмотрение итогов проверки и иные вопросы.

Виды проверок. Проверки профессиональной деятельности нотариусов можно разделить на три вида:

- плановые комплексные проверки деятельности нотариуса. Они осуществляются в соответствии с графиком проведения проверок, утвержденным в установленном порядке нотариальной палатой;
- внеплановые проверки, которые осуществляются на основании поступивших в нотариальную палату жалоб либо иных обращений граждан, органов государственной власти, муниципальных органов, представления органа юстиции на территории субъекта РФ, судов, прокуратуры, общественных организаций в соответствии с решениями правления и иного органа нотариальной палаты;

- повторные (контрольные) проверки. Они осуществляются в случае, когда в результате проведения плановой или внеплановой проверки были выявлены существенные недостатки и нарушения законодательства.

Организация проведения проверки. Для проведения проверок создается комиссия, в которую входят сотрудники нотариальной палаты и, в зависимости от принятых в данной палате положений о проведении проверок, нотариусы, имеющие определенный стаж работы.

Перед проведением плановых проверок комиссия оповещает нотариуса о сроках проведения проверки, отбирает и изучает поступившие в палату жалобы, обращения, заявления, статистические и иные отчеты о деятельности нотариуса, материалы предыдущей проверки, а также иные имеющиеся в нотариальной палате материалы, связанные с профессиональной деятельностью проверяемого нотариуса.

Нотариус создает надлежащие условия для проведения проверки и предоставляет членам комиссии все документы, относящиеся к его профессиональной деятельности, а также документы, касающиеся финансово-хозяйственной деятельности, страхования профессиональной ответственности, уплаты членских взносов в палату, статистические отчеты. В ходе проверки берутся объяснения от нотариуса по поводу выявленных при проверке нарушений.

Должностные лица нотариальной палаты и нотариусы, участвующие в проверке, обязаны сохранять тайну совершения нотариальных действий. За разглашение тайны и причинение нотариусу, занимающемуся частной практикой, ущерба виновные несут ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Предметом проверки являются:

- организация деятельности нотариуса и условия труда в его конторе;
- соответствие печати нотариуса и содержащейся на ней информации установленным требованиям;
- бухгалтерская и статистическая отчетность, правильность взысканного нотариального тарифа на основании документов, подтверждающих расчеты нотариуса с физическими и юридическими лицами;
- правильность уплаты членских взносов нотариусом;
- законность совершения нотариальных действий;
- ведение реестров нотариальных действий;
- соблюдение тайны нотариальных действий;
- выполнение требований устава нотариальной палаты, решений собраний членов нотариальной палаты и правления нотариальной палаты, Профессионального кодекса нотариусов Российской Федерации;
- жалобы, поступившие в адрес нотариуса;
- другие вопросы деятельности нотариуса.

Нотариусы обязаны представлять должностным лицам, уполномоченным на проведение проверок, сведения и документы, касающиеся расчетов с физическими и юридическими лицами. В соответствии со [ст. 28](#) Основ нотариальная палата может истребовать от нотариуса (лица, замещающего временно отсутствующего нотариуса) представления сведений о совершенных нотариальных действиях, иных документов, касающихся

его финансово-хозяйственной деятельности.

По окончании проверки комиссия, осуществляющая проверку, коллегиально с участием нотариуса, профессиональные обязанности которого проверяются, обсуждает выявленные проверкой недостатки в работе нотариуса, а также нарушения законодательства при совершении нотариальных действий.

По результатам проверки составляется акт проверки, в котором отражаются проверенные аспекты деятельности нотариуса.

В акте также отражаются выявленные недостатки и нарушения законодательства (если таковые имели место), а также положительный опыт в работе нотариуса и рекомендации членов комиссии по устранению выявленных недостатков. Акт составляется в трех экземплярах и подписывается всеми членами комиссии и нотариусом.

Организация проверок нотариусов, занимающихся частной практикой, по вопросам нотариального делопроизводства регламентируется [гл. XIII](#) Правил нотариального делопроизводства, утвержденных Приказом Министерства юстиции РФ от 16 апреля 2014 г. N 78.

Вопросы контроля за совершением нотариальных действий должностными лицами местного самоуправления регламентированы [ст. 33.1](#) Основ. Территориальный орган юстиции на основании информации о наличии нарушения законодательства Российской Федерации о нотариальной деятельности в действиях (бездействии) лиц, указанных в [ч. 4 ст. 1](#) Основ, проводит проверку в порядке, установленном федеральным органом юстиции.

§ 3. Судебный и налоговый контроль за деятельностью нотариусов

Судебный контроль. Споры с участием нотариусов, в том числе налоговые споры между налоговыми органами и нотариусами, рассматриваются в судах общей юрисдикции.

Выделяют два вида судебного контроля:

- прямой;
- косвенный.

Прямой судебный контроль выражается в рассмотрении судами общей юрисдикции заявлений о совершенных нотариальных действиях либо об отказе в их совершении, а также исков о возмещении имущественного вреда, причиненного нотариусом при осуществлении его профессиональной деятельности.

Процедура осуществления прямого судебного контроля и его правила регулируются [гл. 37](#) ГПК РФ в рамках особого производства.

Заинтересованное лицо, считающее неправильным совершенное нотариальное действие или отказ в совершении нотариального действия, вправе подать заявление об этом в суд по месту нахождения нотариуса или по месту нахождения должностного лица, уполномоченного на совершение нотариальных действий.

Заявление подается в суд в течение 10 дней со дня, когда заявителю стало известно о совершенном нотариальном действии или об отказе в совершении нотариального действия.

Возникший между заинтересованными лицами спор о праве, основанный на совершенном нотариальном действии, рассматривается судом в порядке искового производства.

В соответствии со [ст. 311](#) ГПК РФ заявление о совершенном нотариальном действии или об отказе в его совершении рассматривается судом с участием заявителя, а также нотариуса, должностного лица, совершивших нотариальное действие или отказавших в совершении нотариального действия. Однако их неявка не является препятствием к рассмотрению заявления.

Решение суда, которым удовлетворено заявление о совершенном нотариальном действии или об отказе в его совершении, отменяет совершенное нотариальное действие или обязывает совершить такое действие.

Нотариус имеет право апелляционного обжалования решения суда в соответствии со [ст. 320](#) ГПК РФ.

Косвенный судебный контроль осуществляется при рассмотрении почти всех дел, связанных с нотариальными актами, при оспаривании их в исковом производстве при наличии споров между сторонами договора, например.

Налоговый контроль. Налоговый контроль за деятельностью нотариусов осуществляется на основании норм налогового законодательства.

Согласно [ст. 87](#) НК РФ существуют два вида налоговых проверок - камеральные проверки и выездные проверки.

Целью камеральной и выездной налоговых проверок является контроль за соблюдением налогоплательщиком, плательщиком сборов или налоговым агентом законодательства о налогах и сборах.

Камеральная налоговая проверка ([ст. 88](#) НК РФ) проводится по месту нахождения налогового органа на основе налоговых деклараций (расчетов) и документов, представленных налогоплательщиком, а также других документов о деятельности налогоплательщика, имеющих у налогового органа.

Камеральная налоговая проверка проводится уполномоченными должностными лицами налогового органа

в соответствии с их служебными обязанностями без какого-либо специального решения руководителя налогового органа в течение трех месяцев со дня представления налогоплательщиком налоговой декларации (расчета).

Если камеральной налоговой проверкой выявлены ошибки в налоговой декларации (расчете) и (или) противоречия между сведениями, содержащимися в представленных документах, либо выявлены несоответствия сведений, представленных налогоплательщиком, сведениям, содержащимся в документах, имеющихся у налогового органа, и полученным им в ходе налогового контроля, об этом сообщается налогоплательщику с требованием представить в течение пяти дней необходимые пояснения или внести соответствующие исправления в установленный срок.

При проведении камеральной налоговой проверки на основе уточненной налоговой декларации (расчета), в которой уменьшена сумма налога, подлежащая уплате в бюджет, по сравнению с ранее представленной налоговой декларацией (расчетом), налоговый орган вправе требовать у налогоплательщика представить в течение пяти дней необходимые пояснения, обосновывающие изменение соответствующих показателей налоговой декларации (расчета).

При проведении камеральной налоговой проверки налоговой декларации (расчета), в которой заявлена сумма полученного в соответствующем отчетном (налоговом) периоде убытка, налоговый орган вправе требовать у налогоплательщика представить в течение пяти дней необходимые пояснения, обосновывающие размер полученного убытка.

Лицо, проводящее камеральную налоговую проверку, обязано рассмотреть представленные налогоплательщиком пояснения и документы. Если после рассмотрения представленных пояснений и документов либо при отсутствии пояснений налогоплательщика налоговый орган установит факт совершения налогового правонарушения или иного нарушения законодательства о налогах и сборах, должностные лица налогового органа обязаны составить акт проверки в порядке, предусмотренном [ст. 100 НК РФ](#).

При проведении камеральных налоговых проверок налоговые органы вправе также истребовать в установленном порядке у налогоплательщиков, использующих налоговые льготы, документы, подтверждающие право этих налогоплательщиков на эти налоговые льготы.

Выездная налоговая проверка ([ст. 89 НК РФ](#)) проводится на территории (в помещении) налогоплательщика на основании решения руководителя (заместителя руководителя) налогового органа.

Выездная налоговая проверка в отношении одного налогоплательщика может проводиться по одному или нескольким налогам. Предметом выездной налоговой проверки является правильность исчисления и своевременность уплаты налогов, если иное не предусмотрено [НК РФ](#). В рамках выездной налоговой проверки может быть проверен период, не превышающий трех календарных лет, предшествующих году, в котором вынесено решение о проведении проверки, если иное не предусмотрено [НК РФ](#).

В случае представления налогоплательщиком уточненной налоговой декларации в рамках соответствующей выездной налоговой проверки проверяется период, за который представлена уточненная налоговая декларация. Налоговые органы не вправе проводить две и более выездные налоговые проверки по одним и тем же налогам за один и тот же период.

Налоговые органы не вправе проводить в отношении одного налогоплательщика более двух выездных налоговых проверок в течение календарного года, за исключением случаев принятия решения руководителем федерального органа исполнительной власти, уполномоченного по контролю и надзору в области налогов и сборов, о необходимости проведения выездной налоговой проверки налогоплательщика сверх указанного ограничения.

Выездная налоговая проверка не может продолжаться более двух месяцев. Указанный срок может быть продлен до четырех месяцев, а в исключительных случаях - до шести месяцев.

Срок проведения выездной налоговой проверки исчисляется со дня вынесения решения о назначении проверки и до дня составления справки о проведенной проверке.

Руководитель (заместитель руководителя) налогового органа вправе приостановить проведение выездной налоговой проверки.

Приостановление и возобновление проведения выездной налоговой проверки оформляются соответствующим решением руководителя (заместителя руководителя) налогового органа, проводящего указанную проверку. Общий срок приостановления проведения выездной налоговой проверки не может превышать шести месяцев.

Повторной выездной налоговой проверкой налогоплательщика признается выездная налоговая проверка, проводимая независимо от времени проведения предыдущей проверки по тем же налогам и за тот же период.

При проведении повторной выездной налоговой проверки может быть проверен период, не превышающий трех календарных лет, предшествующих году, в котором вынесено решение о проведении повторной выездной налоговой проверки.

Если при проведении повторной выездной налоговой проверки выявлен факт совершения налогоплательщиком налогового правонарушения, которое не было выявлено при проведении первоначальной

выездной налоговой проверки, к налогоплательщику не применяются налоговые санкции, за исключением случаев, когда невыявление факта налогового правонарушения при проведении первоначальной налоговой проверки явилось результатом сговора между налогоплательщиком и должностным лицом налогового органа.

Ознакомление должностных лиц налоговых органов с подлинниками документов допускается только на территории налогоплательщика, за исключением случаев проведения выездной налоговой проверки по месту нахождения налогового органа, а также случаев, предусмотренных [ст. 94](#) НК РФ.

При наличии у осуществляющих выездную налоговую проверку должностных лиц достаточных оснований полагать, что документы, свидетельствующие о совершении правонарушений, могут быть уничтожены, сокрыты, изменены или заменены, производится выемка этих документов.

В последний день проведения выездной налоговой проверки проверяющий обязан составить справку о проведенной проверке, в которой фиксируются предмет проверки и сроки ее проведения, и вручить ее налогоплательщику или его представителю. В случае если налогоплательщик (его представитель) уклоняется от получения справки о проведенной проверке, указанная справка направляется налогоплательщику заказным письмом по почте.

§ 4. Ответственность нотариусов

1. Гражданская ответственность. В соответствии со [ст. 17](#) Основ законодательства РФ о нотариате нотариус, занимающийся частной практикой, несет полную имущественную ответственность за вред, причиненный по его вине имуществу гражданина или юридического лица в результате совершения нотариального действия с нарушением закона, если иное не установлено настоящей [статьей](#).

Нотариус, занимающийся частной практикой, несет полную имущественную ответственность за реальный ущерб, причиненный неправомерным отказом в совершении нотариального действия, а также разглашением сведений о совершенных нотариальных действиях.

Вред, причиненный имуществу гражданина или юридического лица в случаях, указанных в [ч. ч. 1 и 2 ст. 17](#), возмещается за счет страхового возмещения по договору страхования гражданской ответственности нотариуса, или в случае недостаточности этого страхового возмещения - за счет страхового возмещения по договору коллективного страхования гражданской ответственности нотариуса, заключенного нотариальной палатой, или в случае недостаточности последнего страхового возмещения - за счет личного имущества нотариуса, или в случае недостаточности его имущества - за счет средств компенсационного фонда Федеральной нотариальной палаты.

Государство несет ответственность за вред, причиненный действиями (бездействием) нотариуса, работающего в государственной нотариальной конторе, в соответствии со [ст. 1069](#) ГК РФ.

Нотариус, занимающийся частной практикой, освобождается от полномочий на основании решения суда о лишении его права нотариальной деятельности **в случаях:**

- 1) осуждения его за совершение умышленного преступления - после вступления приговора в законную силу;
- 2) ограничения дееспособности или признания недееспособным в установленном законом порядке;
- 3) по ходатайству нотариальной палаты за неоднократное совершение дисциплинарных проступков, нарушение законодательства, а также в случае невозможности исполнять профессиональные обязанности по состоянию здоровья (при наличии медицинского заключения) и в других случаях, предусмотренных законодательными актами Российской Федерации.

2. Административная ответственность нотариусов установлена [ст. 15.6](#) Кодекса РФ об административных правонарушениях "Непредставление (несообщение) сведений, необходимых для осуществления налогового контроля".

В соответствии с [частью второй данной статьи](#) нарушение должностным лицом государственного органа, органа местного самоуправления, организации либо дипломатического представительства или консульского учреждения либо нотариусом предусмотренных законодательством Российской Федерации о налогах и сборах сроков представления (сообщения) сведений в налоговые органы, связанных с учетом организаций и физических лиц, либо представление таких сведений в неполном объеме или в искаженном виде влечет наложение административного штрафа в размере от 50 до 1 000 руб.

Таким образом, основанием для административной ответственности нотариусов является совершение налогового правонарушения в форме непредставления в налоговый орган предусмотренных законодательством сведений либо представление таких сведений в неполном объеме или искаженном виде.

3. Дисциплинарная ответственность. [Главой 9](#) Профессионального кодекса нотариусов регулируется дисциплинарная ответственность нотариусов.

Мерами дисциплинарной ответственности являются:

- замечание;
- выговор;

- строгий выговор.

Применение к нотариусу мер дисциплинарной ответственности является предметом исключительной компетенции Правления нотариальной палаты.

Решение Правления нотариальной палаты по дисциплинарному производству может быть обжаловано в суд нотариусом, привлеченным к дисциплинарной ответственности.

Раздел IV. ОБЩИЕ ПРАВИЛА НОТАРИАЛЬНОГО ПРОИЗВОДСТВА

Глава 9. ОСНОВЫ НОТАРИАЛЬНОГО ПРОИЗВОДСТВА (НОТАРИАЛЬНОГО ПРОЦЕССА)

§ 1. Подведомственность юридических дел нотариусу и другим лицам, имеющим право совершения нотариальных действий

1. Законодательство, устанавливающее подведомственность юридических дел нотариусу и другим органам. Согласно сложившемуся пониманию подведомственность рассматривается как относимость нуждающихся во властном разрешении споров о праве и других юридических дел к ведению того либо иного государственного или иного органа, свойство юридических дел, в силу которых они подлежат разрешению определенными юрисдикционными органами <1>. Подведомственность дел тому либо иному органу и лицу, уполномоченному на совершение юрисдикционной деятельности, определяется в нормах федерального закона и не может устанавливаться подзаконными актами. Подведомственность дел нотариусам определена в [Основах законодательства РФ о нотариате](#) (утв. ВС РФ 11 февраля 1993 г.) как федеральном законе. Вместе с тем она не является исчерпывающей и может определяться согласно [ст. 35 Основ](#) и другим федеральным законам. Например, в [ст. 1126 ГК РФ](#) предусмотрено принятие нотариусом закрытого завещания на хранение. Это новый вид нотариальных действий, отличающийся от принятия документов на хранение.

<1> Данное определение было дано профессором Ю.К. Осиповым. См.: Гражданский процесс: Учебник / Под ред. В.В. Яркова. 8-е изд., перераб. и доп. М.: Инфотропик Медиа, 2012. С. 147.

2. Характеристика видов подведомственности дел нотариусам. Подведомственность дел нотариусам и другим лицам, имеющим право совершения нотариальных действий, носит **исключительный либо множественный** характер. **Исключительная** подведомственность заключается в наделении полномочием по совершению нотариальных действий только нотариуса, а **множественная** - вправе совершать определенные юридические действия как нотариусом (путем совершения нотариального действия в рамках нотариального производства), так и другими органами и лицами (путем совершения юридически значимых действий в рамках определенной юридической процедуры).

Например, правом выдачи свидетельства о праве на наследство наделены только нотариусы, а правом удостоверения завещаний и копий, кроме нотариуса, наделен целый ряд других должностных лиц. Удостоверение одних сделок отнесено только к компетенции нотариусов (например, отчуждение доли или части доли в уставном капитале ООО), а другие (например, ипотека) могут совершаться как в нотариальной, так и в простой письменной форме. Поэтому, за исключением тех случаев, когда совершение конкретного нотариального действия отнесено к исключительной компетенции нотариусов, имеет место **договорная подведомственность** (как разновидность множественной подведомственности), когда право обращения к нотариусу определяется волей самих заинтересованных лиц при удостоверении сделок, для которых федеральным законом не установлена обязательная нотариальная форма. Можно говорить и об **альтернативной подведомственности**, когда заявитель при выборе органа для удостоверения доверенности или завещания вправе обратиться либо к нотариусу, либо к иному лицу из числа указанных в законе ([ст. ст. 185.1 и 1127 ГК РФ](#)).

3. Разграничение подведомственности между нотариусом, судом и другими органами. Критерий разграничения компетенции между нотариусами и судами как двумя органами гражданской юрисдикции определяется по признаку **спорности либо бесспорности права**. Основная сфера деятельности нотариуса - бесспорная юрисдикция, тогда как судебная деятельность в основном направлена на осуществление спорной юрисдикции путем разрешения правовых конфликтов.

Поэтому дела бесспорного характера подведомственны суду общей юрисдикции только в случаях, указанных в законе: например, дела особого производства ([ст. 264 ГПК РФ](#)), дела об установлении усыновления ребенка ([ст. 125 СК РФ](#)), дела об установлении фактов, имеющих юридическое значение для возникновения, изменения или прекращения прав организаций и граждан в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности ([ст. 30 АПК РФ](#)).

Нотариус удостоверяет целый ряд юридических фактов бесспорного характера, при отсутствии спора

вправе удостоверить соглашение о разделе совместно нажитого имущества, совершить другое нотариальное действие. Продление срока для принятия наследства осуществляется судом, но при согласии остальных наследников, принявших наследство, осуществляется в рамках нотариального производства (ст. 1155 ГК РФ, ст. 71 Основ). Такие же последствия наступают и при невозможности одним или несколькими наследниками по закону представить доказательства отношений, являющихся основанием призвания к наследованию (родственных отношений). В этом случае, согласно ст. 72 Основ, такие наследники могут быть включены в свидетельство о праве на наследство с согласия всех остальных наследников, принявших наследство и представивших такие доказательства.

В ряде случаев обязательную силу имеют нотариально удостоверенные сделки, которые в случае невыполнения их условий создают право для одной из сторон требовать принудительного исполнения ее условий: например, нотариально удостоверенные соглашения об уплате алиментов (ст. 100 СК РФ) отнесены к числу исполнительных документов.

§ 2. Понятие и признаки нотариального действия

Специфика работы нотариусов, в отличие от представителей других юридических профессий, заключается в совершении нотариальных действий. При этом термин "нотариальное действие" полисемантичен и одновременно обозначает, во-первых, содержание процедуры нотариальной деятельности, выражающейся в последовательном совершении целой системы юридических фактов (динамическое понятие нотариального действия), и, во-вторых, результат нотариального производства как юридический факт (статическое понятие нотариального действия).

При характеристике нотариального действия как динамического понятия следует иметь в виду, что для достижения необходимого правового результата, например удостоверения сделки ипотеки, необходимо совершить целую систему юридических действий, в частности проверить правосубъектность лиц, обратившихся за совершением нотариального действия, проверить принадлежность имущества залогодателю, наличие и условия основного обязательства, обеспечиваемого залогом, отсутствие споров и иных обременений в отношении закладываемого имущества, иные обстоятельства, необходимые для удостоверения сделки.

Конечным результатом нотариальной деятельности является совершение нотариального действия как объективированного результата, соединяющего в единое целое весь предшествующий фактический состав, - нотариально удостоверенной сделки, иного нотариального акта, как правило, выраженного в одном документе.

Поэтому законодательство о нотариате и иное законодательство употребляет понятие нотариального действия в одних случаях как динамическое понятие (например, в гл. VIII, IX и другие Основ, говоря о порядке совершения нотариального действия, совершаемых при этом юридических действиях нотариуса и участников нотариального производства), в других - как результат в статическом смысле (например, согласно п. 3 ст. 35 СК РФ для совершения одним из супругов сделки по распоряжению недвижимостью и сделки, требующей нотариального удостоверения и (или) регистрации, необходимо получить нотариально удостоверенное согласие другого супруга).

Нотариальные действия по своей юридической характеристике носят производный характер, поскольку объективируют и соединяют в себе результат установления достаточно большого фактического состава. Поэтому нотариальное действие как юридический факт надстраивается над первичными юридическими фактами, представляя их обобщенное, систематизированное выражение <1>.

<1> См. подробнее о производных юридических фактах: Осипов Ю.К. Элементы и стадии применения норм советского гражданского процессуального права // Проблемы применения норм гражданского процессуального права: Научные труды / Отв. ред. К.И. Комиссаров. Вып. 48. Свердловск: Изд-во Свердловского юрид. ин-та, 1976. С. 33; Исаков В.Б. Юридические факты в советском праве. М.: Юрид. лит., 1984. С. 42; и др.

Независимо от различия "нотариального действия" как статического либо динамического понятия, ему присущи определенные юридические признаки, которые определяет его качественные характеристики среди различных юридических актов, включая действия участников гражданского оборота, судебные акты и акты органов исполнительной власти. При этом указанные признаки должны быть в единстве, что определяет условия признания нотариального действия совершенным и действительным. Отсутствие хотя бы одного из признаков приведет к недействительности нотариального действия в случае его оспаривания в судебном порядке.

Основные юридические признаки нотариального действия заключаются в следующем.

1. Нотариальные действия совершаются только определенным, установленным в федеральном законе кругом лиц - нотариусами, должностными лицами органов исполнительной власти и консульских учреждений. При этом законом определяется компетенция каждого лица, уполномоченного на совершение нотариального действия.

2. Нотариальные действия совершаются от имени Российской Федерации (ст. 1 Основ), что подчеркивает официальный и публичный статус данного юридического действия. Поэтому нотариус согласно ст. 11 Основ и Указа Президента РФ от 22 июля 2002 г. N 767 "Об использовании Государственного герба Российской Федерации на печатях нотариусов" имеет печать с изображением Государственного герба РФ. Правомерным является также помещение изображения Государственного герба РФ непосредственно на нотариальных документах.

3. Нотариальное действие должно быть предусмотрено федеральным законом. В ст. ст. 35 - 38 Основ перечислен круг нотариальных действий, которые могут совершаться нотариусами и иными уполномоченными законом должностными лицами. Вместе с тем данный перечень нотариальных действий не является закрытым, поскольку законодательными актами Российской Федерации могут быть предусмотрены и иные нотариальные действия. Если заявитель просит нотариуса о совершении действия, которое не отнесено федеральным законом к числу нотариального, то нотариус должен отказать в его совершении.

4. Нотариальные действия осуществляются в рамках специальной процедуры - нотариального производства, отличающегося жесткой связанностью порядка его осуществления. Соблюдение процедуры нотариального производства при совершении нотариальных действий гарантирует достижение необходимого правового результата и выполнение целей нотариата, отраженных в ст. 1 Основ, по защите прав и законных интересов граждан и юридических лиц.

5. Нотариальное действие должно соответствовать требованиям законодательства не только по процедуре его совершения с точки зрения правил нотариального производства, но и по существу самого действия, определяемому нормами материального права, реализуемыми в данном действии. Ведь акты, удостоверяемые нотариусами, должны соответствовать как требованиям Основ, так и требованиям иного законодательства, в зависимости от того, какой сферы касается нотариальное действие, каким образом будет происходить его реализация. Например, любая сделка должна содержать определенные существенные условия, которые должны быть отражены в ее тексте, независимо от ее формы.

6. Важным признаком нотариального действия является уплата государственной пошлины либо нотариального тарифа в соответствии со ставками, установленными законом.

Все указанные признаки нотариального действия должны быть в совокупности, при отсутствии одного из них нотариальное действие может быть признано несовершенным. Например, несоблюдение правил нотариального производства относительно тайны совершения нотариального действия (в частности, присутствие при составлении завещания постороннего лица) может привести к признанию данного завещания недействительным в судебном порядке.

§ 3. Порядок нотариального производства

1. Понятие нотариального производства. Все юридически значимые действия, осуществляемые в процессе совершения нотариального действия, происходят в рамках правовой процедуры, которую, на наш взгляд, правильно называть нотариальным производством. Нотариальное производство является одной из разновидностей юридической деятельности. В этом смысле нотариальное производство представляет собой определенную совокупность юридических действий нотариуса и лиц, обратившихся за совершением нотариального действия, направленных на совершение определенного нотариального действия.

Из данного определения вытекают следующие признаки нотариального производства: 1) одним из его субъектов является нотариус; 2) предметом и результатом нотариального производства является совершение нотариального действия.

Нотариальная деятельность происходит в рамках определенной законом нотариальной процедурно-процессуальной формы, выступающей в качестве правового регламента, опосредующей совершение нотариальных действий. Таким образом, процедурно-процессуальная форма представляет собой нормативно установленный порядок осуществления нотариальной деятельности, выработанный на основе обобщения огромного опыта правоприменения <1>. Процессуальной судебной форме присущи следующие признаки: нормативность, непререкаемость, системность и универсальность <2>. Представляется, что все указанные признаки характерны и для нотариальной процедурно-процессуальной формы, и их изучение должно быть предметом специального исследования.

<1> Данное определение дается в соответствии с обоснованным профессором К.И. Комиссаровым понятием гражданской процессуальной формы, сохраняющим свое теоретическое значение (см.: Комиссаров К.И. Последовательно прогрессивное развитие советского гражданского процессуального права // Проблемы действия и совершенствования советского гражданского процессуального права: Межвуз. сб. науч. тр. / Отв. ред. К.И. Комиссаров. Свердловск: Изд-во Свердловского юрид. ин-та, 1982. С. 4).

<2> См.: Там же. С. 5.

2. Виды нотариальных производств. В настоящее время можно говорить о некоторой дифференциации различных нотариальных процедур. Так, нотариальная процедура удостоверения сделки отличается от свидетельствования подлинности подписи на документах по составляющим ее элементам. Имеет определенные отличия по процедуре практически каждое из нотариальных действий, поэтому можно говорить, хотя бы в предварительном порядке, о наличии ряда видов нотариальных производств, различающихся по предмету деятельности и характеру совершаемого нотариального действия.

Поэтому можно выделить следующие виды нотариальных производств:

- по удостоверению сделок;
- по удостоверению юридических фактов;
- по свидетельствованию бесспорных фактических обстоятельств;
- по совершению охранительных действий;
- по подтверждению имущественных прав;
- по способствованию исполнению обязательств;
- по обеспечению доказательств;
- по приданию исполнительной силы документам и обязательствам.

3. Общая характеристика стадий нотариального производства. Нотариальное производство как юридически регламентированная деятельность складывается из определенных стадий, образующих в совокупности единое процессуальное целое. Можно выделить три стадии нотариального производства: первая стадия - возбуждение нотариального производства, на которой решается вопрос о возможности совершения нотариального действия; вторая стадия - установление юридического состава, необходимого для совершения нотариального действия; третья стадия - совершение нотариального действия нотариусом либо отказ в совершении нотариального действия в зависимости от установленного фактического состава.

В гражданском и арбитражном процессе традиционно выделяется в качестве заключительной стадии исполнительное производство, в рамках которого происходит фактическая реализация судебного акта под контролем судебного пристава-исполнителя. В нотариальном производстве реализация нотариального акта происходит за рамками нотариальной процедуры путем совершения заинтересованными лицами соответствующих юридических действий. Такой порядок вполне соответствует сути нотариального производства как имеющего целью предупреждение споров и конфликтов и направленного на добровольное исполнение взятых на себя обязательств.

В отдельных случаях имеются специальные квалифицированные процедуры реализации нотариально удостоверенных актов. Так, нотариально удостоверенные соглашения об уплате алиментов и исполнительные надписи нотариусов имеют силу исполнительных документов и принудительно реализуются в рамках процедур, установленных Федеральным [законом](#) от 2 октября 2007 г. N 229-ФЗ "Об исполнительном производстве".

В отличие от гражданского и арбитражного процессов в нотариальном производстве не выделяется специальная стадия по пересмотру совершенных нотариальных действий и внесению исправлений в нотариальные акты. Ранее уже отмечались способы исправления ошибок в совершенных нотариальных действиях, которые имеют специфический характер. Поэтому исправление ошибок в нотариальных актах происходит за рамками нотариального производства.

Следует подчеркнуть, что все указанные стадии - возбуждение нотариального производства, установление юридического состава, необходимого для совершения нотариального действия и совершение нотариального действия нотариусом (либо отказ в совершении нотариального действия в зависимости от установленного фактического состава), - выделяются в сугубо аналитическом плане, поскольку в обособленном виде они существуют по нотариальным действиям большой сложности и протяженным по времени, например при ведении наследственных дел. При совершении относительно несложных нотариальных действий, например свидетельствовании подписи на документе, практически все стадии нотариального производства осуществляются одновременно и их обособленное выделение вряд ли возможно.

§ 4. Стадии нотариального производства

1. Первая стадия - возбуждение нотариального производства. Возбуждение нотариального производства в силу принципа диспозитивности всегда происходит путем подачи обращения к нотариусу - либо путем подачи письменного заявления, как это предусмотрено, например, в [ст. 70](#) Основ для получения свидетельства о праве на наследство, либо путем устного обращения к нотариусу, хотя закон и не запрещает обращаться в письменной форме. Нотариус не вправе совершать нотариального действия без обращения к нему самих заинтересованных лиц.

При возбуждении нотариального производства нотариус устанавливает следующие фактические обстоятельства, определяющие его компетенцию и возможность совершения данного нотариального действия. В частности, проверяются следующие фактические обстоятельства.

Предметная компетенция нотариуса. В соответствии с [Основами](#) нотариусы вправе совершать только те

нотариальные действия, которые предусмотрены федеральными законами. Поэтому нотариус должен проверить, относится ли юридическое действие, о совершении которого просит заявитель, к числу нотариальных и предусмотрено ли его совершение законом.

Территориальная компетенция нотариуса. В соответствии со [ст. 13](#) Основ введено понятие нотариального округа (территории деятельности нотариуса). Данное понятие аналогично правилам подсудности в судебном процессе. Территориальный округ (территория деятельности нотариуса) устанавливается в соответствии с административно-территориальным делением Российской Федерации. В городах, имеющих районное или иное административное деление, нотариальным округом является вся территория соответствующего города.

Нотариальный округ каждому нотариусу устанавливается совместным решением органа юстиции и нотариальной палаты, и об этом указывается в печати и вывеске нотариуса. Территория деятельности нотариуса может быть изменена совместным решением органа юстиции и нотариальной палаты. В рамках отведенного ему для работы нотариального округа нотариус должен иметь место для совершения нотариальных действий.

При этом каждый гражданин либо организация для совершения нотариального действия вправе обратиться к любому нотариусу на территории как данного нотариального округа, так и другого округа, за исключением случаев, предусмотренных [ст. 40](#) Основ. В данном случае речь идет об определенном месте совершения нотариального действия как о другом фактическом обстоятельстве, проверяемом нотариусом.

Место совершения нотариальных действий. В соответствии со [ст. 40](#) Основ нотариальные действия совершаются любым нотариусом, за исключением случаев, предусмотренных [ст. ст. 47, 56, 62 - 64, 69, 70, 74, 75, 87, 96](#) и [109](#) Основ, и других случаев, когда согласно законодательству Российской Федерации и субъектов РФ нотариальное действие должно быть совершено определенным нотариусом. В данном случае речь идет об исключительной компетенции определенного нотариуса на совершение конкретного нотариального действия.

В соответствии со [ст. 13](#) Основ совершение нотариусом нотариального действия за пределами своего нотариального округа не влечет за собой признания недействительности этого действия. Однако в любом случае нотариус не вправе покидать для совершения нотариального действия отведенный ему нотариальный округ, за исключением единственного случая: нотариус вправе выехать в другой нотариальный округ для удостоверения завещания в случае тяжелой болезни завещателя при отсутствии в нотариальном округе в это время нотариуса.

Установление личности обратившегося за совершением нотариального действия. При совершении нотариального действия нотариус устанавливает личность обратившегося за совершением нотариального действия гражданина, его представителя или представителя юридического лица. Установление личности должно производиться на основании паспорта или других документов, исключающих любые сомнения относительно личности гражданина, обратившегося за совершением нотариального действия.

Проверка дееспособности граждан и правоспособности юридических лиц, обратившихся за совершением нотариального действия, а также полномочий представителей. Такая проверка необходима не только при удостоверении сделок, как это предусмотрено в [ст. 43](#) Основ, но и при совершении практически всех других нотариальных действий.

Язык нотариального делопроизводства. В соответствии со [ст. 10](#) Основ нотариальное делопроизводство ведется на языке, предусмотренном законодательством Российской Федерации, республик в составе Российской Федерации, автономной области и автономных округов. Если обратившееся за совершением нотариального действия лицо не владеет языком, на котором ведется нотариальное делопроизводство, тексты оформленных документов должны быть переведены ему нотариусом или переводчиком.

Основы не оговаривают, по чьей инициативе может вызываться переводчик, какие должны быть формальные квалификационные требования к нему и кто будет нести расходы по оплате услуг переводчика. Здесь можно сказать следующее. Переводчик может быть приглашен по инициативе как нотариуса, так и лица, не владеющего соответствующим языком, на котором ведется нотариальное делопроизводство. Если переводчик приглашается по инициативе нотариуса, то последний должен исходить из определенных формальных требований к переводчику: наличия специального образования, известности данного лица как переводчика по ранее совершенным нотариальным действиям.

Однако оплата услуг переводчика должна производиться за счет лиц, обратившихся за совершением нотариального действия, поскольку правила нотариального производства не предусматривают возмещения таких расходов за счет средств нотариальных тарифов.

2. Вторая стадия - установление юридического состава, необходимого для совершения нотариального действия.

Доказательства в нотариальном производстве. На второй стадии нотариального производства происходит установление фактического состава, необходимого для совершения нотариального действия. В основном речь идет о юридических фактах материально-правового характера, совокупность которых

определяет возможность совершения нотариального действия. Нотариус определяет исходя из характера нотариального действия круг необходимых фактов и затребует для их установления соответствующие документы либо приглашает других лиц (например, других долевых собственников, супруга и т.д.). Практически речь идет о сборе доказательств нотариусом для установления необходимого фактического состава.

Хотя сам нотариальный акт является доказательством по делу, в то же время его совершению предшествуют собирание и исследование необходимых доказательств, а также их оценка в рамках нотариального производства. Полагаем, что все общие положения доктрины доказательственного права вполне применимы и к нотариальной деятельности. Так, в нотариальном производстве также можно выделить этапы собирания, исследования и оценки доказательств, необходимо здесь определять и предмет доказывания. Применимы правила относимости и особенно допустимости доказательств, которые здесь достаточно строги. Кроме того, в нотариальном производстве востребована категория так называемых необходимых доказательств, без наличия которых невозможно совершение нотариального действия. Из числа средств доказывания в нотариальном производстве в основном используются письменные доказательства, заключение эксперта (поскольку нотариус вправе направить документы на экспертизу), в отдельных случаях - зафиксированные письменно объяснения и заявления участников нотариального производства, например согласие супруга на совершение сделки либо заявление об отсутствии супруга. Целый ряд фактов устанавливается нотариусом путем запроса через информационные системы, например, сведения из ЕГРН, ЕГРЮЛ и ЕГРИП запрашиваются в электронной форме через получение документа в электронной форме (ст. 15 Основ).

Основными различиями в доказывании в судебном процессе и нотариальном производстве являются следующие. Во-первых, нотариус, в отличие от суда, более активен как в определении предмета доказывания, так и во многих случаях в сборе всех необходимых доказательств. С этой целью он вправе собирать доказательства самостоятельно, когда это возможно в силу закона, либо предложить представить соответствующие доказательства лицам, обратившимся за совершением нотариального действия.

Во-вторых, в нотариальном производстве более строгие правила допустимости доказательств, когда практически все факты для совершения нотариального действия должны подтверждаться только определенными письменными доказательствами, чаще всего квалифицированными, выданными компетентными органами исполнительной власти или местного самоуправления, либо такими, подпись на которых засвидетельствована нотариусом или иным уполномоченным лицом.

В-третьих, нотариус лишен, в отличие от суда, права проверки целесообразности и законности совершения тех либо иных действий органами власти и местного самоуправления, например договоров приватизации, заключенными органами местного самоуправления в период массовой приватизации. Нотариус может проверить их только на предмет достоверности, удостоверившись, что представленный договор не является подделкой. Можно выделить и другие характеристики доказательственной деятельности в рамках нотариального производства, которые нуждаются в отдельном и специальном исследовании <1>.

<1> См. первые публикации по данному вопросу: Калиниченко Т., Неволина И. Доказательства в нотариальном процессе // Российская юстиция. 2002. N 4. С. 43 - 45.

Для запроса необходимых сведений нотариус вправе использовать полномочия, предоставленные ему ст. 15 Основ, по запросу необходимых сведений. Раскроем предельно общие условия совершения нотариальных действий, определенные в **Основах**.

Требования к документам, представляемым для совершения нотариальных действий. Согласно ст. 45 Основ нотариусы не принимают для совершения нотариальных действий документы, имеющие подчистки либо приписки, зачеркнутые слова и иные неоговоренные исправления, а также документы, исполненные карандашом.

Проверка соблюдения прав других лиц при совершении нотариального действия. В этом плане осуществляется защита прав несовершеннолетних в нотариальном производстве, прав третьих лиц, не участвующих в совершении нотариальных действий (супруга, долевого собственника, собственника имущества при совершении сделок с имуществом юридических лиц и других лиц).

Проверка принадлежности права собственности и принадлежности иных имущественных прав. Такая проверка осуществляется путем истребования соответствующих документов от собственников и иных лиц, обязанных предоставить их в соответствии с законом.

На этой стадии нотариального производства для установления необходимого фактического состава и для иных целей нотариус вправе отложить либо приостановить нотариальное производство.

В соответствии со ст. 41 Основ совершение нотариального действия должно быть <1> отложено в случае:

<1> Хотя в ст. 41 Основ речь идет и о праве, и об обязанности нотариуса отложить совершение

нотариального действия, в любом случае отложение является обязанностью нотариуса. Вряд ли при направлении документов на экспертизу нотариальное действие может быть совершено, хотя в [Основах](#) употребляется термин "может быть отложено".

- 1) необходимости истребования дополнительных сведений от физических и юридических лиц;
- 2) направления документов на экспертизу;
- 3) если в соответствии с законом необходимо запросить заинтересованных лиц об отсутствии у них возражений против совершения нотариального действия (например, по основаниям, указанным в [ст. 250](#) ГК РФ);
- 4) в случае принятия судом в отношении заложенного имущества обеспечительных мер в соответствии с процессуальным законодательством, например, в порядке [гл. 8](#) АПК РФ и [гл. 13](#) ГПК РФ.

Отложение нотариального действия оформляется путем вынесения постановления нотариуса. Срок отложения совершения нотариального действия не может превышать месяца со дня вынесения постановления об отложении совершения нотариального действия, за исключением отложения в связи с обеспечительными мерами судов, поскольку в данном случае необходимо дождаться отмены обеспечительных мер судом.

По заявлению заинтересованного лица, оспаривающего в суде право или факт, за удостоверением которого обратилось другое заинтересованное лицо (например, право на получение свидетельства о праве на наследство), совершение нотариального действия может быть отложено на срок не более 10 дней. Если в течение этого срока от суда не будет получено сообщение о поступлении заявления, нотариальное действие должно быть совершено.

Приостановление нотариального производства в соответствии со [ст. 41](#) Основ производится в случае получения от суда сообщения о поступлении заявления заинтересованного лица, оспаривающего право или факт, об удостоверении которого просит другое заинтересованное лицо. В этом случае срок приостановления определяется не фиксированной датой, а отпадением обстоятельств, послуживших основанием для приостановления, - до разрешения дела судом (например, спора между наследниками о праве на наследство и связанного с этим вопроса о действительности завещания). Также при наличии производства по делу о банкротстве наследодателя выдача свидетельства о праве на наследство приостанавливается до разрешения дела судом.

По смыслу [Основ](#) приостановление исполнительного производства также должно оформляться путем вынесения постановления нотариуса.

3. Третья стадия - совершение нотариального действия нотариусом. На данной стадии происходит практическое совершение нотариального действия по процедурам, установленным в [Основах](#) и других федеральных законах.

На данной стадии нотариус вправе составить проект сделки, заявления и других документов, изготовить копии документов и выписки из них, а также давать разъяснения по вопросам совершения нотариальных действий. При необходимости нотариус вправе истребовать от физических и юридических лиц сведения и документы, необходимые для совершения нотариальных действий. Заявители могут представить нотариусу и проект соответствующего нотариального акта. Однако и в этом случае нотариус обязан проверить его содержание на предмет соответствия требованиям законодательства.

На данной стадии нотариального производства при совершении нотариального действия нотариус обязан обеспечить соблюдение норм как материального, так и процедурного - нотариального - права. Как уже отмечалось, соблюдение формы нотариального производства имеет обязательный характер и ее игнорирование в каких-либо существенных составляющих может привести к признанию верного по существу нотариального акта недействительным. Важнейшие требования нотариального производства на его третьей стадии сводятся к следующему.

Разъяснение прав и обязанностей участников нотариального производства. В соответствии со [ст. 16](#) Основ нотариус обязан оказывать физическим и юридическим лицам содействие в осуществлении их прав и защите законных интересов, разъяснять им права и обязанности, предупреждать о последствиях совершаемых нотариальных действий, с тем чтобы юридическая неосведомленность не могла быть использована им во вред.

Обязанность обеспечить условия для сохранения тайны нотариальных действий. Такая обязанность лежит на нотариусе как в момент совершения нотариального действия - удостоверения сделки, выдачи свидетельства о праве на наследство, так и после его осуществления.

Требования к тексту нотариальных документов. Текст нотариально удостоверенной сделки должен быть написан ясно и четко, относящиеся к содержанию документа числа и сроки обозначены хотя бы один раз словами, а наименования юридических лиц - без сокращений, с указанием адресов их органов. Фамилии, имена и отчества граждан, адреса их места жительства должны быть написаны полностью. В документе, объем которого превышает один лист, листы должны быть прошиты, пронумерованы и скреплены печатью.

Порядок подписания нотариально удостоверенной сделки, заявления и иных документов. В соответствии со [ст. 44](#) Основ содержание нотариально удостоверенной сделки, а также заявления и иных документов должно быть зачитано вслух участникам. Документы, оформляемые в нотариальном порядке,

подписываются в присутствии нотариуса.

Если гражданин вследствие физических недостатков, болезни или по каким-либо иным причинам не может лично расписаться, по его поручению, в его присутствии и в присутствии нотариуса сделку, заявление или иной документ может подписать другой гражданин с указанием причин, в силу которых документ не мог быть подписан собственноручно гражданином, обратившимся за совершением нотариального действия.

Совершение удостоверительных надписей и выдача свидетельств. В зависимости от вида нотариального документа на нем совершается удостоверительная надпись либо выдается свидетельство. Удостоверительные надписи совершаются при удостоверении сделок, свидетельствовании верности копий документов и выписок из них, подлинности подписи на документах, верности перевода документов с одного языка на другой, при удостоверении времени предъявления документов на соответствующих документах. В подтверждение права наследования, права собственности, удостоверения фактов нахождения гражданина в живых и в определенном месте, тождественности гражданина с лицом, изображенным на фотографии, принятия на хранение документов выдаются соответствующие свидетельства (см. подробнее [гл. 5](#)).

Уплата государственной пошлины либо нотариального тарифа. В соответствии со [ст. 22](#) Основ обязательной является уплата государственной пошлины либо тарифа в размерах, указанных в законе. При наличии льгот по уплате пошлины они также предоставляются в момент совершения нотариального действия, о чем указывается в тексте нотариального документа. Нотариус вправе принять пошлину либо тариф только в наличных рублях либо путем перечисления на расчетный счет нотариуса.

Фиксация нотариального производства. По общему правилу все совершенные действия нотариуса и участников нотариального производства при совершении конкретного нотариального действия фиксируются, во-первых, в тексте самой сделки либо иного документа; во-вторых, в реестре нотариальных действий; в-третьих, в иных документах, остающихся в делах нотариуса (заявления участников нотариального производства и иных лиц, чьи права затрагивались совершением данного нотариального действия); в-четвертых, в единой информационной системе нотариата в отношении ряда нотариальных действий ([гл. VII.1](#) Основ).

На наш взгляд, правомерной является практика составления протоколов нотариальных действий, которые фиксируют те обстоятельства, которые невозможно отразить в тексте самого нотариального документа, например вопросы, задаваемые нотариусом участникам нотариального производства с целью проверки понимания ими значения совершаемых ими действий и их правовых последствий.

Положительной и правомерной, при соблюдении соответствующих формальностей, является также практика аудио- и видеопотоколирования при совершении нотариальных действий и оказании заинтересованным лицам иной помощи. В ряде сложных или вызывающих разногласия случаев запись техническими средствами всего процесса совершения нотариального действия способна повысить уровень юридической безопасности как участников соответствующих правоотношений, так и самого нотариуса <1>.

<1> См. дополнительно [письмо](#) ФНП от 2 апреля 2013 г. N 735/06-06 "О законности применения средств видеонаблюдения в нотариальных конторах".

Регистрация нотариальных действий. В соответствии со [ст. 50](#) Основ все нотариальные действия, совершаемые нотариусом, регистрируются в реестре. Нотариус обязан выдавать выписки из реестра по письменному заявлению организаций и лиц, от имени и по поручению которых совершались нотариальные действия; органов следствия, суда и прокуратуры по возбужденным гражданским и уголовным делам; налоговых органов в случаях, установленных в [Основах](#) и [НК](#); нотариальной палаты при проведении проверок профессиональной деятельности.

Формы реестров регистрации нотариальных действий, нотариальных свидетельств, удостоверительных надписей на сделках и свидетельствуемых документах устанавливаются Министерством юстиции РФ совместно с ФНП.

Отказ в совершении нотариального действия. В целом ряде случаев нотариусы в связи с отсутствием законных предпосылок не вправе совершать нотариальные действия, в связи с чем нотариальное производство завершается отказом в совершении нотариального действия. По изученной и известной нам нотариальной практике примерно от трети до половины обращений к нотариусам заканчивается отказом в совершении нотариального действия в связи с отсутствием необходимых правовых условий.

В соответствии со [ст. 48](#) Основ нотариус отказывает в совершении нотариального действия, если:

- совершение такого действия противоречит закону;
- действие подлежит совершению другим нотариусом;
- с просьбой о совершении нотариального действия обратился недееспособный гражданин либо представитель, не имеющий необходимых полномочий;
- сделка, совершаемая от имени юридического лица, противоречит целям, указанным в его уставе или положении;

- сделка не соответствует требованиям закона;
- документы, представленные для совершения нотариального действия, не соответствуют требованиям законодательства.

Закон не требует во всех случаях письменно отказывать в совершении нотариального действия. В большинстве случаев достаточно устного разъяснения. Только по просьбе лица, которому отказано в совершении нотариального действия, нотариус должен изложить причины отказа в письменной форме и разъяснить порядок его обжалования. В этих случаях нотариус не позднее чем в 10-дневный срок со дня обращения за совершением нотариального действия выносит постановление об отказе в совершении нотариального действия. Такое постановление может быть оспорено по правилам [гл. 37](#) ГПК РФ в суд.

Некоторые положения по оформлению отказа в совершении нотариального действия содержатся в [п. 7](#) Методических рекомендаций по совершению отдельных видов нотариальных действий. Здесь сказано следующее.

Нотариус отказывает в совершении нотариального действия по основаниям, предусмотренным [ст. 48](#) Основ.

В постановлении об отказе указываются:

- 1) дата вынесения постановления;
- 2) фамилия, имя, отчество нотариуса, вынесшего постановление, дата и номер приказа органа юстиции о назначении на должность нотариуса, его нотариальный округ или наименование государственной нотариальной конторы;
- 3) дата обращения и сведения о лице, обратившемся для совершения нотариального действия (в соответствии с [п. 2](#) Методических рекомендаций по совершению отдельных видов нотариальных действий);
- 4) о совершении какого нотариального действия просил обратившийся;
- 5) мотивы, по которым отказано в совершении нотариального действия со ссылкой на законодательство;
- 6) порядок и сроки обжалования отказа.

Постановление составляется в двух экземплярах, заверяется подписью нотариуса с приложением его печати и регистрируется в книге исходящей корреспонденции. Один экземпляр вручается или направляется лицу, которому отказано в совершении нотариального действия. Другой экземпляр постановления с подписью лица, которому вручено постановление, или с отметкой о направлении по почте (вручении) лицу, которому отказано в совершении нотариального действия, оставляется в делах нотариуса.

§ 5. Финансовое обеспечение деятельности нотариуса

1. Основы экономики нотариальной деятельности. В соответствии со [ст. 23](#) Основ источником финансирования деятельности нотариуса, занимающегося частной практикой, являются денежные средства, полученные им за совершение нотариальных действий и оказание услуг правового и технического характера, другие финансовые поступления, не противоречащие законодательству Российской Федерации.

Денежные средства, полученные нотариусом, занимающимся частной практикой, после уплаты налогов, других обязательных платежей поступают в собственность нотариуса. Нотариус, занимающийся частной практикой, вправе открыть расчетный и другие счета, в том числе валютный, в любом банке. Денежные средства, находящиеся на депозитных счетах, не являются доходом нотариуса, занимающегося частной практикой.

В соответствии с ч. 1 ст. 22 Основ за совершение нотариальных действий, для которых законодательством Российской Федерации предусмотрена обязательная нотариальная форма, нотариус, работающий в государственной нотариальной конторе, взимает государственную пошлину по ставкам, установленным законодательством Российской Федерации о налогах и сборах.

За совершение действий, указанных в [ч. 1 ст. 22](#), нотариус, занимающийся частной практикой, взимает нотариальный тариф в размере, соответствующем размеру государственной пошлины, предусмотренной за совершение аналогичных действий в государственной нотариальной конторе и с учетом особенностей, установленных законодательством Российской Федерации о налогах и сборах.

За совершение действий, для которых законодательством Российской Федерации не предусмотрена обязательная нотариальная форма, нотариус, работающий в государственной нотариальной конторе, а также нотариус, занимающийся частной практикой взимают нотариальные тарифы в размере, установленном в соответствии с требованиями [ст. 22.1](#) Основ.

Льготы по уплате государственной пошлины для физических и юридических лиц, предусмотренные законодательством Российской Федерации о налогах и сборах, распространяются на этих лиц при совершении нотариальных действий как нотариусом, работающим в государственной нотариальной конторе, так и нотариусом, занимающимся частной практикой. При выезде нотариуса для совершения нотариального действия вне места своей работы заинтересованные физические и юридические лица возмещают ему фактические транспортные расходы.

Отношения, связанные с оплатой нотариальных действий и других услуг, оказываемых при осуществлении нотариальной деятельности, не являются предметом регулирования антимонопольного законодательства.

2. Размеры государственной пошлины и нотариального тарифа. Размеры государственной пошлины установлены [ст. 333.24](#) НК РФ.

Согласно [п. 1 ст. 333.24](#) за совершение нотариальных действий нотариусами государственных нотариальных контор и (или) должностными лицами органов исполнительной власти, органов местного самоуправления, уполномоченными в соответствии с законодательными актами Российской Федерации и (или) законодательными актами субъектов РФ на совершение нотариальных действий, государственная пошлина уплачивается в следующих размерах:

1) за удостоверение доверенностей на совершение сделок (сделки), требующих (требующей) нотариальной формы в соответствии с законодательством Российской Федерации, - 200 руб.;

2) за удостоверение прочих доверенностей, требующих нотариальной формы в соответствии с законодательством Российской Федерации, - 200 руб.;

3) за удостоверение доверенностей, выдаваемых в порядке передоверия, в случаях, если такое удостоверение обязательно в соответствии с законодательством Российской Федерации, - 200 руб.;

4) за удостоверение договоров об ипотеке, если данное требование установлено законодательством Российской Федерации:

- за удостоверение договоров об ипотеке жилого помещения в обеспечение возврата кредита (займа), предоставленного на приобретение или строительство жилого дома, квартиры, - 200 руб.;

- за удостоверение договоров об ипотеке другого недвижимого имущества, за исключением морских и воздушных судов, а также судов внутреннего плавания, - 0,3% суммы договора, но не более 3 000 руб.;

- за удостоверение договоров об ипотеке морских и воздушных судов, а также судов внутреннего плавания - 0,3% суммы договора, но не более 30 000 руб.;

4.1) за удостоверение договоров купли-продажи и залога доли или части доли в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью в зависимости от суммы договора:

- до 1 000 000 руб. - 0,5% суммы договора, но не менее 1 500 руб.;

- от 1 000 001 руб. до 10 000 000 руб. включительно - 5 000 руб. плюс 0,3% суммы договора, превышающей 1 000 000 руб.;

- свыше 10 000 001 руб. - 32 000 руб. плюс 0,15% суммы договора, превышающей 10 000 000 руб., но не более 150 000 руб.;

5) за удостоверение прочих договоров, предмет которых подлежит оценке, если такое удостоверение обязательно в соответствии с законодательством Российской Федерации, - 0,5% суммы договора, но не менее 300 руб. и не более 20 000 руб.;

6) за удостоверение сделок, предмет которых не подлежит оценке и которые в соответствии с законодательством Российской Федерации должны быть нотариально удостоверены, - 500 руб.;

7) за удостоверение договоров уступки требования по договору об ипотеке жилого помещения, а также по кредитному договору и договору займа, обеспеченному ипотекой жилого помещения, - 300 руб.;

8) за удостоверение учредительных документов (копий учредительных документов) организаций - 500 руб.;

9) за удостоверение соглашения об уплате алиментов - 250 руб.;

10) за удостоверение брачного договора - 500 руб.;

11) за удостоверение договоров поручительства - 0,5% суммы, на которую принимается обязательство, но не менее 200 руб. и не более 20 000 руб.;

12) за удостоверение соглашения об изменении или о расторжении нотариально удостоверенного договора - 200 руб.;

13) за удостоверение завещаний, за принятие закрытого завещания - 100 руб.;

14) за вскрытие конверта с закрытым завещанием и оглашение закрытого завещания - 300 руб.;

15) за удостоверение доверенностей на право пользования и (или) распоряжения имуществом, за исключением имущества, предусмотренного [подпунктом настоящего пункта](#):

- детям, в том числе усыновленным, супругу, родителям, полнородным братьям и сестрам - 100 руб.;

- другим физическим лицам - 500 руб.;

16) за удостоверение доверенностей на право пользования и (или) распоряжения автотранспортными средствами:

- детям, в том числе усыновленным, супругу, родителям, полнородным братьям и сестрам - 250 руб.;

- другим физическим лицам - 400 руб.;

17) за совершение морского протеста - 30 000 руб.;

18) за свидетельствование верности перевода документа с одного языка на другой - 100 руб. за одну страницу перевода документа;

19) за совершение исполнительной надписи - 0,5% взыскиваемой суммы, но не более 20 000 руб.;

20) за принятие на депозит денежных сумм или ценных бумаг, если такое принятие на депозит

обязательно в соответствии с законодательством Российской Федерации, - 0,5% принятой денежной суммы или рыночной стоимости ценных бумаг, но не менее 20 руб. и не более 20 000 руб.;

21) за свидетельствование подлинности подписи, если такое свидетельствование обязательно в соответствии с законодательством Российской Федерации:

- на документах и заявлениях, за исключением банковских карточек и заявлений о регистрации юридических лиц, - 100 руб.;

- на банковских карточках и на заявлениях о регистрации юридических лиц (с каждого лица, на каждом документе) - 200 руб.;

22) за выдачу свидетельства о праве на наследство по закону и по завещанию:

- детям, в том числе усыновленным, супругу, родителям, полнородным братьям и сестрам наследодателя - 0,3% стоимости наследуемого имущества, но не более 100 000 руб.;

- другим наследникам - 0,6% стоимости наследуемого имущества, но не более 1 000 000 руб.;

23) за принятие мер по охране наследства - 600 руб.;

24) за совершение протеста векселя в неплатеже, неакцепте и недатировании акцепта и за удостоверение неоплаты чека - 1% неоплаченной суммы, но не более 20 000 руб.;

25) за выдачу дубликатов документов, хранящихся в делах государственных нотариальных контор, органов исполнительной власти, - 100 руб.;

26) за совершение прочих нотариальных действий, для которых законодательством Российской Федерации предусмотрена обязательная нотариальная форма, - 100 руб.

Особенности уплаты государственной пошлины при обращении за совершением нотариальных действий установлены [ст. 333.25 НК РФ](#).

За совершение нотариальных действий государственная пошлина уплачивается с учетом следующих особенностей:

1) за нотариальные действия, совершаемые вне помещений государственной нотариальной конторы, органов исполнительной власти и органов местного самоуправления, государственная пошлина уплачивается в размере, увеличенном в полтора раза;

2) при удостоверении доверенности, выданной в отношении нескольких лиц, государственная пошлина уплачивается однократно;

3) при наличии нескольких наследников (в частности, наследников по закону, по завещанию или наследников, имеющих право на обязательную долю в наследстве) государственная пошлина уплачивается каждым наследником;

4) за выдачу свидетельства о праве на наследство, выдаваемого на основании решений суда о признании ранее выданного свидетельства о праве на наследство недействительным, государственная пошлина уплачивается в соответствии с порядком и в размерах, которые установлены настоящей [главой](#). При этом сумма государственной пошлины, уплаченной за ранее выданное свидетельство, подлежит возврату в порядке, установленном [ст. 333.40 НК РФ](#). По заявлению плательщика государственная пошлина, уплаченная за ранее выданное свидетельство, подлежит зачету в счет государственной пошлины, подлежащей уплате за выдачу нового свидетельства, в течение одного года со дня вступления в законную силу соответствующего решения суда. В таком же порядке решается вопрос при повторном удостоверении договоров, признанных судом недействительными;

5) при исчислении размера государственной пошлины за удостоверение договоров, подлежащих оценке, принимается сумма договора, указанная сторонами, но не ниже суммы, определенной в соответствии с [подп. 7 - 10 настоящего пункта](#). При исчислении размера государственной пошлины за выдачу свидетельств о праве на наследство принимается стоимость наследуемого имущества, определенная в соответствии с [подп. 7 - 10 настоящего пункта](#). При исчислении размера государственной пошлины за удостоверение сделок, направленных на отчуждение доли или части доли в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью, а также сделок, устанавливающих обязательство по отчуждению доли или части доли в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью, принимается сумма договора, указанная сторонами, но не ниже номинальной стоимости доли или части доли. При исчислении размера государственной пошлины за удостоверение договоров купли-продажи и залога доли или части доли в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью принимается оценка доли или части доли как предмета залога, указанная сторонами договора залога, но не ниже номинальной стоимости доли, части доли соответственно.

По выбору плательщика для исчисления государственной пошлины может быть представлен документ с указанием инвентаризационной, рыночной, кадастровой либо иной (номинальной) стоимости имущества, выданный лицами, указанными в [подп. 7 - 10 настоящего пункта](#). Нотариусы и должностные лица, совершающие нотариальные действия, не вправе определять вид стоимости имущества (способ оценки) в целях исчисления государственной пошлины и требовать от плательщика представления документа, подтверждающего данный вид стоимости имущества (способ оценки).

В случае представления нескольких документов, выданных лицами, указанными в [подп. 7 - 10 настоящего](#)

пункта, с указанием различной стоимости имущества при исчислении размера государственной пошлины принимается наименьшая из указанных стоимостей имущества;

6) оценка стоимости наследственного имущества производится исходя из стоимости наследуемого имущества (курса Центрального банка РФ - в отношении иностранной валюты и ценных бумаг в иностранной валюте) на день открытия наследства;

7) стоимость транспортных средств может определяться оценщиками, юридическими лицами, которые вправе заключить договор на проведение оценки согласно законодательству Российской Федерации об оценочной деятельности, или судебно-экспертными учреждениями органа юстиции;

8) стоимость недвижимого имущества, за исключением земельных участков, может определяться оценщиками, юридическими лицами, которые вправе заключить договор на проведение оценки согласно законодательству Российской Федерации об оценочной деятельности, или организациями (органами) по учету объектов недвижимого имущества по месту его нахождения;

9) стоимость земельных участков может определяться оценщиками, юридическими лицами, которые вправе заключить договор на проведение оценки согласно законодательству Российской Федерации об оценочной деятельности, или федеральным органом, осуществляющим кадастровый учет, ведение государственного кадастра недвижимости и государственную регистрацию прав на недвижимое имущество и сделок с ним, и его территориальными подразделениями;

10) стоимость имущества, не предусмотренного подп. 7 - 9 настоящего пункта, определяется оценщиками или юридическими лицами, которые вправе заключить договор на проведение оценки согласно законодательству Российской Федерации об оценочной деятельности;

11) оценка стоимости патента, переходящего по наследству, производится исходя из всех сумм, уплаченных на день смерти наследодателя государственной пошлины за патентование изобретения, промышленного образца или полезной модели. В таком же порядке определяется стоимость переходящих по наследству прав на получение патента;

12) оценка переходящих по наследству имущественных прав производится из стоимости имущества (курса Центрального банка РФ - в отношении иностранной валюты и ценных бумаг в иностранной валюте), на которое переходят имущественные права, на день открытия наследства;

13) оценка наследственного имущества, находящегося за пределами территории Российской Федерации, или переходящих на него по наследству имущественных прав определяется исходя из суммы, указанной в оценочном документе, составленном за границей должностными лицами компетентных органов и применяемом на территории Российской Федерации в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Статьей 22.1 Основ определены размеры нотариального тарифа. Нотариальный тариф за совершение указанных в настоящей статье действий, для которых законодательством Российской Федерации не предусмотрена обязательная нотариальная форма, взимается в следующих размерах:

1) за удостоверение сделок, предметом которых является отчуждение недвижимого имущества:

- супругу, родителям, детям, внукам в зависимости от суммы сделки:

- до 10 000 000 руб. включительно - 3 000 руб. плюс 0,2% оценки недвижимого имущества (суммы сделки);

- свыше 10 000 000 руб. - 23 000 руб. плюс 0,1% суммы сделки, превышающей 10 000 000 руб., но не более 50 000 руб.;

- другим лицам в зависимости от суммы сделки:

- до 1 000 000 руб. включительно - 3 000 руб. плюс 0,4% суммы сделки;

- свыше 1 000 000 руб. до 10 000 000 руб. включительно - 7 000 руб. плюс 0,2% суммы сделки, превышающей 1 000 000 руб.;

- свыше 10 000 000 руб. - 25 000 руб. плюс 0,1% суммы сделки, превышающей 10 000 000 руб., а в случае отчуждения жилых помещений (квартир, комнат, жилых домов) и земельных участков, занятых жилыми домами, - не более 100 000 руб.;

2) за удостоверение договоров дарения, за исключением договоров дарения недвижимого имущества:

- детям, в том числе усыновленным, супругу, родителям, полнородным братьям и сестрам - 0,3% суммы договора, но не менее 200 руб.;

- другим лицам - 1% суммы договора, но не менее 300 руб.;

3) за удостоверение договоров финансовой аренды (лизинга) воздушных, речных и морских судов - 0,5% суммы договора;

4) за удостоверение прочих сделок, предмет которых подлежит оценке, в зависимости от суммы сделки:

- до 1 000 000 руб. включительно - 2 000 руб. плюс 0,3% суммы сделки;

- свыше 1 000 000 руб. до 10 000 000 руб. включительно - 5 000 руб. плюс 0,2% суммы договора, превышающей 1 000 000 руб.;

- свыше 10 000 000 руб. - 23 000 руб. плюс 0,1% суммы договора, превышающей 10 000 000 руб., но не более 500 000 руб.;

5) за удостоверение сделок, предмет которых не подлежит оценке, - 500 руб.;

6) за удостоверение доверенностей, нотариальная форма которых не обязательна в соответствии с законодательством Российской Федерации, - 200 руб.;

7) утратил силу с 1 февраля 2014 г.;

8) за принятие в депозит нотариуса денежных сумм или ценных бумаг, за исключением случая, указанного в п. 8.1 настоящей части, - 0,5% принятой денежной суммы или рыночной стоимости ценных бумаг, но не менее 1 000 руб.;

8.1) за принятие в депозит нотариуса, удостоверившего сделку, денежных сумм в целях исполнения обязательств по такой сделке - 1 500 руб.;

9) за свидетельствование верности копий документов, а также выписок из документов - 10 руб. за страницу копии документов или выписки из них;

10) за свидетельствование подлинности подписи:

- на заявлениях и других документах (за исключением банковских карточек и заявлений о регистрации юридических лиц) - 100 руб.;

- на банковских карточках и на заявлениях о регистрации юридического лица (с каждого лица, на каждом документе) - 200 руб.;

11) за выдачу свидетельства о праве собственности на долю в находящемся в общей собственности супругов имуществе, нажитом во время брака, в том числе за выдачу свидетельства о праве собственности в случае смерти одного из супругов, - 200 руб.;

12) за хранение документов - 20 руб. за каждый день хранения;

12.1) за регистрацию уведомления о залоге движимого имущества - 600 руб.;

12.2) за выдачу выписки из реестра уведомлений о залоге движимого имущества - 40 руб. за каждую страницу выписки в пределах первой - десятой страниц включительно, 20 руб. за каждую страницу выписки начиная с 11 страницы;

12.3) за удостоверение равнозначности документа на бумажном носителе электронному документу - 50 руб. за каждую страницу документа на бумажном носителе;

12.4) за удостоверение равнозначности электронного документа документу на бумажном носителе - 50 руб. за каждую страницу документа на бумажном носителе;

12.5) за представление документов на государственную регистрацию прав на недвижимое имущество и сделок с ним - 1 000 руб.;

12.6) за обеспечение доказательств - 3 000 руб.;

12.7) за удостоверение решения органа управления юридического лица - 3 000 руб. за каждый час присутствия нотариуса на заседании соответствующего органа;

12.8) за представление документов на государственную регистрацию юридических лиц и индивидуальных предпринимателей - 1 000 руб.;

12.9) за выдачу выписки из реестра уведомлений о залоге движимого имущества в электронной форме - 200 руб.;

12.10) за совершение исполнительной надписи - 0,5% стоимости истребуемого имущества, указанной в договоре, или суммы, подлежащей взысканию, но не менее 1 500 руб. и не более 300 000 руб.;

13) за совершение прочих нотариальных действий - 100 руб.

За нотариальные действия, совершаемые вне помещений нотариальной конторы, органов исполнительной власти и органов местного самоуправления, нотариальный тариф взимается в размере, увеличенном в полтора раза.

При удостоверении сделок, предметом которых является отчуждение или залог недвижимого имущества, имеющего кадастровую стоимость, если оценка, данная этому недвижимому имуществу участниками (сторонами) сделки, ниже его кадастровой стоимости, для исчисления тарифа используется кадастровая стоимость этого недвижимого имущества.

У нотариусов часто возникают вопросы, связанные с взиманием нотариального тарифа за выдачу свидетельства о праве на наследство на имущественные права.

В соответствии с [подп. 12 п. 1 ст. 333.25 НК РФ](#) оценка переходящих по наследству имущественных прав производится из стоимости имущества (курса Центрального банка РФ - в отношении иностранной валюты и ценных бумаг в иностранной валюте), на которое переходят имущественные права, на день открытия наследства.

По нашему мнению, данная норма применима во всех случаях наследования имущественных прав, но применительно к отдельным правам имеются определенные особенности.

Так, если в состав наследства входят права и обязанности по договору об участии в долевом строительстве многоквартирных жилых домов, стоимостной объем этих прав указывается в договоре. Это общая сумма, которая должна быть уплачена наследодателем за приобретаемый по договору объект. При этом не имеет значения, выплачена ли сумма, являющаяся ценой договора, наследодателем при жизни полностью или частично. К наследникам в порядке наследственного правопреемства переходит весь объем прав и

обязанностей по договору, как исполненных, так и неисполненных, конечным итогом исполнения которых является приобретение в собственность жилого помещения. Таким образом, сумма, которая должна быть уплачена по договору, соответствует стоимости самого будущего объекта - жилого помещения. Для определения размера тарифа за выдачу свидетельства о праве на наследство достаточно представления нотариусу договора о долевом участии в строительстве.

Несколько сложнее обстоит дело, если в состав наследства входят права и обязанности по договору аренды имущества.

По договору аренды имущество предоставляется за плату во временное владение и пользование или во временное пользование на установленный договором срок. При оформлении наследственных прав по таким договорам оценить объем имущественных прав в размере **полной** стоимости объекта договора было бы неправомерно. Например, договор аренды какого-либо очень дорогостоящего объекта заключен на непродолжительный срок. В этом случае нотариальный тариф, взысканный с полной стоимости объекта, будет несоответственно завышен по сравнению с объемом перешедших наследникам прав и обязанностей наследодателя.

Вместе с тем, по нашему мнению, сумму арендной платы за весь срок действия договора можно воспринимать как стоимость имущества на определенный договором аренды срок. Сумма денежных средств по договору, невыплаченная к моменту открытия наследства, будет являться стоимостью наследуемых прав и обязанностей по договору. Таким образом, правила упомянутой **статьи** НК РФ не будут нарушены: пусть опосредованно, но оценка прав и обязанностей по договору соответствует стоимости имущества, на которое переходят имущественные права на день открытия наследства. Дополнительных документов для выдачи свидетельства о праве на наследство, как правило, также не требуется.

Во всех перечисленных ситуациях законодательной необходимости прибегать к помощи оценщиков не имеется. По аналогии с **подп. 5 п. 1 ст. 333.25** НК РФ по выбору плательщика для исчисления государственной пошлины может быть представлен документ с указанием инвентаризационной, рыночной, кадастровой либо иной (номинальной) стоимости имущества.

Нотариусы и должностные лица, совершающие нотариальные действия, не вправе определять вид стоимости имущества (способ оценки) в целях исчисления государственной пошлины и требовать от плательщика представления документа, подтверждающего данный вид стоимости имущества (способ оценки).

В случае представления нескольких документов с указанием различной стоимости имущества при исчислении размера государственной пошлины принимается наименьшая из указанных стоимостей имущества.

Таким образом, если наследники согласны с оценкой имущества (имущественных прав), указанных в договоре или ином документе, то нотариальный тариф за выдачу свидетельства о праве на наследство может быть взыскан в соответствии с этими документами. При несогласии с такой оценкой наследники могут обратиться к оценщикам, которые вправе заключить договор на проведение оценки согласно законодательству Российской Федерации об оценочной деятельности.

3. Льготы по уплате государственной пошлины (нотариального тарифа). Согласно **ст. 333.38** НК РФ от уплаты государственной пошлины за совершение нотариальных действий освобождаются:

1) органы государственной власти, органы местного самоуправления, обращающиеся за совершением нотариальных действий в случаях, предусмотренных законом;

2) инвалиды I и II группы - на 50% по всем видам нотариальных действий;

3) физические лица - за удостоверение завещаний имущества в пользу Российской Федерации, субъектов РФ и (или) муниципальных образований;

4) общественные организации инвалидов - по всем видам нотариальных действий;

5) физические лица - за выдачу свидетельств о праве на наследство при наследовании:

- жилого дома, а также земельного участка, на котором расположен жилой дом, квартиры, комнаты или долей в указанном недвижимом имуществе, если эти лица проживали совместно с наследодателем на день смерти наследодателя и продолжают проживать в этом доме (этой квартире, комнате) после его смерти;

- имущества лиц, погибших в связи с выполнением ими государственных или общественных обязанностей либо с выполнением долга гражданина Российской Федерации по спасению человеческой жизни, охране государственной собственности и правопорядка, а также имущества лиц, подвергшихся политическим репрессиям. К числу погибших относятся также лица, умершие до истечения одного года вследствие ранения (контузии), заболеваний, полученных в связи с вышеуказанными обстоятельствами;

- вкладов в банках, денежных средств на банковских счетах физических лиц, страховых сумм по договорам личного и имущественного страхования, сумм оплаты труда, авторских прав и сумм авторского вознаграждения, предусмотренных законодательством Российской Федерации об интеллектуальной собственности, пенсий.

Наследники, не достигшие совершеннолетия ко дню открытия наследства, а также лица, страдающие психическими расстройствами, над которыми в порядке, определенном законодательством, установлена опека, освобождаются от уплаты государственной пошлины при получении свидетельства о праве на наследство во всех случаях независимо от вида наследственного имущества;

6) наследники работников, которые были застрахованы за счет организаций на случай смерти и погибли в результате несчастного случая по месту работы (службы), - за выдачу свидетельств о праве на наследство, подтверждающих право наследования страховых сумм;

7) финансовые и налоговые органы - за выдачу им свидетельств о праве на наследство Российской Федерации, субъектов Российской Федерации или муниципальных образований;

8) школы-интернаты - за совершение исполнительных надписей о взыскании с родителей задолженности по уплате сумм на содержание их детей в таких школах;

9) специальные учебно-воспитательные учреждения для детей с девиантным (общественно опасным) поведением федерального органа исполнительной власти, уполномоченного в области образования, - за совершение исполнительных надписей о взыскании с родителей задолженности по уплате сумм на содержание их детей в таких учреждениях;

10) воинские части, организации Вооруженных Сил РФ, других войск - за совершение исполнительных надписей о взыскании задолженности в возмещение ущерба;

11) лица, получившие ранения при защите СССР, Российской Федерации и исполнении служебных обязанностей в Вооруженных Силах СССР и Вооруженных Силах РФ, - за свидетельствование верности копий документов, необходимых для предоставления льгот;

12) физические лица, признанные в установленном порядке нуждающимися в улучшении жилищных условий, - за удостоверение сделок по приобретению жилого помещения, полностью или частично оплаченного за счет выплат, предоставленных из средств федерального бюджета, бюджетов субъектов РФ и местных бюджетов;

13) наследники сотрудников органов внутренних дел, военнослужащих внутренних войск федерального органа исполнительной власти, уполномоченного в области внутренних дел, и военнослужащих Вооруженных Сил РФ, застрахованных в порядке обязательного государственного личного страхования, погибших в связи с осуществлением служебной деятельности либо умерших до истечения одного года со дня увольнения со службы вследствие ранения (контузии), заболевания, полученных в период прохождения службы, - за выдачу свидетельств о праве на наследство, подтверждающих право наследования страховых сумм по обязательному государственному личному страхованию;

14) физические лица - за удостоверение доверенности на получение пенсий и пособий;

15) Federation Internationale de Football Association (FIFA), дочерние организации FIFA, конфедерации, национальные футбольные ассоциации (в том числе Российский футбольный союз), Организационный комитет "Россия-2018", дочерние организации Организационного комитета "Россия-2018", поставщики товаров (работ, услуг) FIFA, производители медиаинформации FIFA, вещатели FIFA, коммерческие партнеры FIFA, контрагенты FIFA, указанные в Федеральном законе от 7 июня 2013 г. N 108-ФЗ "О подготовке и проведении в Российской Федерации чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года, Кубка конфедераций FIFA 2017 года и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации", - за совершение нотариальных действий в связи с государственной регистрацией юридических лиц, аккредитацией филиалов и представительств иностранных организаций, созданных на территории Российской Федерации в целях осуществления мероприятий, предусмотренных указанным Федеральным законом.

Как уже упоминалось, льготы по уплате государственной пошлины, для юридических и физических лиц, предусмотренные указанной [статьей](#), распространяются на этих лиц также при совершении нотариальных действий нотариусом, занимающимся частной практикой.

4. Оказание нотариусами дополнительных услуг правового и технического характера. Как уже отмечалось, источником финансирования деятельности нотариуса, занимающегося частной практикой, являются не только денежные средства, полученные им за совершение нотариальных действий, но денежные средства, полученные за оказание услуг правового и технического характера.

В нотариальной практике вопрос о возможности взимания нотариусами, занимающимися частной практикой, тарифов за услуги правового и технического характера решался сложно и неоднозначно.

Налоговым законодательством, а также [Основами](#) установлены только ставки государственной пошлины и нотариального тарифа за совершение нотариальных действий.

Вместе с тем в нарушение норм [Конституции](#) РФ налоговое законодательство содержит пробелы в части оплаты при оказании нотариусами отдельных услуг правового и технического характера, в частности, не предусмотрены ставки государственной пошлины и нотариального тарифа за составление проектов документов, изготовление документов, разъяснительной работы и т.п.

В соответствии со [ст. 17](#) Конституции РФ в нашем государстве признаются и гарантируются права и свободы человека и гражданина согласно нормам [Конституции](#) РФ и общепризнанным принципам и нормам международного права.

Одним из наиболее важных прав гражданина является право на труд. [Статья 37](#) Конституции РФ провозглашает право на вознаграждение за труд без какой бы то ни было дискриминации.

Составление проектов документов в нотариальной практике является сложным, трудоемким,

интеллектуальным процессом, для достижения положительных результатов которого необходимо приложить свои юридические знания и затратить немало времени. От того, насколько грамотно составлен проект какого бы то ни было нотариального документа, зависят права, а иногда и судьбы, граждан и юридических лиц. Проекты некоторых сделок являются очень сложными, существенными по содержанию и объему, а их составление значительно увеличивает их юридическую значимость по сравнению с непосредственным удостоверением таких сделок. Кроме того, во многих цивилизованных странах продукт интеллектуальной деятельности оценивается несоизмеримо дороже результатов физического труда.

Выполнение вышеперечисленных функций в соответствии со **ст. ст. 15 и 16 Основ** является неотъемлемой частью деятельности нотариуса, составляющим элементом его прав и обязанностей. Нотариус не вправе отказать гражданам в составлении проекта документа и оказании услуг технического характера.

При этом нотариус, занимающийся частной практикой, финансирует свою деятельность самостоятельно. Таким образом, взимание нотариусами тарифов за составление проектов документов, а также выполнение технической работы являются необходимыми в любом правовом государстве во избежание нарушений прав его граждан, а интеллектуальные и трудовые затраты нотариуса подлежат необходимой денежной компенсации.

Взимание тарифов за оказание частнопрактикующими нотариусами вышеперечисленных услуг отнюдь не противоречит требованиям **НК РФ. Налоговый кодекс РФ**, определяя ставки государственной пошлины, не устанавливает запрета на введение тарифов за совершение **иных** юридически значимых действий, а также оказание **иных** услуг правового и технического характера, оплата которых не предусмотрена **Кодексом**.

Более того, в определенный период в **НК РФ** существовала норма, в соответствии с которой не подлежали налогообложению на добавленную стоимость (освобождались от налогообложения) на территории Российской Федерации в числе других операций совершение нотариусами, занимающимися частной практикой, нотариальных действий, а также **оказание услуг правового и технического характера** в соответствии с законодательством Российской Федерации о нотариате (**подп. 15.1 п. 3 ст. 149**). Эта норма, пусть косвенно, но вместе с тем недвусмысленно свидетельствовала о возможности взимания тарифов за оказание дополнительных услуг правового и технического характера.

В настоящее время указанный **пункт** признан утратившим силу в связи с изменением законодательства о налоге на добавленную стоимость.

О возможности взимания дополнительных тарифов за оказание услуг правового и технического характера свидетельствует также **Определение Конституционного Суда РФ от 1 марта 2011 г. N 272-О-О "Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданки Чераневой Антонины Афанасьевны на нарушение ее конституционных прав абзацем третьим части первой статьи 15 и частью первой статьи 23 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате"**.

Конституционный Суд установил:

решением мирового судьи, оставленным без изменения судом апелляционной инстанции, искивые требования гражданки Чераневой А.А. о взыскании с нотариуса суммы неосновательного обогащения удовлетворены частично. Как указал мировой судья, нотариус, выдавший заявительнице свидетельства о праве на наследство, оказал ей также услуги правового и технического характера, включая составление проектов документов, консультирование, регистрацию свидетельств в реестре, формирование наследственного дела, которые подлежат оплате помимо оплаты нотариального тарифа за совершение нотариальных действий. Определением судьи Верховного Суда Республики Коми от 30 сентября 2010 г. в передаче надзорной жалобы в Президиум данного суда Чераневой А.А. отказано.

В своей жалобе в Конституционный Суд РФ Черанева А.А. оспаривала конституционность указанных статей **Основ**. Конституционный Суд РФ, изучив представленные Чераневой А.А. материалы, не нашел оснований для принятия ее жалобы к рассмотрению.

Конституционным Судом сделаны следующие выводы. В силу **ст. 22 Основ** размеры нотариальных тарифов, взимаемых нотариусами, занимающимися частной практикой, за совершение действий, для которых законодательством Российской Федерации предусмотрена обязательная нотариальная форма, соответствуют размерам государственной пошлины, предусмотренной за совершение аналогичных действий в государственной нотариальной конторе (**ч. 2**); также законодателем закреплена возможность предоставления льгот при оплате нотариальных действий вне зависимости от характера платежа и статуса лица, уполномоченного на осуществление таких действий (**ч. 4**).

Статья 22 Основ, как следует из ее названия (в ред. Федерального **закона** от 18 октября 2007 г. N 230-ФЗ "Оплата нотариальных действий и других услуг, оказываемых при осуществлении нотариальной деятельности"), допускает помимо оплаты непосредственно нотариальных действий возможность оплаты и иных услуг, оказываемых нотариусами при осуществлении нотариальной деятельности. Это отражено также в оспариваемой заявительницей **ч. 1 ст. 23 Основ**, указывающей среди источников финансирования деятельности нотариуса, занимающегося частной практикой, денежные средства, полученные им за оказание услуг правового и технического характера.

Предоставляемые нотариусами услуги правового и технического характера по своей сути являются

дополнительными (факультативными) по отношению к нотариальным действиям, содержание которых определяется законодательством.

Между тем лицо, обратившееся к нотариусу, не связано необходимостью получения от нотариуса, помимо нотариальных действий, дополнительно услуг правового или технического характера. Получение этих услуг для лица, обратившегося к нотариусу, носит исключительно добровольный характер: при его несогласии с формой, структурой, размерами оплаты этих услуг и прочими условиями такие услуги не оказываются, а их навязывание нотариусом недопустимо. Лицо, обратившееся к нотариусу, вправе при необходимости самостоятельно осуществлять соответствующие действия.

Таким образом, оспариваемые заявительницей положения **Основ** не предполагают возможность взимания за совершение нотариальных действий нотариальных тарифов в больших размерах, чем это определено законодателем, и допускают финансирование деятельности нотариуса за счет оказания дополнительных услуг правового и (или) технического характера, предоставляемых гражданам и юридическим лицам исключительно при наличии их согласия. Соответственно, эти законоположения не могут расцениваться как нарушающие ее конституционные права. Исходя из изложенного Конституционный Суд РФ определил: отказать в принятии к рассмотрению жалобы гражданки Чераневой А.А., поскольку она не отвечает требованиям, в соответствии с которыми жалоба в Конституционный Суд РФ признается допустимой.

§ 6. Правила нотариального делопроизводства и совершения удостоверительных надписей нотариусами

Общие положения. Согласно **ст. 9 Основ** нотариальное делопроизводство осуществляется нотариусами в соответствии с **Правилами**, утверждаемыми федеральным органом юстиции совместно с ФНП.

Правила нотариального делопроизводства (далее - Правила) утверждены Приказом Минюста России от 16 апреля 2014 г. N 78.

В соответствии с **Основами** указанные **Правила**:

- устанавливают единый порядок работы с документами нотариусов в Российской Федерации, осуществление контроля за исполнением правил нотариального делопроизводства, а также передачи документов, хранящихся у нотариуса, полномочия которого прекращаются, другому нотариусу;

- регулируют документирование и документооборот с момента создания или получения документов до передачи их в архив или уничтожения, включая порядок работы с документами, контроль, ведение и заполнение документов, связанных с совершением нотариальных действий, составление номенклатуры дел, подготовку документов к хранению или уничтожению.

Делопроизводство ведется нотариусами на русском языке. В случае установления республикой, находящейся в составе Российской Федерации, государственного языка республики делопроизводство наряду с государственным языком Российской Федерации может вестись также на государственном языке республики.

Оформление всех видов документов (документирование) в нотариальном делопроизводстве осуществляется на бумажных носителях, а также в электронном виде в случаях и порядке, которые предусмотрены законодательством Российской Федерации и **Правилами**.

Организацию и правильное ведение делопроизводства, хранения, учета и использования нотариальных архивных документов, а также сдачу нотариальных архивных документов в соответствующий архив на постоянное хранение обеспечивает нотариус.

Нотариус, занимающийся частной практикой, вправе приказом возложить ведение делопроизводства или поручить выполнение отдельных видов работ, предусмотренных **Правилами**, одному или нескольким работникам нотариальной конторы в рамках их трудовых функций.

Организационно распорядительные документы. Нотариус оформляет следующие организационно-распорядительные документы, не касающиеся документального оформления нотариального действия:

- приказы;
- распоряжения.

Организационно-распорядительные документы нотариуса имеют следующие реквизиты:

- наименование нотариальной палаты (на документах нотариусов, занимающихся частной практикой);
- наименование нотариального округа или государственной нотариальной конторы;
- должность, фамилия, имя, отчество нотариуса;
- дата и номер приказа территориального органа о назначении на должность нотариуса;
- вид документа (приказ, распоряжение);
- наименование документа;
- регистрационный номер;
- место составления;
- текст документа;

- подпись нотариуса;
- оттиск печати с воспроизведением Государственного герба РФ.

Организационно-распорядительные документы регистрируются в журнале регистрации организационно-распорядительных документов. Подлинники организационно-распорядительных документов помещаются в соответствующие номенклатурные дела нотариуса.

Оформление реквизитов документов. Документы, исходящие от нотариуса, кроме документов, подлежащих регистрации в реестре для регистрации нотариальных действий, содержат следующие обязательные реквизиты:

- а) наименование нотариальной палаты (на документах нотариусов, занимающихся частной практикой);
- б) должность, фамилия, имя, отчество нотариуса с указанием наименования нотариального округа или государственной нотариальной конторы;
- в) место нахождения нотариальной конторы;
- г) дата;
- д) исходящий регистрационный номер;
- е) заголовок к тексту;
- ж) текст;
- з) отметка о наличии приложения;
- и) подпись нотариуса.

Письма нотариусов помимо вышеуказанных реквизитов содержат сведения об адресате.

Если документ оформляется с использованием личного бланка нотариуса или бланка государственной нотариальной конторы, то реквизиты повторно не указываются.

Дата письма может оформляться как словесно-цифровым способом (7 июля 2009 г.), так и арабскими цифрами в последовательности: день месяца, месяц, год (7 июля 2009 г.).

В состав реквизита "подпись" входят: наименование должности лица, подписавшего документ ("нотариус", "временно исполняющий) обязанности нотариуса"), личная подпись и ее расшифровка.

Приложения к документу перечисляются после текста документа с указанием количества листов в каждом приложении и экземпляров приложений.

При ответе на запрос указывается ссылка на дату и номер документа-запроса.

Обработка входящих документов. Входящие документы, поступающие к нотариусу, занимающемуся частной практикой, или в государственную нотариальную контору, проходят следующую обработку.

Нотариусом определяется правильность доставки документов: ошибочно доставленные документы без вскрытия конвертов возвращаются в отделение связи для пересылки по принадлежности. Конверты вскрываются, проверяется наличие документов и приложений к ним. При отсутствии в конверте документа или приложения к документу составляется акт об отсутствии документов или иных вложений в почтовых отправлениях, один экземпляр которого направляется адресату, а второй - приобщается к полученным документам.

Конверты, в которых поступили документы, как правило, уничтожаются. В отдельных случаях для фиксации сведений о времени отправки или получения документов (нарушение сроков отправки и получения), адреса отправителя, если он отсутствует в самом документе, конверты прикрепляются к поступившим документам.

Регистрации подлежат все документы, получаемые нотариусом и связанные с нотариальной деятельностью, независимо от способов их доставки. Исключение составляют документы, необходимые для совершения конкретного нотариального действия, подтверждающие определенные факты или события (например, правоустанавливающие документы, документы, подтверждающие факт рождения, смерти).

Документы, подлежащие регистрации, должны быть учтены в журнале регистрации входящей корреспонденции в день их поступления.

На документе в правом нижнем углу первой страницы ставятся регистрационный номер по журналу регистрации входящей корреспонденции и дата регистрации.

Документы, подлежащие специальному учету, поступившие по почте, сначала регистрируются в журнале регистрации входящей корреспонденции, а затем - в книге специального учета.

Документы, принятые на личном приеме и подлежащие специальному учету, в журнале регистрации входящей корреспонденции не регистрируются.

Зарегистрированный документ исходя из оценки его содержания подлежит предварительному рассмотрению нотариусом в течение пяти рабочих дней с момента регистрации для решения вопроса о необходимости, сроках и порядке исполнения документа (подлежит ли документ принятию к нотариальному производству, требуется ли ответ автору обращения и т.д.).

Ответ по существу дается заявителю не позднее 30 дней с момента регистрации документа, если законодательством Российской Федерации не установлены иные сроки исполнения.

Документ, относящийся к компетенции другого нотариуса (заявление о принятии наследства направлено

нотариусу, в чью компетенцию не входит оформление наследственных прав и т.д.), не позднее семи дней со дня регистрации направляется ему с сопроводительным письмом.

Обращение, не относящееся к компетенции нотариуса, не позднее семи дней со дня регистрации возвращается отправителю с соответствующим разъяснением.

Поступившее обращение (документ) считается исполненным, если решены все поставленные в нем вопросы и в случае необходимости дан ответ заявителю.

Обработка исходящих документов. Документы, исходящие от нотариуса (кроме нотариальных актов, организационно-распорядительных документов, расписок), регистрируются в журнале регистрации исходящей корреспонденции.

На исходящем документе ставятся регистрационный номер по журналу регистрации исходящей корреспонденции и дата регистрации.

Исходящие документы передаются непосредственно адресату под расписку, которая оформляется соответствующей записью на экземпляре документа, остающегося в делах, или направляются по почте.

Исходящие документы отправляются или передаются адресатам не позднее пяти рабочих дней с даты их подписания.

При отправлении (передаче) документа один экземпляр остается в делах нотариуса.

Печати с воспроизведением Государственного герба Российской Федерации, штампы и бланки нотариуса. На документах, подтверждающих совершение нотариального действия, запроса нотариуса об истребовании сведений и документов в связи с совершаемым нотариальным действием, на уведомлениях, адресованных органам государственной власти и местного самоуправления, в иных случаях, предусмотренных законодательством или определенных **Правилами**, подпись нотариуса заверяется оттиском печати с воспроизведением Государственного герба РФ. На иных документах подпись нотариуса может быть заверена оттиском печати без воспроизведения Государственного герба РФ.

Оттиски печатей с воспроизведением Государственного герба РФ выполняются штемпельной краской синего, голубого или фиолетового цвета.

При сложении полномочий, освобождении от полномочий нотариуса, занимающегося частной практикой, увольнении нотариуса из государственной нотариальной конторы, при изменении места нахождения нотариуса, наименования нотариального округа или государственной нотариальной конторы, указанных на печати, в случае изменения фамилии, имени, отчества нотариуса, при наличии на печати нечитаемого текста, иных дефектов печати нотариуса с воспроизведением Государственного герба РФ передается нотариусом для уничтожения в территориальный орган по акту сдачи личной печати нотариуса, составленному в двух экземплярах.

При оформлении документов (документировании) нотариусом, занимающимся частной практикой, или лицом, замещающим временно отсутствующего нотариуса, занимающегося частной практикой, могут использоваться штампы, личные бланки нотариуса и бланки для совершения нотариальных действий; нотариусом, работающим в государственной нотариальной конторе, могут использоваться штампы, личные бланки нотариуса и бланки государственной нотариальной конторы.

В качестве реквизитов на личных бланках нотариуса также могут указываться номера телефонов, факсимильной связи, адрес электронной почты, реквизиты банковских счетов нотариуса, другие сведения.

При оформлении документов нотариусом могут использоваться мастичные штампы, за исключением случаев, установленных **Правилами**. Оттиски мастичных штампов выполняются штемпельной краской синего, голубого или фиолетового цвета.

Составление номенклатуры дел. Для учета документов, группировки документов в дела, определения сроков их хранения нотариусом, занимающимся частной практикой, или государственной нотариальной конторой утверждается номенклатура дел на соответствующий год - систематизированный перечень наименований (заголовков) дел с указанием сроков их хранения.

Номенклатура дел составляется нотариусом ежегодно в двух экземплярах, подписывается составившим ее лицом и представляется до 1 декабря текущего года нотариусом, занимающимся частной практикой, в нотариальную палату, государственной нотариальной конторой - в территориальный орган для утверждения.

Утверждение номенклатуры дел государственной нотариальной конторы производится приказом территориального органа, а нотариуса, занимающегося частной практикой, уполномоченным должностным лицом нотариальной палаты. Оба экземпляра утвержденной номенклатуры дел возвращаются нотариусу, занимающемуся частной практикой, или в государственную нотариальную контору.

В течение двух месяцев по окончании календарного года один экземпляр номенклатуры дел вместе с подшитой итоговой записью направляется нотариусом, занимающимся частной практикой, в нотариальную палату, а государственной нотариальной конторой - в территориальный орган.

В номенклатуру дел включаются наименования (заголовки) дел, отражающие всю документируемую деятельность нотариуса, в том числе реестры, книги, журналы.

Номенклатура дел составляется на основе Примерной номенклатуры дел государственной нотариальной конторы и нотариуса, занимающегося частной практикой, утвержденной Приказом Министерства юстиции РФ от

19 декабря 2013 г. N 229 (зарегистрирован Минюстом России 31 декабря 2013 г., регистрационный N 30940) (далее - Примерная номенклатура дел).

В каждом разделе номенклатуры дел предусматриваются резервные индексы для внесения заголовков дел, не предусмотренных в номенклатуре дел, но сформированных в течение календарного года.

По окончании года номенклатура дел закрывается итоговой записью о категориях и количестве дел, находящихся в производстве в соответствующем году, являющейся самостоятельным документом.

Итоговая запись составляется нотариусом в двух экземплярах, подшивается к номенклатуре, один экземпляр итоговой записи направляется нотариусом, занимающимся частной практикой, в нотариальную палату, а государственной нотариальной конторой - в территориальный орган.

Формирование дел. Все имеющиеся у нотариуса, занимающегося частной практикой, или в государственной нотариальной конторе документы формируются в дела посредством их группировки в соответствии с номенклатурой дел и систематизируются внутри дела.

Дело состоит из сгруппированных в отдельной папке документов, относящихся к определенному вопросу (например, договоры страхования профессиональной ответственности нотариуса), нотариальному действию (например, договоры об ипотеке), определенной области деятельности нотариуса (например, личные дела работников), и т.д.

В дела группируются документы одного календарного года, исключение составляют переходящие дела, ведущиеся в течение нескольких календарных лет.

Внутри дела документы систематизируются в хронологическом порядке, если Правилами не установлено иное.

При формировании дел необходимо соблюдать следующие правила:

- помещать в дела документы в соответствии с заголовками дел в утвержденной номенклатуре дел;
- отдельно формировать в дела документы с различными сроками хранения, кроме документов, относящихся к разрешению конкретного вопроса (нотариального действия);
- группировать в дела документы одного календарного года, за исключением переходящих дел;
- не помещать в дела документы, подлежащие возврату, лишние экземпляры, черновики.

По объему дело, как правило, не должно превышать 250 листов. Если количество листов в деле превышает 250, дело подразделяется на тома или части тома.

Оформление дел. Экспертиза ценности документов и составление описей дел. Оформление дела состоит из комплекса работ по подготовке дела к хранению, включающего описание дела на обложке, брошюровку, нумерацию листов, составление заверительной надписи и внутренней описи.

Оформление дела при его заведении состоит из оформления обложки дела (дела постоянного хранения помещаются в твердую обложку), на которой указываются следующие реквизиты:

- наименование нотариальной палаты;
- фамилия, имя и отчество нотариуса, занимающегося частной практикой, наименование нотариального округа; наименование государственной нотариальной конторы полностью прописью;
- номенклатурный индекс. Индекс переносится из номенклатуры дел, если дело состоит из нескольких томов, индекс дополняется номером тома;
- заголовок дела (переносится из номенклатуры дел);
- дата дела. Датой начала дела считается дата первого документа, включенного в дело. Дата оформляется словесно-цифровым способом;
- срок хранения дела (заполняется в соответствии с номенклатурой дел).

В тех случаях, когда дело состоит из нескольких томов, на обложку каждого тома выносятся заголовок дела и порядковый номер тома, части тома.

Экспертиза ценности документов в процессе формирования, оформления дел, проверки правильности отнесения документов к делам, отбора дел постоянного и временного (свыше 10 лет) хранения, выделения к уничтожению дел за предыдущие годы, сроки хранения которых истекли, ежегодно осуществляется нотариусом, занимающимся частной практикой, а в государственной нотариальной конторе - нотариусом, ответственным за делопроизводство.

Отбор документов постоянного и временного (свыше 10 лет) хранения проводится путем полистного просмотра дел. Не допускается отбор документов для хранения и уничтожения только на основании заголовков дел.

По результатам экспертизы ценности документов составляются описи дел постоянного, временного (свыше 10 лет) хранения за соответствующий год, а также акты о выделении к уничтожению документов, не подлежащих хранению.

Для организации проведения экспертизы ценности документов, оказания нотариусам методической помощи при проведении экспертизы ценности документов, согласования актов о выделении к уничтожению документов, не подлежащих хранению, создается экспертная комиссия, в состав которой входят представители нотариальной палаты и территориального органа.

Временное хранение дел. Передача дел. Дела, в том числе реестры, книги, журналы постоянного или временного (свыше 10 лет) срока хранения с момента их открытия до момента передачи в соответствующий архив в порядке, установленном законодательством Российской Федерации, подлежат временному хранению по месту их формирования. В случае прекращения полномочий нотариуса, сформировавшего дела, они подлежат временному хранению у нотариуса, которому дела переданы в соответствии с [Правилами](#).

Дела постоянного срока хранения по месту формирования хранятся не более 75 лет с момента их окончания.

В случае длительного отсутствия нотариуса (более трех месяцев), невозможности исполнять им свои полномочия и (или) содержать архив, а также сложения полномочий нотариусом, занимающимся частной практикой, изменения территории его деятельности, увольнения нотариуса, работающего в государственной нотариальной конторе, или работника, ответственного за делопроизводство, дела и документы передаются по акту:

- нотариусом, занимающимся частной практикой, - другому нотариусу, определенному приказом территориального органа по согласованию с нотариальной палатой;

- нотариусом, работающим в государственной нотариальной конторе, - нотариусу, ответственному за делопроизводство в государственной нотариальной конторе, в соответствии с приказом территориального органа;

- нотариусом, ответственным за делопроизводство в государственной нотариальной конторе, - другому нотариусу, работающему в государственной нотариальной конторе, определенному приказом территориального органа, либо нотариусу, занимающемуся частной практикой, определенному приказом территориального органа по согласованию с нотариальной палатой;

- работником, ответственным за делопроизводство в государственной нотариальной конторе, - нотариусу, ответственному за делопроизводство, или другому работнику в соответствии с приказом территориального органа.

В случае отсутствия нотариуса, занимающегося частной практикой, которому могут быть переданы дела, дела передаются на временное хранение в нотариальную палату.

В случае временного отсутствия нотариуса (от 21 календарного дня до трех месяцев) ([Приказ](#) Министерства юстиции РФ от 21 декабря 2016 г. N 297), если не имеется лица, замещающего его на основании [ст. 20](#) Основ, находящиеся в его производстве наследственные дела для дальнейшего ведения и выдачи свидетельств о праве на наследство, алфавитные книги учета наследственных дел, книги учета наследственных дел подлежат передаче нотариусом другому нотариусу, определяемому в порядке, установленном в настоящем [пункте](#).

В случае смерти нотариуса, его тяжелой болезни, объявления в розыск, лишения права нотариальной деятельности по решению суда, при наступлении иных обстоятельств, делающих невозможной передачу дел самим нотариусом, дела нотариуса, включая нотариальные архивные документы, в течение двух месяцев передаются другому нотариусу комиссией, создаваемой приказом территориального органа по согласованию с нотариальной палатой.

В состав комиссии включаются представители нотариальной палаты и территориального органа. В случае передачи дел нотариуса, занимающегося частной практикой, председателем комиссии является представитель нотариальной палаты, при передаче дел государственной нотариальной конторы - представитель территориального органа.

Дела передаются по акту приема-передачи дел на временное хранение, составляемому в количестве, соответствующем числу органов, принявших решение о передаче дел (нотариальная палата, территориальный орган), а также лиц, принимающих и передающих дела.

Подписанный акт приема-передачи дел на временное хранение утверждается нотариальной палатой (в случае передачи дел нотариусу, занимающемуся частной практикой) или территориальным органом (при передаче дел нотариусу государственной нотариальной конторы).

Один экземпляр утвержденного акта остается в делах органов, его утвердивших, другие - передаются нотариусам (работникам), принимающим и передающим дела. Копия утвержденного акта о передаче дел нотариусу, занимающемуся частной практикой, в трехдневный срок с момента утверждения направляется нотариальной палатой в территориальный орган.

Дела постоянного хранения, содержащие документы, не исполненные по не зависящим от нотариуса причинам в течение 75 лет (например, лицо, сдавшее нотариусу документы на хранение, не обратилось за их возвратом), подлежат полному оформлению и передаче в соответствующий архив.

Уничтожение дел. Отбор дел для уничтожения производится по окончании календарного года нотариусом, занимающимся частной практикой, а в государственной нотариальной конторе - лицом, ответственным за делопроизводство.

Дела, срок хранения которых истек, выделяются для уничтожения.

Производится полистный просмотр дел с целью их отбора для уничтожения. Отбор дел к уничтожению по

заголовкам на обложках не допускается.

Отобранные для уничтожения дела включаются в акт о выделении к уничтожению документов, составляемый в трех экземплярах - при уничтожении дел нотариусом, занимающимся частной практикой, и в двух экземплярах в случае уничтожения дел государственной нотариальной конторы.

Акт о выделении к уничтожению документов подписывается нотариусом, занимающимся частной практикой, а в государственной нотариальной конторе - нотариусом, ответственным за делопроизводство. Подпись нотариуса заверяется оттиском печати с воспроизведением Государственного герба РФ.

Акт о выделении к уничтожению документов в течение трех месяцев после окончания календарного года представляется для согласования экспертной комиссии, которой проверяется правильность отбора документов для уничтожения (проводится экспертиза ценности документов).

На основании экспертизы ценности документов экспертная комиссия определяет необходимость исключения отобранных для уничтожения дел из акта о выделении к уничтожению документов.

В случае принятия экспертной комиссией решения об исключении из представленного акта дел его текст изменяется подготовившим данный акт нотариусом (работником), ответственным за делопроизводство.

Акт о выделении к уничтожению документов, согласованный экспертной комиссией, представляется на утверждение в нотариальную палату и территориальный орган (в случае уничтожения дел нотариуса, занимающегося частной практикой) или в территориальный орган (при уничтожении дел государственной нотариальной конторы).

Дела, отобранные для уничтожения, должны быть уничтожены нотариусом, занимающимся частной практикой, или государственной нотариальной конторой в течение 30 дней со дня утверждения акта.

Дела уничтожаются любым доступным способом, отвечающим требованиям о неразглашении содержащейся в них информации и невозможности восстановления текста уничтоженных документов.

Один экземпляр акта о выделении к уничтожению документов с отметкой об уничтожении дел хранится в делах нотариуса, остальные передаются нотариусом, занимающимся частной практикой, в нотариальную палату и территориальный орган, а государственной нотариальной конторой - в территориальный орган.

Формирование и оформление наследственных дел. Формирование и оформление отдельных видов дел имеет определенные особенности.

Основанием для начала производства по наследственному делу является получение нотариусом первого документа, свидетельствующего об открытии наследства (заявления о принятии наследства, о выдаче свидетельства о праве на наследство, об отказе от наследства, о принятии мер к охране наследственного имущества, об управлении наследственным имуществом, о вынесении постановления о выплате денежных средств на достойные похороны наследодателя, о выдаче свидетельства о праве собственности пережившего супруга на долю в общем имуществе супругов, о согласии быть исполнителем завещания, о выдаче свидетельства, удостоверяющего полномочия исполнителя завещания, и т.д.).

Документы, относящиеся к наследственному делу, могут быть представлены нотариусу как на личном приеме, так и по почте.

Возврат подлинного документа заявителю производится под расписку, которая может быть оформлена в виде отдельного документа, помещаемого в дело, или в виде соответствующей записи на остающейся в делах нотариуса копии возвращаемого подлинного документа.

Документ, послуживший основанием для начала производства по наследственному делу, регистрируется в день поступления в книгу учета наследственных дел. В случае поступления такого документа по почте он также регистрируется в день поступления в журнале регистрации входящей корреспонденции.

Поступивший документ помещается в наследственное дело, а наследственному делу присваивается индивидуальный номер. Номер наследственного дела обозначается арабскими цифрами и состоит из порядкового номера, присвоенного наследственному делу в соответствии с регистрацией в книге учета наследственных дел, и года открытия наследственного дела.

После присвоения наследственному делу порядкового номера дело регистрируется в алфавитной книге учета наследственных дел.

Помимо документа, послужившего основанием для начала производства по наследственному делу, в книге учета наследственных дел регистрируются все поступившие по конкретному наследственному делу заявления, в том числе заявления, поступившие после заведения наследственного дела, оформленные ненадлежащим образом или поступившие с нарушением установленных законом сроков. Например, регистрируются в книге учета наследственных дел заявления о принятии наследства, поданные по истечении шести месяцев, установленных для принятия наследства; заявления, переданные нотариусу не наследником или направленные по почте, если на них не засвидетельствована подлинность подписи наследника, поскольку данные документы могут служить основанием для отказа в выдаче свидетельства о праве на наследство, если лицо, подавшее ненадлежаще оформленное заявление, не направит нотариусу в установленный срок иное заявление, оформленное в соответствии с законом, или судом не будет восстановлен срок для принятия наследства.

Поручение о принятии мер по охране или управлению наследственным имуществом, полученное от

нотариуса по месту открытия наследства, регистрируется соответственно в книге учета заявлений (поручений) о принятии мер по охране наследственного имущества или в книге учета заявлений (поручений) о принятии мер по управлению наследственным имуществом.

Документы, относящиеся к конкретному наследственному делу, помещаются в обложку наследственного дела.

В наследственное дело помещаются все документы, связанные с оформлением наследства конкретного наследодателя (в том числе документы, касающиеся подтверждения полномочий душеприказчика, принятия мер к охране и управлению наследственным имуществом, экземпляр свидетельства о праве на наследство, документ о выдаче свидетельства о праве на наследство в налоговый орган по установленной форме, запросы суда, соответствующая переписка нотариуса и т.д.).

После выдачи свидетельства о праве на наследство всем наследникам производство по наследственному делу считается оконченным, и дело оформляется для временного хранения.

При подготовке окончательного наследственного дела для временного хранения:

а) документы в деле подшиваются в следующем порядке:

- копия свидетельства о смерти наследодателя;
- заявления о принятии наследства (в хронологическом порядке);
- заявления о выдаче свидетельства о праве на наследство (в хронологическом порядке);
- иные заявления (в хронологическом порядке);
- документы, подтверждающие основание наследования (завещание, документы о степени родства, об усыновлении, о нахождении на иждивении наследодателя и т.д.) или их копии;
- справка о последнем месте жительства наследодателя или иной документ, на основании которого определено место открытия наследства;
- документы, подтверждающие принадлежность наследства наследодателю;
- документы о стоимости наследственного имущества;
- запросы нотариуса для установления состава наследственного имущества и ответы на них;
- свидетельство о праве на наследство;
- письмо в налоговый орган о направлении сведений о выданном свидетельстве о праве на наследство;
- иные документы;

б) листы дела нумеруются, составляется внутренняя опись.

Передача нотариусом наследственного дела по принадлежности другому нотариусу (если после определения места открытия наследства по месту нахождения движимого имущества в случаях, установленных законом, выявлено входящее в состав наследства недвижимое имущество, находящееся в другом месте, и т.д.) производится в следующем порядке:

- документы подшиваются в наследственное дело;
- составляется внутренняя опись документов;
- изготавливаются копии документов наследственного дела, включая копию обложки, которые заверяются подписью нотариуса;
- подлинное наследственное дело с сопроводительным письмом направляется заказной бандеролью (заказным письмом) или курьером нотариусу по принадлежности.

Нотариус, получивший наследственное дело, направленное ему по принадлежности, регистрирует дело в порядке, предусмотренном для регистрации первого документа, поступившего по конкретному наследственному делу. В наследственное дело помещаются все полученные по принадлежности документы, включая сопроводительное письмо и обложку, в которой дело поступило (в случае помещения поступившего дела в новую обложку).

Принятие закрытого завещания. Вскрытие и оглашение закрытого завещания. Конверт с закрытым завещанием в запечатанном нотариусом конверте, экземпляр свидетельства о принятии закрытого завещания, распоряжение об отмене закрытого завещания - в случае его отмены завещателем посредством совершения распоряжения - помещаются в дело "Конверты хранения".

Для обеспечения целостности конверта хранения и конверта с закрытым завещанием конверты хранения помещаются в папки из твердого материала, оснащенные специальными средствами, позволяющими содержать в них документы без механического повреждения (с зажимами, прозрачными файлами и т.д.).

Помимо самого конверта хранения в дело помещается экземпляр свидетельства о принятии закрытого завещания.

Принятые нотариусом закрытые завещания регистрируются в алфавитной книге учета завещаний с пометкой "закрытое". После вскрытия закрытого завещания в алфавитной книге проставляется отметка о дате вскрытия завещания.

Конверт хранения и относящееся к нему свидетельство о принятии закрытого завещания изымаются из дела при вскрытии закрытого завещания, на их место помещается справка об изъятии документа, содержащая сведения о причине и дате изъятия документов.

Поданное на личном приеме у нотариуса заявление о представлении свидетельства о смерти лица, совершившего закрытое завещание, с предъявлением подлинника свидетельства о смерти завещателя в день его подачи регистрируется в книге учета дел закрытых завещаний.

В деле у нотариуса остается копия свидетельства о смерти завещателя, подлинник свидетельства о смерти возвращается заявителю.

При направлении по почте с сопроводительным документом свидетельства о смерти (повторного свидетельства о смерти) лица, совершившего закрытое завещание, в журнале регистрации входящей корреспонденции и в книге учета дел закрытых завещаний в день получения регистрируется сопроводительный документ. При направлении свидетельства о смерти завещателя без сопроводительного документа изготавливается копия свидетельства о смерти, которая в день поступления к нотариусу регистрируется в журнале регистрации входящей корреспонденции и книге учета дел закрытых завещаний. Подлинный экземпляр свидетельства о смерти завещателя возвращается заявителю.

Конверт, в котором поступило по почте свидетельство о смерти лица, совершившего закрытое завещание, хранится в деле закрытого завещания.

При поступлении документа, послужившего основанием для начала производства по вскрытию закрытого завещания, нотариусом заводится индивидуальное дело "Закрытое завещание" с присвоением ему номера. Номер дела обозначается арабскими цифрами и состоит из порядкового номера, под которым документ зарегистрирован в книге учета дел закрытых завещаний, и года открытия дела. Документы, относящиеся к конкретному закрытому завещанию, помещаются в обложку дела закрытого завещания.

Наследникам по закону лица, совершившего закрытое завещание, заказным письмом направляется извещение о вскрытии закрытого завещания, в котором содержатся сведения о дате, месте и времени вскрытия и оглашения закрытого завещания. Уведомление о вручении извещения хранится в деле нотариуса.

Производство по конкретному закрытому завещанию считается оконченным, и дело готовится для временного хранения (гл. IX Правил) после выдачи наследникам по завещанию копии протокола о вскрытии и оглашении закрытого завещания.

Производство по делу закрытого завещания может быть окончено и дело подготовлено для временного хранения, если наследниками по завещанию копия протокола о вскрытии и оглашении закрытого завещания не получена в течение года с момента вскрытия и оглашения закрытого завещания.

Депозит нотариуса. Первый поступивший к нотариусу документ, свидетельствующий о намерении внести в депозит нотариуса деньги и ценные бумаги, является основанием для начала производства по конкретной депозитной операции нотариуса. В частности, такими документами могут быть заявление должника или конкурсного управляющего о принятии в депозит нотариуса причитающихся с должника денег и ценных бумаг; опись наследственного имущества (если меры по охране наследства и принятие в депозит наличных денег осуществляются одним нотариусом); заявление нотариуса о внесении в депозит наличных денег (если меры по охране наследства и принятие в депозит наличных денег осуществляются разными нотариусами).

Документ, послуживший основанием для начала производства по конкретной депозитной операции, регистрируется в день поступления в журнале регистрации входящей корреспонденции. В книге учета депозитных операций указанный документ регистрируется в день непосредственного внесения денег или ценных бумаг в депозит нотариуса.

После регистрации депозитной операции в книге учета депозитных операций данные о лице, на чье имя в депозит нотариуса внесены деньги или ценные бумаги, вносятся в алфавитную книгу учета кредиторов.

Дело по конкретной депозитной операции формируется в отношении каждого кредитора. В дело помещаются документы, связанные с принятием в депозит нотариуса денег и ценных бумаг, включая документы, подтверждающие наличие оснований для внесения в депозит денег и ценных бумаг, право обратившегося к нотариусу лица исполнить обязательство внесением долга в депозит, вхождение в состав наследства наличных денег, банковский документ о зачислении на депозитный счет нотариуса денежных средств и т.д.

Лицу, внесшему в депозит деньги и ценные бумаги, нотариусом в подтверждение их внесения выдается справка, оформленная на личном бланке нотариуса, заверенная подписью и оттиском печати нотариуса с воспроизведением Государственного герба РФ.

О принятии в депозит денег и ценных бумаг нотариус заказным письмом направляет кредиторам или наследникам извещение о внесении в депозит нотариуса денег или ценных бумаг. Уведомление о вручении извещения хранится в документах конкретной депозитной операции.

Производство по конкретной депозитной операции считается оконченным в случае:

- передачи наследникам или кредиторам всех внесенных в депозит нотариуса причитающихся им денег и ценных бумаг;
- выдачи закладной ее владельцу;
- возврата денежных сумм и ценных бумаг лицу, внесшему их в депозит нотариуса, в случаях, предусмотренных законодательством;
- перечисления нотариусом в соответствующий бюджет не востребовавшихся кредиторами или

наследниками внесенных в депозит нотариуса денег и ценных бумаг.

Производство по конкретной депозитной операции прекращается отказом нотариуса совершить нотариальное действие - принять в депозит деньги и ценные бумаги, если лицо, обратившееся за совершением данного нотариального действия, не устранило препятствия, послужившие основанием к отказу в его совершении, указанный отказ не обжалован в судебном порядке или решение суда не обязывает нотариуса совершить указанное нотариальное действие.

Вексельные протесты. Заявление о совершении вексельного протеста регистрируется в день поступления в журнале регистрации входящей корреспонденции.

Подлинные векселя, прилагаемые к заявлению, принимаются нотариусом под расписку, в которой указываются дата принятия векселей, количество принятых векселей и индивидуальные признаки каждого векселя. Расписка заверяется подписью и оттиском печати нотариуса с воспроизведением Государственного герба РФ.

Возврат подлинных векселей, принятых нотариусом, векселедержателю также производится под расписку, которая помещается в дело.

К материалам по протесту векселя приобщается изготовленная нотариусом копия векселя.

Копия векселя, приобщаемая к делам нотариуса, должна отражать любые записи, произведенные на векселе в процессе предъявления требования по векселю или его опротестования, в том числе проставленную акцептантом подпись или дату акцепта, проставленную векселедателем датированную отметку, отметку нотариуса о совершенном протесте, надпись нотариуса о получении платежа по векселю.

К документам по протесту векселя приобщаются все документы, связанные с предъявлением требований лицу, обязанному по векселю, или опротестованием векселя, включая копию векселя, экземпляр составленного нотариусом протеста векселя, документы (или их копии), подтверждающие полномочия представителей, правоспособность юридического лица, и т.д.

Производство по протесту конкретного векселя считается окончанным после приобщения к документам вексельного протеста документов, свидетельствующих об отказе обязанного по векселю лица выполнить предъявленное нотариусом требование (копии векселя с отметкой нотариуса о совершенном протесте и экземпляра протеста векселя) или о выполнении предъявленного нотариусом требования (копии векселя с подписью акцептанта, проставленной датированной отметкой или датой акцепта, надписью нотариуса о получении платежа по векселю, документа, подтверждающего возвращение обязанным лицом акцептованного экземпляра векселя или подлинника векселя).

Порядок ведения и заполнения реестров для регистрации нотариальных действий. Реестры для регистрации нотариальных действий используются в течение календарного года.

Одновременно нотариус может вести один общий реестр для регистрации любых нотариальных действий, по одному специальному реестру для регистрации конкретных нотариальных действий, предусмотренных законодательством Российской Федерации (регистрация сделок, свидетельствование подлинности подписи, выдача свидетельств о праве на наследство и т.д.), и несколько реестров для регистрации свидетельствования верности копий документов (далее - реестр для регистрации копий).

Ведение специальных реестров не исключает возможности регистрации в общем реестре любых нотариальных действий, в том числе и тех, для регистрации которых предусмотрены специальные реестры.

По решению нотариальной палаты допускается одновременное ведение двух и более общих реестров. В таком случае специальные реестры не ведутся.

Каждому реестру присваивается индекс в соответствии с номенклатурой дел, реестры нумеруются. Индекс и номер реестра указываются на обложке реестра.

Общие реестры нумеруются арабскими цифрами последовательно по мере их заведения после окончания предыдущего реестра (1, 2, 3 и т.д.).

При ведении нескольких общих реестров каждому реестру присваивается отдельный (индивидуальный) цифровой номер, неизменный в течение календарного года, например, 1, 2, 3. Указанные номера реестров сохраняются до конца календарного года независимо от количества томов данных реестров.

Присвоение номеров специальным реестрам (за исключением реестров для регистрации копий) производится по мере окончания предыдущего реестра и заведения последующего реестра, осуществляется их порядковая нумерация. К порядковому номеру специального реестра, обозначаемому арабскими цифрами, прибавляется буква, соответствующая наименованию нотариального действия. Например, 1С - номер первого реестра, заведенного для регистрации сделок; 2С - номер второго реестра для регистрации сделок, заведенного после окончания первого реестра, и т.д.

Нумерация реестров для регистрации копий осуществляется в специальном порядке. Реестры для регистрации копий нумеруются посредством цифрового и буквенного обозначения. Цифра номера реестра для регистрации копий (в связи с возможностью одновременного ведения нескольких реестров) остается неизменной в течение года. Например, при одновременном заведении нотариусом двух реестров для регистрации копий первому реестру присваивается номер 1К, второму - 2К. Указанные номера реестров

сохраняются до конца календарного года независимо от количества томов данных реестров.

Каждому нотариальному действию, внесенному в реестр, присваивается индивидуальный регистрационный номер.

Индивидуальный регистрационный номер нотариального действия, зарегистрированного в реестре, состоит из номера реестра и порядкового номера нотариального действия, присвоенного ему в соответствии с регистрацией в данном реестре. Например, 1-1087; 2Д-137, 4К-1220, где 1, 2Д, 4К - номер реестра; 1087, 137, 1220 - порядковый номер конкретного нотариального действия в соответствии с его регистрацией в реестре.

При регистрации нотариальных действий в реестрах (как в общих, так и в специальных) применяется сквозная нумерация: регистрационные номера нотариальных действий возрастают от единицы в первом томе реестра до последнего порядкового номера в последнем томе соответствующего реестра.

Записи в реестре регистрации нотариальных действий производятся ручкой, аккуратно и разборчиво.

При внесении записей в реестр допустимы сокращения слов, позволяющие установить содержание записи.

Использование мастичного штампа для заполнения реестра допускается только при указании даты совершенного нотариального действия. Незаполненные строки в реестре должны быть прочеркнуты, подчистки не допускаются. Допускается внесение в реестр поправок (дописок, приписок, исправлений), в обязательном порядке оговариваемых. Поправки должны быть сделаны так, чтобы все ошибочно написанное, а затем зачеркнутое или исправленное можно было прочесть в первоначальном виде, при этом не допускается использование корректирующей краски. Поправки заверяются подписью нотариуса. Записи в реестр могут вноситься нотариусом, стажером нотариуса, помощником нотариуса или другим уполномоченным на это лицом, работающим по трудовому договору в государственной нотариальной конторе или у нотариуса, занимающегося частной практикой.

Контроль за исполнением Правил нотариусами, занимающимися частной практикой. Проверки исполнения нотариусами, занимающимися частной практикой, Правил могут быть плановыми, внеплановыми и повторными.

Проверки исполнения Правил осуществляются комиссией в составе не менее двух человек, в которую входят представители территориального органа и нотариальной палаты.

Плановые проверки исполнения Правил проводятся в соответствии с ежегодными графиками проведения проверок, утверждаемыми приказами территориального органа по согласованию с нотариальной палатой, не позднее 15 декабря года, предшествующего году проведения проверок.

В случае невозможности соблюдения графика проведения проверок приказом территориального органа по согласованию с нотариальной палатой в график могут быть внесены соответствующие изменения.

В графике проверок указываются нотариальный округ, фамилия, имя, отчество нотариуса, подлежащего проверке, сроки проведения проверки (календарный месяц).

Утвержденные ежегодные графики доводятся территориальным органом до сведения нотариальной палаты и нотариусов, подлежащих проверке, в течение трех рабочих дней со дня утверждения графика.

Персональный состав комиссии и дата начала проверки утверждаются приказом территориального органа по согласованию с нотариальной палатой по каждой проверке отдельно.

Срок проведения проверки не должен превышать пяти рабочих дней. При необходимости срок проведения проверки может быть продлен приказом территориального органа по согласованию с нотариальной палатой. Кандидатуры для включения в персональный состав комиссии представляются нотариальной палатой не позднее 20 числа месяца, предшествующего месяцу проведения проверки, определенному в ежегодном графике.

О конкретной дате плановой и повторной проверки члены комиссии информируются не позднее чем за семь дней до ее проведения.

О дате прибытия проверяющих нотариус, подлежащий проверке, извещается не позднее чем за пять рабочих дней до намеченной даты проверки.

О дате проведения внеплановой проверки уведомление нотариуса, подлежащего проверке, не требуется.

В ходе плановой проверки проверяющими проводится выборочная проверка документов за четырехгодичный период, предшествующий проверке.

Внеплановая проверка проводится по конкретному факту, явившемуся основанием для внеплановой проверки.

По итогам проверки составляется соответствующая справка.

Справка по итогам проверки составляется в трех экземплярах не позднее семи рабочих дней со дня ее проведения и подписывается лицами, осуществляющими проверку, и нотариусом, в отношении которого она проводилась. Справка должна быть рассмотрена нотариальной палатой в течение 30 дней с момента поступления в нотариальную палату. Результаты проверки рассматриваются нотариальной палатой при участии представителя территориального органа.

Нотариус вправе присутствовать при обсуждении результатов проверки. Отсутствие проверяемого

нотариуса при рассмотрении справки не препятствует ее рассмотрению.

Справки по итогам проверки хранятся в территориальном органе, в нотариальной палате, у нотариусов, в отношении которых проводились проверки.

В случае если нотариус, в отношении которого проводилась проверка, не согласен с замечаниями проверяющих, он вправе представить свои письменные возражения как при подписании справки, так и в любой момент до рассмотрения результатов проверки нотариальной палатой.

В справке о результатах проверки устанавливается срок для принятия мер по устранению выявленных недостатков и нарушений действующего законодательства, который должен составлять не более шести месяцев со дня окончания проверки.

При необходимости члены комиссии имеют право запрашивать объяснения от нотариуса по фактам выявленных недостатков и нарушений.

В установленные справкой сроки нотариус направляет отчет о проделанной работе по устранению недостатков и нарушений в нотариальную палату.

Непредставление нотариусом информации о проделанной работе по устранению недостатков и нарушений в нотариальную палату является основанием для проведения повторной проверки.

Повторная проверка проводится не позже чем через год после проведения плановой проверки, в ходе которой выявлены существенные нарушения **Правил**. При повторной проверке проводится проверка исполнения **Правил** за период, прошедший после плановой проверки. По результатам повторной проверки составляется заключение, содержащее информацию об устранении нарушений, выявленных в ходе плановой проверки.

В случае выявления в ходе проверки нотариуса фактов нарушений **Правил** нотариальной палатой должен быть решен вопрос о применении к нотариусу, допустившему нарушения, мер дисциплинарной ответственности.

При поступлении в территориальный орган или нотариальную палату обращений (заявлений, жалоб) граждан и писем организаций, в которых содержатся сведения о нарушении нотариусом **Правил**, по предложению нотариальной палаты или территориального органа может назначаться проведение внеплановой проверки исполнения данным нотариусом **Правил**.

В случае выявления в ходе внеплановой проверки нарушений **Правил** территориальный орган и нотариальная палата назначают повторную проверку нотариуса, допустившего их нарушения.

Особенности работы с электронными документами. Нотариусом принимаются, создаются и используются электронные документы:

- исходящие создаваемые в электронной форме без предварительного документирования их на бумажном носителе;

- полученные в результате сканирования документов на бумажных носителях.

Юридическая значимость электронных документов, представляемых нотариусу для совершения нотариальных действий, подтверждается усиленной квалифицированной электронной подписью в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.

Обращения граждан и организаций, поступившие в форме электронного документа, в том числе не подтвержденные электронной подписью, рассматриваются в порядке, предусмотренном **Правилами**. Ответ на обращение, поступившее в электронной форме, направляется в форме электронного документа по адресу электронной почты, указанному в обращении, или в письменной форме по почтовому адресу, указанному в обращении.

При получении электронных документов, подписанных усиленной квалифицированной электронной подписью, нотариус осуществляет проверку ее подлинности.

Проверка подлинности усиленной квалифицированной электронной подписи, с помощью которой подписаны электронные документы, осуществляется с использованием средств единой информационной системы либо с использованием специального программного обеспечения, имеющегося у нотариуса.

Электронные документы, исходящие от нотариуса, должны быть оформлены в соответствии с **Правилами** и иметь реквизиты, установленные для аналогичного документа на бумажном носителе, за исключением собственноручной подписи нотариуса и оттиска печати с воспроизведением Государственного герба РФ.

Юридическая значимость электронных документов, создаваемых нотариусом, исходящих от нотариуса, подтверждается усиленной квалифицированной электронной подписью нотариуса.

Регистрации подлежат все получаемые нотариусом электронные документы, связанные с нотариальной деятельностью, независимо от способов их доставки.

Электронные документы, подлежащие регистрации, должны быть учтены в день их поступления в журнале регистрации входящей корреспонденции или в электронном журнале регистрации входящих электронных документов.

Получение нотариусом электронного документа, необходимого для нотариального производства, на личном приеме подтверждается распиской в получении документов нотариусом.

Нотариус в конце каждого рабочего дня подписывает своей усиленной квалифицированной электронной подписью электронный журнал регистрации входящих электронных документов.

Зарегистрированные нотариусом входящие электронные документы и электронный журнал регистрации входящих электронных документов хранятся на рабочем месте нотариуса.

Нотариус обязан не реже одного раза в неделю осуществлять резервное копирование зарегистрированных нотариусом входящих электронных документов и электронного журнала регистрации входящих электронных документов на переносных электронных носителях. Хранение указанных резервных копий осуществляется нотариусом в местах, исключающих несанкционированный нотариусом доступ к таким копиям.

Нотариус вправе хранить резервные копии указанных электронных документов на серверах единой информационной системы.

Электронные документы, исходящие от нотариуса, регистрируются в журнале регистрации исходящей корреспонденции или в электронном журнале регистрации исходящих электронных документов.

Электронные документы, исходящие от нотариуса и подлежащие регистрации, регистрируются в день их отправления адресату.

Нотариус в конце каждого рабочего дня подписывает своей усиленной квалифицированной электронной подписью электронный журнал регистрации исходящих электронных документов.

Зарегистрированные нотариусом исходящие электронные документы и электронный журнал регистрации исходящих электронных документов хранятся на рабочем месте нотариуса.

Нотариус обязан не реже одного раза в неделю осуществлять резервное копирование зарегистрированных нотариусом исходящих электронных документов и электронного журнала регистрации исходящих электронных документов на переносных электронных носителях. Хранение указанных резервных копий осуществляется нотариусом в местах, исключающих несанкционированный доступ к таким копиям.

Нотариус вправе хранить резервные копии указанных электронных документов на серверах единой информационной системы.

Электронные документы, исходящие от нотариуса, заверяются усиленной квалифицированной электронной подписью нотариуса в соответствии с законодательством Российской Федерации и направляются адресату с использованием компьютерных сетей либо передаются на личном приеме на отчуждаемых машинных носителях (CD/DVD - ROM, флеш-картах или иных устройствах, используемых для переноса информации).

При наличии электронных документов, которые необходимо приобщить к делу, составленному из документов на бумажном носителе, в дело помещается ссылка на место хранения данного электронного документа, содержащая полное имя файла и уникальный регистрационный номер документа или изготовленная на бумажном носителе копия электронного документа с указанием полного имени файла и места хранения данного электронного документа.

Электронные документы формируются в электронные дела в соответствии с номенклатурой дел, которые индексируются в порядке, установленном в отношении дел, составленных из документов на бумажном носителе.

При составлении номенклатуры дел указывается, что дело ведется в электронном виде.

Электронные документы после их исполнения подлежат хранению в течение сроков, предусмотренных номенклатурой дел для аналогичных документов на бумажном носителе, в форматах, установленных законодательством Российской Федерации.

Формы реестров для регистрации нотариальных действий, нотариальных свидетельств, а также удостоверительных надписей на сделках и свидетельствуемых документах (утв. Приказом Минюста России от 27 декабря 2016 г. N 313 "Об утверждении форм реестров регистрации нотариальных действий, нотариальных свидетельств, удостоверительных надписей на сделках и свидетельствуемых документах и порядка их оформления").

Глава 10. ИСПОЛЬЗОВАНИЕ ИНФОРМАЦИОННЫХ ТЕХНОЛОГИЙ В НОТАРИАЛЬНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

§ 1. Общая характеристика электронного документооборота

Прежде всего, необходимо определиться с основными понятиями. **Электронным документом**, передаваемым по каналам связи, признается информация, подготовленная, отправленная, полученная или хранящаяся с помощью электронных, магнитных, оптических либо аналоговых средств, включая обмен информацией в электронной форме и электронную почту (абз. 2 ч. 2 ст. 434 ГК РФ).

Документооборот - процесс прохождения документов в установленной последовательности с момента их появления до сдачи в архив <1>.

<1> Большой толковый словарь русского языка. СПб.: Норинт: С.А. Кузнецов, 1998.

Электронный документооборот - процесс прохождения электронных документов в законодательно установленной последовательности с момента их создания до передачи в архив с использованием электронных средств массовых коммуникаций.

Так же, как документу на бумажном носителе, электронному документу юридическую силу придает подпись, но называется она электронной. Что означает данный термин? Согласно Федеральному **закону** от 6 апреля 2011 г. N 63-ФЗ под **электронной подписью** понимается информация в электронной форме, которая присоединена к другой информации в электронной форме (подписываемой информации) или иным образом связана с такой информацией и которая используется для определения лица, подписывающего информацию. Указанный **Закон** предусматривает два вида электронной подписи:

- простая электронная подпись;
- усиленная электронная подпись.

Усиленная электронная подпись разделяется на подвиды:

- усиленная неквалифицированная электронная подпись;
- усиленная квалифицированная электронная подпись.

Электронно-цифровая подпись нотариуса является усиленной квалифицированной электронной подписью.

Дополнительные признаки усиленной квалифицированной электронной подписи:

- ключ проверки электронной подписи указан в квалифицированном сертификате;
- для создания и проверки усиленной квалифицированной электронной подписи используются средства криптозащиты, которые сертифицированы ФСБ РФ. Кроме того, сертификаты квалифицированной электронной подписи выдаются исключительно аккредитованными удостоверяющими центрами.

Удостоверяющий центр - юридическое лицо или индивидуальный предприниматель, осуществляющие функции по созданию и выдаче сертификатов ключей проверки электронных подписей. В настоящее время в Российской Федерации функции головного удостоверяющего центра и аккредитацию иных удостоверяющих центров осуществляет Министерство связи и массовых коммуникаций РФ в соответствии с **Приказом** от 23 ноября 2011 г. N 320 "Об аккредитации удостоверяющих центров".

Удостоверяющий центр нотариата России был создан фондом "Центр инноваций и информационных технологий" по поручению Правления Федеральной нотариальной палаты. Данный удостоверяющий центр обеспечивает средствами электронной подписи нотариусов и исполняющих обязанности нотариусов на всей территории Российской Федерации. Электронная подпись позволяет нотариусам и исполняющим обязанности нотариусов участвовать через единую информационную систему нотариата (ЕИСН) в электронном документообороте, в том числе с органами государственной власти Российской Федерации.

С практической точки зрения значимый вопрос, возникающий при работе с электронными документами, - это долговременное хранение данных документов. В обеспечении сохранности электронных документов можно выделить три аспекта:

- 1) обеспечение физической сохранности и целостности файлов с электронными документами;
- 2) обеспечение условий для считывания информации в долговременной перспективе;
- 3) обеспечение условий для воспроизведения электронных документов <1>.

<1> Тихонов В.И. Обеспечение сохранности электронных документов // Вестник архивиста. 2005. N 5 - 6.

§ 2. Понятие и принципы "электронного нотариата"

"Электронный нотариат" - это совокупность действий по сбору, передаче и хранению юридически значимой информации, а также совершение нотариальных действий и взаимодействие с органами государственной власти с использованием информационно-телекоммуникационных сетей общего пользования и электронно-цифровой подписи нотариуса.

Основные принципы "электронного нотариата". Принципами нотариальной деятельности, осуществляемой в электронной форме, можно назвать закрепленные законодательством основополагающие начала, основные идеи, на которых базируется электронное взаимодействие участников нотариальных правоотношений. Принципы электронного нотариата схожи с принципами межведомственного электронного документооборота, но имеют свою специфику по причине особого статуса его участников - нотариусов. Таким образом, ниже указаны основные принципы "электронного нотариата".

1. Обеспечение технических возможностей применения электронного документооборота строго ограниченным количеством его участников и правомерное использование совместимых технологий, форматов, протоколов информационного взаимодействия и унифицированных программно-технических средств в соответствии с действующим законодательством. Согласно **ст. 34.5** Основ нотариуса, занимающиеся частной практикой, обязаны обеспечивать технические условия для своевременного внесения в ЕИСН сведений в

соответствии с законодательством Российской Федерации.

2. Принцип системности означает внутренне согласованное, непротиворечивое, строго упорядоченное единство сведений, состоящее из взаимозависимых частей, где каждый элемент имеет свое место и вносит конкретную информацию в уникальные характеристики целого. Вся информация, вносимая, передаваемая и хранимая участниками электронного взаимодействия, строго систематизирована.

3. Принцип авторства можно определить как обеспечение возможности по внесению информации для ограниченного круга лиц, невозможности отказа от авторства. Проверка прав участника информационного взаимодействия и получение им доступа к ресурсам в соответствии с данными ему правами. Поскольку участники электронного взаимодействия и степень доступности им информации строго определены законодательством Российской Федерации, исключается возможность получения доступа к информации посторонним лицам.

4. Под принципом аутентификации подразумевается проверка участника информационного взаимодействия на основе предъявленных им регистрационных данных. Подтверждение подлинности и самой информации в процессе информационного взаимодействия.

5. Принцип целостности выражается в гарантировании невозможности несанкционированного изменения информации. Все изменения, вносимые в уже сохраненную ранее информацию, совершаются в строгом соответствии с законом и подписываются лицом, имеющим право их совершать, таким образом, чтобы и предыдущая версия и новая, уже с изменениями, были сохранены в электронной системе.

6. Принцип конфиденциальности устанавливает невозможность ознакомления с информацией лиц, не имеющих соответствующих законодательно закрепленных прав доступа к ней; обязательное для выполнения лицом, получившим доступ к определенной информации, требование не передавать такую информацию третьим лицам.

7. Принцип минимизации издержек: трудовых, финансовых и временных при осуществлении информационного взаимодействия участниками электронного документооборота в нотариальной деятельности. Внесение информации в ЕИСН в электронной форме осуществляется в значительной степени быстрее, чем производится запись в реестр на бумажном носителе. Последующий поиск необходимых данных (при условии их сохранности) в электронных реестрах происходит за меньшее количество времени по сравнению с поиском в реестрах на бумажных носителях.

8. Принцип своевременности означает внесение информации в установленный законодательством срок. Для каждого вида сведений установлен свой временной промежуток времени для переноса их в ЕИСН.

Базовыми и ключевыми элементами "электронного нотариата" являются ЕИСН "eNot" и электронно-цифровая подпись нотариуса.

Единая информационная система нотариата - это автоматизированная информационная система, принадлежащая на праве собственности Федеральной нотариальной палате и предназначенная для комплексной автоматизации процессов сбора, обработки сведений о нотариальной деятельности и обеспечения всех видов информационного взаимодействия (обмена). В ЕИСН подлежат включению сведения, в том числе в форме электронных документов.

Оператором ЕИСН является Фонд "Центр инноваций и информационных технологий", созданный при Федеральной нотариальной палате. Финансирование ЕИСН осуществляется за счет средств Федеральной нотариальной палаты, нотариальных палат субъектов РФ, нотариусов.

Информацию, хранящуюся в ЕИСН, представляется возможным подразделить на виды:

- конфиденциальная;
- справочно-информационная.

Информация - это сведения (сообщения, данные) независимо от формы их представления <1>.

<1> Федеральный закон от 27 июля 2006 г. N 149-ФЗ "Об информации, информационных технологиях и о защите информации" (далее - Федеральный закон от 27 июля 2006 г. N 149-ФЗ).

В соответствии со **ст. 5** Основ нотариусу при исполнении служебных обязанностей, а также лицам, работающим в нотариальной конторе, запрещается разглашать сведения, оглашать документы, которые стали им известны в связи с совершением нотариальных действий, в том числе и после сложения полномочий или увольнения. Нотариальная тайна включена в **Перечень** сведений конфиденциального характера, утвержденный Указом Президента РФ от 6 марта 1997 г. N 188 "Об утверждении перечня сведений конфиденциального характера" (с изм. и доп. от 23 сентября 2005 г.). Соответственно, указанные положения закона распространяются и на информацию, хранящуюся в ЕИСН. Передача нотариусами в ЕИСН сведений о совершенных нотариальных действиях не является разглашением тайны их совершения. **Статьей 34.1** Основ предусмотрено, что нотариусы, имеющие доступ к сведениям, содержащимся в ЕИСН, и лица, осуществляющие обработку вносимых в ЕИСН сведений, обязаны не раскрывать третьим лицам и не распространять сведения, содержащиеся в этой информационной системе. За разглашение или незаконное использование указанных

сведений такие лица несут ответственность, предусмотренную законодательством Российской Федерации.

Сведения, содержащиеся в реестре нотариальных действий ЕИСН и необходимые для совершения нотариального действия или проверки действительности нотариально оформленного документа, представляются незамедлительно в автоматизированном режиме средствами ЕИСН по запросу, поданному нотариусом через ЕИСН, с обязательным указанием в запросе сведений о совершенном нотариальном действии, в том числе:

- регистрационного номера нотариального действия в реестре для регистрации нотариальных действий;
- номера(-ов) бланка(-ов) единого образца, использованного(-ых) для совершения нотариального действия (при наличии);
- даты совершения нотариального действия;
- вида нотариального действия;
- сведений о нотариусе или должностном лице, совершившем нотариальное действие;
- отметки о необходимости предоставления электронного образа, нотариально оформленного в случае, если присоединение электронного образа документа предусмотрено законодательством.

В ответ на запрос нотариусу представляются сведения о нотариальном действии, в том числе, при наличии, электронный образ нотариально оформленного документа, если в запросе содержалась соответствующая отметка.

В случае розыска завещания сведения представляются нотариусу незамедлительно в автоматизированном режиме средствами ЕИСН по запросу, поданному нотариусом через ЕИСН, с обязательным указанием в запросе:

- сведений о документе, подтверждающем факт смерти лица, с указанием даты смерти и номера записи акта гражданского состояния;
- фамилии, имени и отчества (при наличии) завещателя;
- основания розыска завещания (открытое наследственное дело либо обращение заинтересованного лица).

В случае обнаружения в реестре нотариальных действий ЕИСН сведений об удостоверении, изменении или отмене завещания нотариусу представляются сведения о завещании (завещаниях), их изменении или отмене (номер и дата регистрации нотариального действия в реестре нотариальных действий ЕИСН, сведения о лице, совершившем нотариальное действие).

Для совершения нотариального действия нотариус вправе получить из реестра нотариальных действий ЕИСН сведения о брачных договорах, заключенных лицом, обратившимся за совершением нотариального действия, или его наследодателем, на основании запроса к ЕИСН, содержащего:

- сведения о стороне брачного договора: фамилия, имя, отчество (при наличии);
- дату рождения указанной стороны договора.

В случае обнаружения в реестре информации по запросу нотариусу представляются:

- регистрационный номер нотариального действия в реестре для регистрации нотариальных действий;
- номер(-а) бланка(-ов) единого образца, использованного(-ных) для совершения нотариального действия (при наличии);
- дата удостоверения брачного договора, изменений и дополнений в него;
- сведения о нотариусе или должностном лице, совершившем нотариальное действие;
- содержание нотариального действия.

Сведения, содержащиеся в ЕИСН, за исключением сведений, содержащихся в реестре нотариальных действий ЕИСН, а также сведений, которые содержатся в реестре уведомлений о залоге движимого имущества и не предоставляются в свободном доступе, могут быть предоставлены Федеральной нотариальной палатой третьим лицам, в том числе по договору с третьими лицами.

Защита сведений, содержащихся в ЕИСН, осуществляется в соответствии с законодательством Российской Федерации в области персональных данных и законодательством Российской Федерации об информации, информационных технологиях и о защите информации.

Справочной информацией, подлежащей размещению в ЕИСН, являются:

- 1) сведения о нотариальных палатах субъектов РФ: полное наименование нотариальной палаты, ее место нахождения, номер телефона, адрес электронной почты и сайта; список нотариальных округов субъекта РФ;
- 2) сведения о нотариусах, занимающихся частной практикой: фамилия, имя, отчество, ИНН и СНИЛС; реквизиты лицензии на право нотариальной деятельности и приказа о назначении лица на должность нотариуса; адрес и номер телефона нотариальной конторы, адрес электронной почты; информация о лицах, замещающих временно отсутствующего нотариуса; образцы оттисков печатей и подписей нотариусов, образцы подписей лиц, наделенных полномочиями по замещению временно отсутствующего нотариуса;
- 3) сведения о нотариальных архивах: название нотариального архива, его место нахождения, номер телефона, адрес электронной почты; сведения о нотариусах, передавших свои архивы в нотариальный архив; информация о передаче архивов упраздненных государственных нотариальных контор и нотариусов;

- 4) сведения о бланках для совершения нотариальных действий: выданных региональной нотариальной палатой с указанием фамилии, имени, отчества (при наличии) нотариуса, получившего бланки; использованных нотариусами для оформления нотариальных актов; недополученных, утраченных и похищенных;
- 5) сведения о наделении нотариусов полномочиями по оформлению наследственных прав;
- 6) статистические сведения о нотариате в Российской Федерации <1>.

<1> **Приказ** Минюста России от 17 июня 2014 г. N 135 "Об утверждении Составы сведений справочно-аналитического характера, содержащихся в единой информационной системе нотариата и касающихся деятельности нотариусов" (зарегистрирован в Минюсте России 18 июня 2014 г. N 32709).

Внесение сведений в ЕИСН осуществляется нотариусами, а в установленных **Основами** случаях - нотариальными палатами.

Нотариусы обязаны вносить в единую информационную систему нотариата сведения:

- 1) о совершении нотариальных действий при их регистрации в реестре нотариальных действий ЕИСН;
- 2) об открытии наследства при поступлении заявлений, являющихся основанием для заведения наследственного дела;
- 3) об уведомлении о залоге движимого имущества при их регистрации в реестре уведомлений о залоге движимого имущества;
- 4) иные сведения в соответствии с **ч. 2 ст. 34.2 Основ**, если их внесение не возложено на нотариальные палаты.

Сведения о совершении нотариальных действий при их регистрации в реестре нотариальных действий ЕИСН вносятся нотариусом в ЕИСН незамедлительно.

Сведения об открытии наследства вносятся нотариусом в реестр наследственных дел единой информационной системы нотариата не позднее следующего рабочего дня после поступления соответствующих заявлений.

Сведения об уведомлениях о залоге вносятся нотариусом в реестр уведомлений о залоге движимого имущества ЕИСН незамедлительно после его поступления. В случае если регистрация уведомления о залоге невозможна по техническим причинам, таким как перерыв или сбой в работе реестра уведомлений о залоге движимого имущества либо временное отсутствие связи с реестром уведомлений о залоге движимого имущества, регистрация уведомления о залоге производится незамедлительно после устранения причин, препятствующих регистрации (**ст. 103.2 Основ**).

Деятельность участников информационного взаимодействия в ЕИСН регулируется Положением о единой информационной системе нотариата Российской Федерации; **Приказом** Министерства юстиции РФ от 17 июня 2014 г. N 129 "Об утверждении Порядка ведения реестров единой информационной системы нотариата" <1>.

<1> Положение о единой информационной системе нотариата Российской Федерации (ЕИСН) (с изм., утв. решениями Правления ФНП от 28 - 29 января 2010 г., 11 марта 2010 г., 23 июня 2010 г., 29 - 30 марта 2012 г., 16 мая 2012 г., 10 июня 2012 г.) (утв. в новой редакции Правлением Федеральной нотариальной палаты (протокол от 10 июня 2012 г. N 09/12 с изм. от 28 - 29 января 2013 г., 4 - 5 апреля 2013 г.). **Приказ** Министерства юстиции РФ от 17 июня 2014 г. N 129 "Об утверждении Порядка ведения реестров единой информационной системы нотариата" (в ред. **Приказа** Министерства юстиции РФ от 29 июня 2015 г. N 159).

Участниками информационного взаимодействия являются:

- нотариусы Российской Федерации;
- нотариальные палаты субъектов РФ;
- Федеральная нотариальная палата.

Обладателем информации ЕИСН являются:

- Федеральная нотариальная палата (в части информации, хранящейся на серверах ЕИСН);
- нотариальные палаты субъектов РФ (в части информации, хранящейся на клиентском модуле ЕИСН);
- нотариусы (в части информации, хранящейся на клиентском модуле ЕИСН).

Правовой статус участников информационного взаимодействия:

- участники должны быть зарегистрированы Федеральной нотариальной палатой;
- участники информационного взаимодействия получает уникальные регистрационные данные - идентификатор и пароль (код, ключ, дополнительные программные или аппаратные средства), позволяющие в дальнейшем проводить аутентификацию пользователя и авторизацию его доступа к информационным ресурсам ЕИСН в соответствии с правами, предоставленными ему оператором ЕИСН;
- регистрационные данные участника являются конфиденциальной информацией и не подлежат разглашению или передаче другим лицам.

Ответственность и обязанность участников информационного взаимодействия:

- нотариусы, занимающиеся частной практикой, обязаны обеспечивать технические условия для своевременного внесения в ЕИСН сведений в соответствии с законодательством Российской Федерации;
- участник несет персональную ответственность за все действия, выполненные в системе с использованием его идентификатора и пароля, в том числе в случае разглашения или распространения информации, полученной из ЕИСН;
- участник информационного взаимодействия несет ответственность за достоверность и своевременность предоставления им информации в ЕИСН.

Электронно-цифровая подпись нотариуса. [Статья 11](#) Основ предусматривает, что для совершения нотариальных действий с электронными документами и передачи сведений в ЕИСН нотариус использует усиленную квалифицированную электронную подпись. Усиленная квалифицированная подпись на электронном документе является аналогом собственноручной подписи и печати на бумажном документе. Государственные организации, такие как Федеральная налоговая служба, Пенсионный фонд РФ, Фонд социального страхования, признают юридическую силу только тех документов, которые подписаны квалифицированной ЭЦП.

Как участник информационного взаимодействия нотариус обязан при использовании усиленной квалифицированной электронной подписи:

- 1) обеспечивать конфиденциальность ключа электронной подписи, в частности, не допускать использование принадлежащего нотариусу ключа электронной подписи другими лицами без его согласия;
- 2) уведомлять Удостоверяющий центр нотариата России и иных участников электронного взаимодействия о нарушении конфиденциальности ключа электронной подписи в течение не более чем одного рабочего дня с момента получения информации о таком нарушении;
- 3) не использовать ключ электронной подписи при наличии оснований полагать, что конфиденциальность данного ключа нарушена.

§ 3. Источники регулирования "электронного нотариата"

Федеральные законы. Гражданский [кодекс](#) РФ, [Основы законодательства](#) РФ о нотариате, [Закон](#) об электронной подписи и [Закон](#) об информации, информационных технологиях содержат общие положения и основные понятия, а также регулируют порядок, процедуру совершения нотариальных действий в электронной форме.

Гражданский [кодекс](#) РФ содержит понятие электронного документа. В [Основах](#) дается определение ЕИСН, ее содержание и порядок внесения в нее сведений. Также [Основами](#) закреплено, что для совершения нотариальных действий с электронными документами и передачи сведений в ЕИСН нотариус использует усиленную квалифицированную электронную подпись. Перечень нотариальных действий в электронной форме, порядок и сроки их совершения отражены в [гл. VIII](#) Основ в общей форме и в иных главах более подробно.

[Закон](#) от 6 апреля 2011 г. N 63-ФЗ "Об электронной подписи" содержит основные термины и определения, применяемые в электронном документообороте. Разновидности электронной подписи и их отличия, способы и процедура проверки ЭЦП также нашли свое закрепление в данном [Законе](#).

Федеральный [закон](#) от 8 февраля 1998 г. N 14-ФЗ "Об обществах с ограниченной ответственностью" (последняя редакция) (далее - Закон об ООО) содержит нормы, предусматривающие возможность совершения некоторых нотариальных действий в электронной форме. Например, при оформлении сделок, направленных на отчуждение доли или части доли в уставном капитале общества, полномочие лица, отчуждающего долю, подтверждается в том числе выпиской из ЕГРЮЛ, полученной нотариусом в электронной форме в день удостоверения сделки. Заявление о внесении соответствующих изменений в ЕГРЮЛ подает нотариус, удостоверивший сделку, в форме электронного документа, подписанного его усиленной квалифицированной электронной подписью. Данный [Закон](#) содержит и ряд других норм, предусматривающих совершение электронных нотариальных действий.

Федеральный [закон](#) от 8 августа 2001 г. N 129-ФЗ "О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей" и Федеральный [закон](#) от 26 октября 2002 г. N 127-ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)" устанавливают возможность внесения сведений в Единый федеральный реестр сведений о фактах деятельности юридических лиц через нотариуса, передачу заявлений о внесении изменений о юридических лицах в налоговую инспекцию при помощи информационно-телекоммуникационных сетей и иные нотариальные действия.

Подзаконные нормативные акты. Из постановлений Правительства РФ можно выделить [Постановление](#) Правительства РФ от 22 сентября 2009 г. N 754 "Об утверждении Положения о системе межведомственного электронного документооборота". В данном [Положении](#) закреплены основные принципы, статус, права и обязанности участников, функции организатора электронного взаимодействия.

К ведомственным нормативным актам относятся приказы Министерства юстиции. В частности, приказы, регламентирующие порядок ведения реестров, требования к содержанию реестров ЕИСН, о порядке направления нотариусу в электронной форме уведомления о залоге, об утверждении форм уведомлений,

свидетельств и выписок из реестра уведомлений и некоторые другие.

Нормативным актом, регламентирующим порядок работы в ЕИСН, является также Положение о единой информационной системе нотариата РФ, утвержденное Правлением Федеральной нотариальной палаты РФ. В данном Положении нашли отражение принципы работы в ЕИСН, ее состав и правила работы с блоками внутри системы, а также определены участники взаимодействия и их статус.

Указанный перечень источников регулирования "электронного нотариата" неисчерпывающий, поскольку роль электронного документооборота в жизнедеятельности граждан, общества и государства в целом возрастает с каждым днем, законодатель стремится обеспечить правовой поддержкой данную сферу жизни путем издания новых законодательных актов.

§ 4. Понятие и виды электронных реестров в единой информационной системе нотариата

Электронный реестр - это список строго систематизированных сведений о совершенных нотариальных действиях, хранящийся в ЕИСН в соответствии с действующим законодательством.

Электронные реестры нотариальных действий впервые введены в **Основы Закона** от 21 декабря 2013 г. N 379-ФЗ **"О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации" (последняя редакция)**. Правовое регулирование ведения электронных реестров регламентировано **Приказом** Министерства юстиции РФ от 17 июня 2014 г. N 129 "Об утверждении Порядка ведения реестров единой информационной системы нотариата" (в ред. **Приказа** Министерства юстиции РФ от 29 июня 2015 г. N 159).

Общие положения о порядке ведения электронных реестров. Реестры ЕИСН ведутся на русском языке в электронной форме. Правом внесения сведений в реестры ЕИСН обладает нотариус, а также лицо, замещающее временно отсутствующего нотариуса, имеющие равный доступ к сведениям реестров ЕИСН.

Лицо, замещающее временно отсутствующего нотариуса, определяется в соответствии с **Порядком** замещения временно отсутствующего нотариуса, утвержденного Приказом Министерства юстиции РФ от 29 июня 2015 г. N 148.

Для предоставления прав на внесение сведений в реестры ЕИСН и доступа к сведениям, содержащимся в реестрах ЕИСН, нотариусу необходимо сделать соответствующую запись в электронном журнале временной передачи полномочий и подписать ее своей усиленной квалифицированной электронной подписью.

В случае отсутствия возможности внесения записи о факте передачи полномочий в электронный журнал временной передачи полномочий данная запись создается лицом, замещающим временно отсутствующего нотариуса, и подписывается усиленной квалифицированной электронной подписью уполномоченного сотрудника нотариальной палаты субъекта РФ.

Нотариус, приступая к исполнению своих обязанностей, должен сделать соответствующую запись в электронном журнале временной передачи полномочий и подписать ее своей электронной подписью.

При работе с реестрами ЕИСН лицо, замещающее временно отсутствующего нотариуса, подписывает сведения, вносимые в реестры, своей усиленной квалифицированной электронной подписью и имеет право внесения изменений в записи реестра наследственных дел и реестра нотариальных действий, внесенные ранее временно отсутствующим нотариусом.

В период исполнения полномочий нотариуса лицом, временно его замещающим, внесение сведений в реестры ЕИСН временно отсутствующим нотариусом не допускается.

Работники нотариальных палат субъектов РФ и Федеральной нотариальной палаты, уполномоченные на внесение в реестры ЕИСН сведений о совершенных нотариальных действиях, представленных соответственно главой местной администрации или специально уполномоченным должностным лицом местного самоуправления либо Министерством иностранных дел РФ, вправе вносить сведения только в реестр нотариальных действий ЕИСН.

Нотариус самостоятельно обязан обеспечить ведение реестров на своем рабочем месте с использованием средств ЕИСН. Сведения, вносимые нотариусом в реестры ЕИСН, хранятся также на рабочем месте нотариуса. Нотариус осуществляет защиту указанных сведений с использованием имеющихся у него шифровальных (криптографических) средств защиты информации.

Доступ к сведениям, содержащимся в реестрах ЕИСН, в период хранения таких сведений в ЕИСН имеют:

- нотариус, внесший сведения в реестр ЕИСН, а также лицо, замещающее временно отсутствующего нотариуса, и нотариус, которому передан архив другого нотариуса или государственной нотариальной конторы, - к сведениям, которые внесены в реестр нотариальных действий ЕИСН этим нотариусом, а также иным нотариусом, архив которого (или архив соответствующей государственной нотариальной конторы) передан этому нотариусу, а также к реестру наследственных дел, реестру уведомлений - в полном объеме;

- работники нотариальных палат субъектов РФ и Федеральной нотариальной палаты, уполномоченные на внесение в реестры ЕИСН сведений о совершенных нотариальных действиях, - к сведениям, которые внесены в реестр нотариальных действий ЕИСН этими работниками, а также нотариусом, архив которого (или архив

соответствующей государственной нотариальной конторы) передан в соответствующую нотариальную палату субъекта РФ или Федеральную нотариальную палату, а также к сведениям реестра наследственных дел - в полном объеме;

- должностные лица, уполномоченные оператором ЕИСН - в случае утраты нотариусом сведений, внесенных им в реестр нотариальных действий ЕИСН;
- лица, осуществляющие контроль за исполнением нотариусами Правил нотариального производства, - в порядке, установленном **Правилами** нотариального делопроизводства;
- иные лица - в случаях и в объеме сведений, предусмотренных **ст. 34.4** Основ.

Сведения, включенные в реестры ЕИСН, подлежат хранению в ЕИСН в течение сроков, предусмотренных для хранения реестров на бумажном носителе: постоянно.

Виды электронных реестров. Единая информационная система нотариата включает в себя ведущиеся в электронной форме реестры:

- 1) нотариальных действий;
- 2) наследственных дел;
- 3) уведомлений о залоге имущества, не относящегося к недвижимым вещам (реестр уведомлений о залоге движимого имущества).

Каждому отдельному реестру соответствует самостоятельный одноименный раздел в ЕИСН. Рассмотрим более подробно каждый раздел.

Реестр нотариальных действий ЕИСН. Реестр нотариальных действий ЕИСН предназначен для ведения унифицированной в пределах Российской Федерации системы записей о совершенных нотариальных действиях и их централизованного хранения. Нотариусы обязаны вносить записи в данный реестр с 1 июля 2014 г. Созданный реестр первоначально предназначен для регистрации удостоверенных:

- доверенностей (их изменения и отмены);
- завещаний (их изменения и отмены);
- брачных договоров (их изменения и расторжения);
- договоров инвестиционного товарищества (их изменения и расторжения).

В период с 15 января 2016 г. до перехода к регистрации всех совершаемых нотариальных действий в электронной форме нотариусы дополнительно вносят в реестр нотариальных действий ЕИСН сведения:

- о совершении исполнительной надписи;
- свидетельствовании подлинности подписи заявителей при государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей;
- удостоверении сделок, направленных на отчуждение доли или части доли в уставном капитале обществ с ограниченной ответственностью;
- договоров залога доли или части доли в уставном капитале обществ с ограниченной ответственностью;
- решений органов управления хозяйственных обществ.

Не позднее 1 января 2018 г. нотариусами, работающими в государственной нотариальной конторе, и нотариусами, занимающимися частной практикой, должен быть осуществлен переход к регистрации всех совершаемых нотариальных действий в электронной форме в реестре нотариальных действий ЕИСН. Решением нотариальной палаты субъекта РФ для всех нотариусов соответствующего субъекта РФ может быть установлена более ранняя дата перехода к регистрации нотариальных действий в электронной форме.

Основанием для внесения сведений в реестр нотариальных действий ЕИСН является регистрация нотариального действия в реестре на бумажном носителе. При несоответствии сведений, содержащихся в реестре нотариальных действий ЕИСН, приоритет имеют сведения реестра, ведущегося на бумажных носителях.

Сведения о совершенном нотариальном действии вносятся нотариусом незамедлительно в реестр нотариальных действий ЕИСН. Нотариусы обязаны присоединять электронный образ нотариально оформленного документа при внесении в реестр нотариальных действий ЕИСН сведений об удостоверении и отмене завещаний и доверенностей. Электронный образ нотариально оформленного документа на бумажном носителе, присоединяемый к записи в реестре нотариальных действий, оформляется в виде одного файла изображения в формате PDF. Сканирование нотариально оформленного документа должно производиться с разрешением 200 dpi (точек на дюйм), в оттенках серого, глубина цвета 8 бит на пиксель.

В случае внесения в реестр нотариальных действий ЕИСН сведений об одновременном совершении нескольких нотариальных действий по свидетельствованию верности копий одного документа (при условии функционирования соответствующего раздела ЕИСН), последовательно зарегистрированных в реестре для регистрации нотариальных действий (непрерывный диапазон регистрационных номеров), допускается объединение этих нотариальных действий в одной записи реестра нотариальных действий ЕИСН. При этом нотариусом указываются первый и последний регистрационные номера совершенных нотариальных действий.

Сведения о совершенном нотариальном действии считаются внесенными в реестр нотариальных действий ЕИСН после получения лицом, осуществляющим внесение сведений, автоматического подтверждения

программными средствами ЕИСН.

Поскольку в соответствии со **ст. ст. 37, 38** Основ правом совершения нотариальных действий обладают:

- глава местной администрации;
- специально уполномоченное должностное лицо местного самоуправления;
- должностное лицо консульского учреждения;

на данных лиц возлагается обязанность по предоставлению сведений об удостоверении или отмене завещания или доверенности соответственно в нотариальную палату субъекта РФ и Федеральную нотариальную палату. Сведения предоставляются в письменном виде на бумажном носителе либо в форме электронного документа, подписанного усиленной квалифицированной электронной подписью такого лица. Затем вносятся в реестр нотариальных действий ЕИСН уполномоченным на то работником нотариальных палат субъектов РФ, Федеральной нотариальной палаты в течение двух рабочих дней со дня их поступления и подписываются усиленной квалифицированной электронной подписью такого работника.

Реестр нотариальных действий ЕИСН состоит из записей о совершенных нотариальных действиях. Каждая запись в реестре, согласно **Приказу** Министерства юстиции РФ от 17 июня 2014 г. N 128 "Об утверждении Требований к содержанию реестров единой информационной системы нотариата" (в ред. **Приказа** Минюста России от 29 июня 2015 г. N 153), содержит следующие сведения:

сведения о документе:

- дата регистрации нотариального действия в реестре для регистрации нотариальных действий на бумажном носителе;
- номер регистрации нотариального действия в реестре для регистрации нотариальных действий на бумажном носителе;
- номер, дата и время регистрации нотариального действия в реестре нотариальных действий ЕИСН;
- вид нотариального действия с указанием наименования нотариально оформленного документа;
- серия и номер бланка (бланков), используемого (используемых) для совершения нотариального действия (если такой бланк использован при совершении нотариального действия);

сведения об оплате за совершение нотариального действия:

- сумма (цифрами) государственной пошлины (нотариального тарифа), взысканной за совершение нотариального действия;
- денежная сумма (цифрами), полученная нотариусом за оказание услуг правового и технического характера;
- сумма (цифрами) государственной пошлины (нотариального тарифа) за совершение нотариального действия, не взысканная в связи с предоставлением льготы при обращении за совершением нотариального действия в соответствии со **ст. 333.38** Налогового кодекса РФ, и основание освобождения от уплаты государственной пошлины (нотариального тарифа);
- сумма (цифрами) государственной пошлины (нотариального тарифа), возвращенная полностью или частично на основаниях и в порядке, предусмотренных **ст. ст. 333.25** и **333.40** НК РФ, и реквизиты документа (серия, номер, дата выдачи и наименование органа, выдавшего документ), на основании которого возвращается государственная пошлина (нотариальный тариф);

сведения о лице, совершившем нотариальное действие:

- о нотариусе: должность, фамилия, имя, отчество (при наличии); наименование нотариального округа; наименование нотариальной палаты (для нотариусов, занимающихся частной практикой) или наименование государственной нотариальной конторы;
- о лице, временно исполняющем обязанности нотариуса: статус, фамилия, имя, отчество, а также сведения, указанные в отношении нотариуса, обязанности которого исполняются;
- о главе местной администрации или специально уполномоченном должностном лице местного самоуправления: фамилия, имя, отчество (при наличии), должность такого лица, наименование местной администрации или органа местного самоуправления, наименование субъекта РФ;
- о должностном лице консульского учреждения Российской Федерации: фамилия, имя, отчество (при наличии), должность такого лица, наименование консульского учреждения, наименование страны нахождения консульского учреждения;

сведения о лице, обратившемся за совершением нотариального действия:

- о физическом лице (включая: лицо, от имени или по поручению которого совершено нотариальное действие; лицо, принимающее участие в совершении нотариального действия в качестве свидетеля, переводчика, исполнителя завещания): фамилия, имя, отчество (при наличии) гражданина; дата рождения (число, месяц, год арабскими цифрами); место жительства; реквизиты документа, удостоверяющего личность гражданина (наименование документа, серия (при наличии) и номер, дата выдачи, наименование органа, выдавшего документ); страховой номер индивидуального лицевого счета (при наличии). В отношении иностранного гражданина или лица без гражданства эти сведения должны быть продублированы буквами латинского алфавита (за исключением случаев, если в документах, удостоверяющих личность, не используются

буквы латинского алфавита в написании сведений об имени);

- о юридическом лице, от имени или по поручению которого совершено нотариальное действие: полное наименование в соответствии с учредительными документами; место нахождения и реквизиты государственной регистрации юридического лица (номер, дата регистрации и орган, осуществивший государственную регистрацию); основной государственный регистрационный номер юридического лица и идентификационный номер налогоплательщика - для российского юридического лица; регистрационный номер юридического лица в стране его регистрации (при наличии) - для иностранного юридического лица или международной организации, имеющей права юридического лица;

- о представителе физического или юридического лица (в том числе родителе, усыновителе, опекуне, лице, действующем по доверенности) помимо общих сведений, перечисленных выше, указываются: реквизиты документа, подтверждающего полномочия такого лица (наименование, дата выдачи, кем выдан, сведения об удостоверении документа, если он удостоверен); статус и (или) должность этого лица при их наличии; реквизиты документа, подтверждающего данный статус или должность (наименование документа, серия (при наличии) и номер, дата выдачи и наименование органа, выдавшего документ);

- о лицах, принимающих участие в совершении нотариального действия в качестве лица, подписывающего документ вместо лица, которое не может расписаться собственноручно, указывается причина, по которой лицо, обратившееся за совершением нотариальных действий, не может расписаться собственноручно;

- отметка о получении нотариально оформленного документа лицами, от имени или по поручению которых совершено это действие.

Если за совершением одного нотариального действия обратилось несколько лиц, то сведения указываются в отношении каждого из этих лиц. Если одно лицо обратилось за совершением нескольких нотариальных действий, сведения указываются при регистрации каждого нотариального действия.

Содержание нотариального действия с учетом следующих особенностей:

- при регистрации в ЕИСН нотариальных действий, если экземпляр нотариально оформленного документа остается у нотариуса, указывается краткое описание нотариального действия, в том числе: наименование нотариально оформленного документа; вид сделки и предмет сделки - для регистрации сделок. Нотариус вправе более подробно изложить содержание нотариально оформленного документа;

- при регистрации в ЕИСН нотариальных действий, если экземпляр нотариально оформленного документа не остается у нотариуса, указывается описание нотариального действия, достаточное для выдачи (в случае необходимости) выписки из реестра для регистрации нотариальных действий, в том числе: краткое содержание документа, кем выдан документ и дата его выдачи; количество копий документа, количество страниц в документе - в случае регистрации такого нотариального действия как свидетельствовании верности копии документа. Нотариус вправе более подробно изложить содержание нотариально оформленного документа;

- электронный образ нотариально оформленного документа, если предусмотрено законодательством Российской Федерации;

- сведения об изменении, внесенном в нотариально оформленный документ и (или) в запись реестра нотариальных действий (в случае, когда такие изменения не требуют совершения нового нотариального действия): причины (основания) внесения изменения и характер изменения;

- сведения о ранее удостоверенной сделке, с которой связано совершение регистрируемого нотариального действия по изменению, расторжению или отмене этой сделки (при наличии у нотариуса сведений о ранее удостоверенной сделке), в том числе: дата и реестровый номер удостоверенной сделки; сведения о нотариусе, удостоверившем сделку.

Особые отметки:

- факт совершения нотариального действия вне нотариальной конторы;
- факт удостоверения сделки с участием ограничено дееспособного лица;
- факт удостоверения сделки с участием рукоприкладчика;
- факт совершения нотариального действия по льготному тарифу.

Работа нотариуса в разделе "Реестр нотариальных действий"

После регистрации нотариального действия в бумажном реестре для регистрации нотариальных действий незамедлительно следует внести данное действие в электронный реестр ЕИСН, для чего необходимо открыть одноименный раздел. Работа нотариуса в данном разделе заключается в следующем: необходимо выбрать из представленного списка нотариальное действие, которое подлежит регистрации, последовательно заполнить все активные поля и всплывающие окна, подписать электронно-цифровой подписью и произвести обмен с сервером.

Для внесения изменений в уже существующую и отправленную на сервер зарегистрированную запись необходимо создать ее новую редакцию. Для совершения данной операции необходимо выбрать в реестре подлежащую изменению запись, нажать на кнопку "Изменить", откроется окно для внесения изменений.

Исправленную запись следует подписать электронно-цифровой подписью и произвести обмен с сервером. В реестре нотариальных действий в окне "Информация о документе" всегда отображается последняя редакция документа. Для просмотра предыдущих редакций следует нажать на кнопку "Подробнее", откроется окно с подробной информацией о записи в электронном реестре ЕИСН. В данном окне сохранены все редакции документа.

Реестр уведомлений о залогах. Ведение реестра уведомлений о залоге движимого имущества осуществляется нотариусами с 1 июля 2014 г. Сведения в реестр уведомлений вносятся нотариусом незамедлительно после поступления уведомления о залоге. В случае если регистрация уведомления о залоге невозможна по техническим причинам (например, перерыв или сбой в работе реестра уведомлений либо временное отсутствие связи с реестром уведомлений), регистрация уведомления о залоге производится незамедлительно после устранения причин, препятствующих регистрации. Нотариус вносит в реестр уведомлений сведения, содержащиеся в представленном уведомлении о залоге движимого имущества. Существуют следующие виды уведомлений: о возникновении залога, об изменении залога, об исключении сведений о залоге. Предъявленное уведомление должно быть сформировано и соответствовать формам уведомлений о залоге движимого имущества, предусмотренным [Приказом](#) Министерства юстиции РФ от 17 июня 2014 г. N 131 "Об утверждении форм уведомлений о залоге движимого имущества".

Уведомление о залоге в электронной форме направляется в Федеральную нотариальную палату с одновременной оплатой нотариального тарифа. Уведомление о залоге в электронной форме должно быть подписано усиленной квалифицированной электронной подписью заявителя. В этом случае личная явка заявителя не обязательна, плата за услуги технического и правового характера не взимается <1>.

<1> [Приказ](#) Минюста России от 28 декабря 2016 г. N 323 "Об утверждении Порядка взаимодействия Федеральной нотариальной палаты и нотариуса при регистрации уведомления о залоге движимого имущества" (вместе с [Порядком](#) взаимодействия Федеральной нотариальной палаты и нотариуса при регистрации уведомления о залоге движимого имущества, утв. решением Правления ФНП от 19 декабря 2016 г. N 13/16, [Приказом](#) Минюста России от 28 декабря 2016 г. N 323) (зарегистрировано в Минюсте России 30 декабря 2016 г. N 45075).

Зарегистрировав уведомление в реестре уведомлений ЕИСН, нотариус осуществляет регистрацию данного нотариального действия в реестре для регистрации нотариальных действий на бумажном носителе. Запись в реестре производится в соответствии с [гл. XII](#) Правил нотариального делопроизводства.

Завершающим этапом регистрации уведомления является свидетельство о регистрации уведомления о залоге. Данный документ выдается либо в форме электронного документа, подписанного усиленной квалифицированной электронной подписью нотариуса, либо в виде документа на бумажном носителе, подписанного нотариусом и заверенного его печатью. Свидетельство может быть выдано на руки либо направлено заявителю согласованным с ним способом, обеспечивающим сохранность и конфиденциальность документа. В свидетельстве указывается уникальный регистрационный номер в реестре уведомлений ЕИСН, номер регистрации нотариального действия в реестре для регистрации нотариальных действий, ведущийся на бумажном носителе, а также все сведения, содержащиеся в представленном уведомлении о залоге движимого имущества (о возникновении залога, об изменении залога или об исключении сведений о залоге). Свидетельство о регистрации уведомления о залоге выдается заявителю незамедлительно после регистрации уведомления. Значение срока "незамедлительно" представляется разумным определить как "безотлагательно, до завершения текущего рабочего дня".

Публичность реестра уведомлений о залоге движимого имущества означает, что любой желающий может получить из него сведения, но в различном объеме. Оператор ЕИСН обеспечивает с использованием информационно-телекоммуникационной сети Интернет любому лицу без взимания платы ежедневно и круглосуточно свободный доступ к сведениям и поиск сведений, содержащихся в реестре. В информационно-телекоммуникационной сети Интернет по адресу reestr-zalogov.ru предоставляется возможность получить следующие сведения:

- регистрационный номер уведомления о залоге движимого имущества;
- наименование, дата заключения и номер договора залога или иной сделки, на основании которой или вследствие совершения которой возникает залог (при наличии в реестре таких сведений);
- описание предмета залога, в том числе цифровое, буквенное обозначение предмета залога или их комбинация (при наличии в реестре таких сведений);
- информация о залогодателе и залогодержателе:
для физического лица - фамилия, имя и (если имеется) отчество буквами русского алфавита и (при наличии в реестре таких сведений) буквами латинского алфавита, а также дата рождения, субъект РФ, в котором проживает лицо (для лица, проживающего на территории Российской Федерации), серия и номер паспорта или данные иного документа, удостоверяющего личность;

для юридического лица - полное наименование буквами русского алфавита и (при наличии в реестре таких сведений) буквами латинского алфавита, идентификационный номер налогоплательщика, а также для юридического лица, зарегистрированного в соответствии с законодательством Российской Федерации, - государственный регистрационный номер в Едином государственном реестре юридических лиц, для иного юридического лица - страна регистрации (за исключением международных организаций, имеющих права юридического лица) и (при наличии) регистрационный номер.

Федеральной нотариальной палатой должна обеспечиваться возможность поиска сведений в реестре уведомлений о залоге движимого имущества по таким данным, как фамилия, имя, отчество залогодателя - физического лица, наименование залогодателя - юридического лица, регистрационный номер уведомления о залоге движимого имущества, идентифицирующие предмет залога цифровое, буквенное обозначения или их комбинация, в том числе идентификационный номер транспортного средства (VIN). При поиске сведений по данным о залогодателе для уточнения поиска используются данные о дате рождения, серия и номер паспорта или данные иного документа, удостоверяющего личность, и данные о субъекте РФ, на территории которого проживает залогодатель - физическое лицо, а также регистрационный номер и идентификационный номер налогоплательщика залогодателя - юридического лица.

Федеральным органом юстиции совместно с Федеральной нотариальной палатой может быть установлено, что Федеральная нотариальная палата предоставляет возможность поиска сведений также по иным данным, которые содержатся в реестре уведомлений о залоге движимого имущества и к которым предоставляется открытый доступ.

После регистрации уведомления об исключении сведений о залоге движимого имущества сведения о соответствующих уведомлениях не предоставляются, их поиск не осуществляется.

В качестве альтернативы законодательством предусмотрена возможность получения выписки с печатью и подписью нотариуса. В зависимости от субъекта, обратившегося к нотариусу, выписки подразделяются на краткую и расширенную.

Реестр наследственных дел ЕИСН. Данный раздел предназначен для формирования списка наследственных дел, заведенных после 1 июля 2014 г., публикуемого затем в открытом доступе (www.notary.ru) на сервере ЕИСН для розыска возможных наследников. В данном разделе выполняется централизованный контроль при заведении и изменении наследственных дел для предотвращения их дублирования.

Основанием для включения сведений в реестр наследственных дел ЕИСН является получение нотариусом документа, послужившего основанием для заведения наследственного дела и регистрация его в книге учета наследственных дел нотариуса.

В соответствии с Методическими [рекомендациями](#), утвержденными решением Правления Федеральной нотариальной палаты (протокол от 27 - 28 февраля 2007 г. N 02/07), основанием для начала производства по наследственному делу является получение нотариусом первого документа, свидетельствующего об открытии наследства. В частности, таким документом может быть одно из заявлений:

- о принятии наследства либо об отказе от него;
- о выдаче свидетельства о праве на наследство;
- о выдаче свидетельства о праве на наследство, открывшееся за границей (об удостоверении круга наследников);
- о выдаче пережившему супругу свидетельства о праве собственности на долю в общем имуществе, нажитом в период брака с наследодателем;
- о принятии мер к охране наследственного имущества либо к управлению наследственным имуществом;
- о согласии быть исполнителем завещания (душеприказчиком);
- о выдаче свидетельства, удостоверяющего полномочия душеприказчика;
- о вынесении постановления об оплате за счет денежных средств наследодателя расходов по организации его похорон;
- о согласии на принятие наследства наследником, пропустившим срок, установленный для принятия наследства;
- иных документов, поступающих в связи с открытием наследства.

Сведения о начале производства по наследственному делу вносятся нотариусом в реестр наследственных дел ЕИСН не позднее следующего рабочего дня после поступления вышеуказанных документов.

Состав сведений должен соответствовать [Приказу](#) Министерства юстиции РФ от 17 июня 2014 г. N 128 "Об утверждении Требований к содержанию реестров единой информационной системы нотариата" (в ред. [Приказа](#) Министерства юстиции РФ от 29 июня 2015 г. N 153, (далее - Требования)). В п. 4 Требований указано, что реестр наследственных дел ЕИСН содержит сведения, подтверждающие факт регистрации в ЕИСН нотариусом наследственного дела к имуществу конкретного наследодателя, а именно:

- 1) номер наследственного дела и дата начала производства по наследственному делу согласно книге учета наследственных дел;
- 2) сведения о нотариусе, открывшем наследственное дело: фамилия, имя, отчество (при наличии),

наименование нотариального округа, наименование нотариальной палаты (для нотариусов, занимающихся частной практикой) или наименование государственной нотариальной конторы;

2.1) сведения о нотариусе, уполномоченном приказом территориального органа Минюста России по согласованию с нотариальной палатой временно вести наследственное дело: фамилия, имя, отчество (при наличии), наименование нотариального округа, наименование нотариальной палаты (для нотариусов, занимающихся частной практикой) или наименование государственной нотариальной конторы;

3) сведения о наследодателе: фамилия, имя, отчество (при наличии), а также при наличии: дата рождения, место рождения, дата смерти, дата и регистрационный номер записи акта о смерти и наименование органа, который произвел эту запись; место открытия наследства (последнее место жительства наследодателя либо место нахождения наследственного имущества (его основной части) согласно правилам ст. 1115 Гражданского кодекса РФ;

4) номер, дата и время регистрации наследственного дела в электронном реестре наследственных дел ЕИСН;

5) сведения об окончании производства по наследственному делу с указанием даты и причины такого окончания (например: выдача свидетельства о праве на наследство, вынесение нотариусом постановления об отказе в выдаче свидетельства о праве на наследство);

6) сведения о передаче наследственного дела по принадлежности другому нотариусу: дата и способ передачи; количество листов наследственного дела; в отношении нотариуса, передавшего наследственное дело, и нотариуса, которому направлено наследственное дело, - фамилия, имя, отчество (при наличии); наименование нотариального округа; наименование нотариальной палаты (для нотариусов, занимающихся частной практикой) или наименование государственной нотариальной конторы; наименование территориального органа Министерства юстиции РФ, которому направлено наследственное дело (в случае, если нотариус, в чью компетенцию входит ведение конкретного наследственного дела, не известен);

7) сведения о наследодателе, после которого наследство фактически было принято, но не были оформлены наследственные права;

8) сведения об изменении, внесенном в запись реестра наследственных дел: причины (основания) внесения изменения и характер изменения;

9) особые отметки (например: сведения о направлении копии наследственного дела другому нотариусу; сведения о передаче нотариусом в случае его временного отсутствия другому нотариусу находящихся в его производстве наследственных дел для дальнейшего ведения; о признании в судебном порядке лица умершим; о получении наследственного дела по принадлежности от другого нотариуса или от территориального органа Министерства юстиции РФ; о возобновлении производства по наследственному делу).

При внесении нотариусом сведений в реестр наследственных дел средствами ЕИСН проводится автоматическая проверка наличия полных или частичных совпадений основных сведений по наследственному делу со сведениями, ранее внесенными в реестр наследственных дел ЕИСН. В случае обнаружения совпадения вносимых сведений со сведениями по ранее открытым наследственным делам, содержащимся в реестре наследственных дел ЕИСН, нотариус получает из ЕИСН извещение о наличии указанных совпадений (с указанием совпавших сведений) и перечень наследственных дел, по которым было обнаружено совпадение сведений (с указанием сведений о нотариусе, ведущем наследственное дело, и номере наследственного дела). Частичным совпадением основных сведений по наследственному делу со сведениями, ранее внесенными в реестр наследственных дел, признается совпадение любых трех из следующих четырех параметров: фамилии, имени, отчества (при наличии) наследодателя, даты его рождения, даты его смерти, даты и регистрационного номера записи акта о смерти.

При отсутствии совпадений основных сведений по наследственному делу со сведениями, ранее внесенными в реестр наследственных дел, нотариусу направляется программными средствами ЕИСН подтверждение факта внесения сведений по наследственному делу в реестр наследственных дел ЕИСН.

При обнаружении ряда совпадений основных сведений по наследственному делу со сведениями, ранее внесенными в реестр наследственных дел, нотариус принимает одно из решений: о начале производства по наследственному делу либо об отсутствии оснований для начала производства по наследственному делу, начатому другим нотариусом. В первом случае нотариус вносит сведения по наследственному делу в реестр наследственных дел ЕИСН и получает подтверждение факта внесения сведений. Во втором случае нотариус не вносит сведения в реестр наследственных дел ЕИСН. При внесении сведений в реестр наследственных дел ЕИСН нотариус подписывает эти сведения усиленной квалифицированной электронной подписью. После внесения в реестр наследственных дел сведений, по которым обнаружены совпадения, программными средствами ЕИСН каждому нотариусу, ранее внесшему совпавшие сведения в реестр наследственных дел, направляется извещение о факте их внесения.

§ 5. Нотариальные действия в электронной форме

Электронные нотариальные действия:

- 1) совершаемые с использованием средств ЕИСН;
- 2) совершаемые при помощи иных электронных ресурсов.

Статья 44.2 Основ предусматривает возможность для нотариусов совершать нотариальные действия в электронной форме. По просьбе лица, обратившегося за совершением нотариального действия, нотариус может совершить нотариальное действие путем изготовления нотариального документа в электронной форме. В случае если нотариальный документ должен быть подписан лицом, обратившимся за совершением нотариального действия, лицо обязано подписать документ в присутствии нотариуса усиленной квалифицированной электронной подписью. Усиленная квалифицированная электронная подпись и ее принадлежность лицу, от имени которого совершается нотариальное действие, должны быть проверены нотариусом в соответствии с **Законом** об электронной подписи. Удостоверительная надпись на нотариальном документе, изготовленном в электронной форме, или свидетельство, выданное нотариусом в электронной форме, должны быть подписаны усиленной квалифицированной электронной подписью нотариуса.

Электронные нотариальные действия, совершаемые
с использованием средств единой информационной системы
нотариата

Регистрация уведомлений о залоге движимого имущества. Данный вид нотариальных действий предусмотрен **гл. XX.1** Основ. Впервые данные нормы введены **Законом** от 21 декабря 2013 г. N 379-ФЗ.

Регистрация уведомлений о залоге движимого имущества - это внесение нотариусом в реестр уведомлений о залоге движимого имущества сведений, содержащихся в уведомлении о залоге движимого имущества, направленном нотариусу.

Виды, формы и содержание уведомлений о залоге.

Уведомления о залоге движимого имущества подразделяются на виды в зависимости от стадии залогового правоотношения:

- уведомление о возникновении залога;
- уведомление об изменении залога;
- уведомление об исключении сведений о залоге (в случае его прекращения).

Формы уведомлений о залоге движимого имущества утверждены **Приказом** Министерства юстиции РФ от 17 июня 2014 г. N 131 "Об утверждении форм уведомлений о залоге движимого имущества". Содержание уведомлений о залоге движимого имущества определено **ст. 103.4** Основ.

Порядок обращения к нотариусу предусматривает два варианта:

- личное обращение лица, обладающего правом направления нотариусу уведомления;
- направление нотариусу уведомления о залоге в электронной форме (личная явка заявителя не обязательна). Личность заявителя - физического лица считается установленной при условии, что его квалифицированная электронная подпись проверена и ее принадлежность заявителю подтверждена в соответствии с **Законом** об электронной подписи.

Направление нотариусу уведомлений в электронной форме регламентировано **Приказом** Минюста России от 28 декабря 2016 г. N 323 "Об утверждении Порядка взаимодействия Федеральной нотариальной палаты и нотариуса при регистрации уведомления о залоге движимого имущества", утв. решением Правления ФНП от 19 декабря 2016 г. N 13/16, **Приказом** Минюста России от 28 декабря 2016 г. N 323.

Процедура регистрации уведомления о залоге состоит из следующих действий:

- 1) внесение сведений о залоге, содержащихся в уведомлении о залоге, в реестр уведомлений о залоге движимого имущества;
- 2) регистрация нотариального действия в реестре для регистрации нотариальных действий на бумажном носителе. Запись в реестре осуществляется в соответствии с **гл. XII** Правил нотариального делопроизводства;
- 3) выдача заявителю свидетельства о регистрации уведомления о залоге в подтверждение регистрации.

Законодательством предусмотрено два варианта выдачи свидетельства:

- в форме электронного документа, подписанного усиленной квалифицированной электронной подписью нотариуса или направленного на указанный в уведомлении адрес электронной почты;
- в виде документа на бумажном носителе, подписанного нотариусом и заверенного его печатью, выданного или направленного заявителю согласованным с ним способом.

Выбор формы выдачи свидетельства предоставляется заявителю.

Нотариус обязан зарегистрировать уведомление о залоге незамедлительно после его поступления. В случае если регистрация уведомления о залоге невозможна по техническим причинам, таким как перерыв или сбой в работе реестра уведомлений о залоге движимого имущества либо временное отсутствие связи с реестром уведомлений о залоге движимого имущества, регистрация уведомления о залоге производится незамедлительно после устранения причин, препятствующих регистрации.

При совершении данного нотариального действия нотариус несет ответственность:

- за необоснованные задержки при регистрации уведомления о залоге в реестре уведомлений о залоге движимого имущества;
- за соответствие сведений, внесенных в реестр уведомлений о залоге движимого имущества, содержанию представленного уведомления.

Выдача выписки из реестра уведомлений о залоге движимого имущества. Выдача выписки из реестра уведомлений о залоге движимого имущества ЕИСН является самостоятельным нотариальным действием, которое предусмотрено [ст. 103.7 Основ](#). Выписка из реестра уведомлений о залоге движимого имущества может содержать сведения обо всех уведомлениях с определенным номером или обо всех уведомлениях в отношении определенного залогодателя.

По просьбе любого лица нотариус выдает краткую выписку из реестра уведомлений, которая по содержанию идентична с общедоступной информацией, предоставляемой через сайт ФНП. При обращении залогодержателя или залогодателя нотариус имеет возможность выдать ему расширенную выписку из реестра уведомлений. Сведения, содержащиеся в расширенной выписке, полностью совпадают с теми данными, которые были представлены нотариусу в уведомлении о регистрации залога движимого имущества.

Выписка оформляется на чистых белых листах без использования бланка единого образца. Данная выписка может быть выдана в форме электронного документа, подписанного квалифицированной электронной подписью нотариуса. Заявление о выдаче выписки из реестра уведомлений о залоге движимого имущества может быть направлено нотариусу в электронной форме в порядке, установленном федеральным органом юстиции совместно с Федеральной нотариальной палатой. Заявление о выдаче выписки из реестра уведомлений о залоге движимого имущества в электронной форме должно быть подписано усиленной квалифицированной электронной подписью заявителя. В этом случае личная явка заявителя не обязательна, плата за услуги технического и правового характера не взимается.

Выписка из реестра уведомлений в форме электронного документа, подписанного усиленной квалифицированной электронной подписью нотариуса, выдается нотариусом по просьбе залогодателя, залогодержателя или иного лица в соответствии со [ст. 103.7 Основ](#) в форме электронного документа. Формат электронного документа предусмотрен [Приложением N 1](#) к Порядку ведения реестров единой информационной системы нотариата и закреплен в виде XML-файла, подписанного электронной подписью нотариуса в формате PKCS#7 (отделенная электронная подпись в кодировке DER).

Электронные нотариальные действия, совершаемые при помощи
иных электронных ресурсов

Удостоверение равнозначности электронного документа документу на бумажном носителе. Толковый словарь русского языка Т.Ф. Ефремова определяет слово "равнозначный" как имеющий такое же значение, такую же значимость, как и другой. Таким образом, удостоверение равнозначности электронного документа документу на бумажном носителе, и наоборот, означает установление тождества между юридической силой указанных двух документов.

[Статья 6](#) Закона об электронной подписи предусматривает условия признания электронных документов, подписанных электронной подписью, равнозначными документам на бумажном носителе, подписанным собственноручной подписью. Информация в электронной форме, подписанная квалифицированной электронной подписью, признается электронным документом, равнозначным документу на бумажном носителе, подписанному собственноручной подписью. Кроме случаев, когда законодательством прямо предусмотрено требование о необходимости составления документа исключительно на бумажном носителе.

Нотариальное действие по удостоверению равнозначности электронного документа документу на бумажном носителе предусмотрено [ст. 103.8 Основ](#), впервые введено [Законом](#) от 21 декабря 2013 г. N 379-ФЗ. Удостоверение равнозначности электронного документа документу на бумажном носителе означает подтверждение тождественности содержания изготовленного нотариусом электронного документа содержанию документа, представленного нотариусу на бумажном носителе. Изготовленный нотариусом электронный документ имеет ту же юридическую силу, что и документ на бумажном носителе, равнозначность которому удостоверена нотариусом. Изготовление электронного документа для удостоверения его равнозначности документу на бумажном носителе осуществляется нотариусом путем изготовления электронного образа документа на бумажном носителе и подписания его квалифицированной электронной подписью нотариуса.

[Требования](#) к формату электронного документа установлены Приказом Министерства юстиции РФ от 29 июня 2015 г. N 155 "Об утверждении требований к формату изготовленного нотариусом электронного документа".

Не допускается удостоверение равнозначности электронного документа документу на бумажном носителе в отношении сделок, заключенных в простой письменной форме, а также документов, удостоверяющих личность.

Для совершения нотариального действия по удостоверению равнозначности электронного документа документу на бумажном носителе, предусмотренного [ст. 103.8](#) Основ, нотариус изготавливает электронный образ документа, представленного лицом, обратившимся за совершением данного нотариального действия.

Документ, представляемый для удостоверения равнозначности электронного документа документу на бумажном носителе, должен соответствовать требованиям [ст. 45](#) Основ:

- документы, исполненные на бумажных носителях, не должны иметь подчисток или приписок, зачеркнутых слов либо иных неоговоренных исправлений и не могут быть исполнены карандашом или с помощью легко удаляемых с бумажного носителя красителей. Текст документа должен быть легко читаемым. Целостность документа, состоящего из нескольких листов, должна быть обеспечена путем его скрепления или иным исключаяющим сомнения в его целостности способом. Если имеющиеся в документе неоговоренные исправления или иные недостатки являются несущественными для целей, для которых представлен документ, нотариус вправе принять такой документ для совершения нотариального действия.

Требования к формату нотариально оформляемого документа в электронной форме устанавливаются федеральным органом юстиции совместно с Федеральной нотариальной палатой.

В соответствии с вышеуказанным [Приказом](#) Министерства юстиции РФ от 29 июня 2015 г. N 155 "Об утверждении требований к формату изготовленного нотариусом электронного документа" электронный образ документа на бумажном носителе формируется в виде одного файла изображения в формате PDF. Сканирование нотариально оформленного документа должно производиться с разрешением 200 dpi (точек на дюйм) в оттенках серого, глубина цвета 8 бит на пиксель.

В формируемый файл электронного документа, являющийся электронным образом документа, включается удостоверительная надпись, совершенная нотариусом в электронном виде в соответствии с [формой N 2.16](#) Приказа Минюста России от 27 декабря 2016 г. N 313 "Об утверждении форм реестров регистрации нотариальных действий, нотариальных свидетельств, удостоверительных надписей на сделках и свидетельствуемых документах и порядка их оформления".

Таким образом, первая страница - это скан-образ документа, вторая страница - скан-образ удостоверительной надписи.

Электронный образ документа, содержащий удостоверительную надпись, подписывается усиленной квалифицированной электронной подписью нотариуса в формате PKCS#7 (отделенная электронная подпись в кодировке DER).

Таким образом, формируется два файла. Оба файла: 1) электронный документ и 2) отдельно прикрепленная усиленная квалифицированная электронная подпись нотариуса передаются (представляются) нотариусом лицу, обратившемуся за совершением нотариального действия, способом, согласованным с этим лицом (например, по электронной почте, на отчуждаемых машинных носителях, таких как CD/DVD-ROM, флэш-карты или иные устройства, используемые для хранения информации).

Удостоверение равнозначности документа на бумажном носителе электронному документу. Нотариусы принимают для совершения нотариальных действий электронные документы, формат которых соответствует требованиям [Основ](#) и других законодательных актов Российской Федерации и которые могут быть воспроизведены программно-техническими средствами, имеющимися в распоряжении нотариуса.

Данное нотариальное действие предусмотрено [ст. 103.9](#) Основ. Удостоверение равнозначности документа на бумажном носителе электронному документу означает подтверждение тождественности содержания представленного нотариусу электронного документа содержанию изготовленного нотариусом документа на бумажном носителе. Изготовленный нотариусом документ на бумажном носителе имеет ту же юридическую силу, что и электронный документ, равнозначность которому удостоверена нотариусом.

Нотариусы принимают для совершения нотариальных действий электронные документы, формат которых соответствует требованиям [Основ](#) и других законодательных актов Российской Федерации и которые могут быть воспроизведены программно-техническими средствами, имеющимися в распоряжении нотариуса.

Представленный нотариусу электронный документ должен быть подписан квалифицированной электронной подписью. Квалифицированная электронная подпись лица, от которого исходит документ, должна быть проверена и подтверждена ее принадлежность заявителю в соответствии с [Законом](#) об электронной подписи.

Совершая данное нотариальное действие, нотариус выполняет преобразование электронного документа в документ на бумажном носителе.

Электронный документ, представленный для удостоверения равнозначности документа на бумажном носителе электронному документу, должен быть подписан усиленной квалифицированной подписью. Нотариус осуществляет проверку данной подписи. Существуют различные способы проверки подписи, в том числе при помощи модуля КриптоАРМ.

После проверки подписи нотариус выводит документ на бумажный носитель вместе с удостоверительной надписью в соответствии с [формой N 2.17](#) (утв. Приказом Минюста России от 27 декабря 2016 г. N 313 "Об утверждении форм реестров регистрации нотариальных действий, нотариальных свидетельств,

удостоверительных надписей на сделках и свидетельствуемых документах и порядка их оформления"). Далее нотариус подписывает получившийся документ и скрепляет его своей печатью. Таким образом, в итоге сформирован документ на бумажном носителе, равнозначный представленному электронному документу и имеющий ту же юридическую силу, что и электронный документ, равнозначность которому удостоверена нотариусом.

Передача или подача заявлений в орган, осуществляющий государственную регистрацию прав на недвижимое имущество и сделок с ним. [Статья 86.1 Основ](#). При нотариальном удостоверении договора об ипотеке, договора, влекущего за собой возникновение ипотеки в силу закона, стороны вправе обратиться к нотариусу, удостоверившему такие договоры, для представления нотариусом заявления о государственной регистрации таких договоров и иных документов, предусмотренных федеральными законами и иными нормативными правовыми актами, в орган регистрации прав.

После государственной регистрации права на недвижимое имущество нотариус передает сторонам зарегистрированный договор или в случае, если в соответствии с федеральным законом регистрация договора не осуществляется, иной документ, подтверждающий регистрацию права.

Представление документов на государственную регистрацию прав на недвижимое имущество и сделок с ним. [Статья 86.2 Основ](#). Нотариус, удостоверивший сделку, выдавший свидетельство или совершивший исполнительную надпись об оставлении залогодержателем заложенного имущества за собой, на основании которых подлежит государственной регистрации право на недвижимое имущество или сделка с ним, по просьбе лиц, обратившихся за совершением соответствующего нотариального действия, представляет заявление о государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним с приложением иных необходимых для совершения регистрационных действий документов в орган регистрации прав. Если иное не согласовано с лицами, обратившимися за совершением нотариального действия, нотариус, совершивший нотариальное действие, получает выписку из Единого государственного реестра недвижимости, удостоверяющую государственную регистрацию возникновения или перехода прав на недвижимое имущество, документы, выдаваемые органом регистрации прав, и передает их указанным лицам.

Документы, необходимые для представления на государственную регистрацию прав на недвижимое имущество и сделок с ним, представляются нотариусу лицами, обратившимися за совершением нотариального действия.

Порядок представления документов на государственную регистрацию устанавливается Федеральным [законом](#) от 13 июля 2015 г. N 218-ФЗ "О государственной регистрации недвижимости" (в ред. от 3 июля 2016 г.) (с изм. и доп., вступил в силу со 2 января 2017 г.).

При подписании заявления о государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним, а также осуществлении иных действий, предусмотренных настоящей [статьей](#), нотариус выступает от своего имени в интересах лиц, от имени и по поручению которых совершено нотариальное действие. Полномочия нотариуса, предусмотренные настоящей [статьей](#), осуществляются без доверенности.

В случае представления заявления о государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним с приложением иных необходимых для совершения регистрационных действий документов в регистрационный орган в электронной форме нотариус, совершивший нотариальное действие, получает документы, выданные регистрационным органом, в электронной форме и выдает их лицу, обратившемуся за совершением соответствующего нотариального действия, по его просьбе в электронной форме или в форме документов на бумажных носителях посредством удостоверения равнозначности документов на бумажных носителях электронным документам.

Электронные документы физических или юридических лиц, подписанные квалифицированными электронными подписями соответствующих лиц, могут передаваться нотариусом другим физическим или юридическим лицам путем создания пакета электронных документов, подписанных квалифицированной электронной подписью нотариуса, и передачи его с использованием информационно-телекоммуникационных сетей. Электронные документы принимаются к передаче при условии, что квалифицированная электронная подпись лица, от которого исходят электронные документы, проверена и подтверждена принадлежность данной подписи этому лицу в соответствии с [Законом](#) об электронной подписи.

Данное нотариальное действие осуществляется при помощи портала "Федеральная служба государственной регистрации, кадастра и картографии". Нотариус создает личный кабинет после авторизации в единой системе идентификации и аутентификации при помощи своей электронно-цифровой подписи. Само заявление на государственную регистрацию права следует формировать электронно, путем последовательного заполнения всех обязательных полей. Все необходимые сопутствующие документы сканируются нотариусом и прикрепляются в формате PDF, подписываются ЭЦП нотариуса, которая должна быть отсоединенной, а сам файл с подписью должен иметь расширение SIG. В завершении нотариального действия по представлению заявления и документов на государственную регистрацию прав на недвижимое имущество и сделок с ним необходимо оплатить государственную пошлину за совершение регистрационного действия. После успешной оплаты на электронную почту, указанную в заявлении, поступит письмо, информирующее о получении оплаты и

принятии заявления к рассмотрению. Когда регистрация права произведена, на электронную почту поступит письмо, содержащее ссылки на электронные документы, выданные органом регистрации прав.

В реестре для регистрации нотариальных действий производится запись о совершении нотариального действия по передаче заявления и документов на государственную регистрацию прав на недвижимое имущество и сделок с ним.

Представление документов на государственную регистрацию юридического лица и индивидуального предпринимателя в ИФНС. Данное нотариальное действие предусмотрено [ст. 86.3 Основ](#). Нотариус, засвидетельствовавший подлинность подписи на заявлении, уведомлении или сообщении о государственной регистрации юридического лица, индивидуального предпринимателя, по просьбе лица, обратившегося за совершением соответствующего нотариального действия, представляет в форме электронных документов заявление и иные необходимые документы в орган, осуществляющий государственную регистрацию юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, в соответствии с [Законом](#) о государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей.

Нотариус, совершивший нотариальное действие, получает документы в форме электронных документов и выдает их лицу, обратившемуся за совершением соответствующего нотариального действия, по его просьбе в форме электронных документов или в форме документов на бумажных носителях на основании удостоверения равнозначности документов на бумажных носителях электронным документам.

Данное нотариальное действие осуществляется посредством программы "Подготовка пакета электронных документов для государственной регистрации". Программа предназначена для автоматизированной подготовки документов, используемых при государственной регистрации, а также формирования контейнера для подачи заявления о государственной регистрации в электронном виде.

Установив данную программу на рабочем компьютере, возможно перейти к формированию пакета для отправки.

Первым этапом необходимо отсканировать все документы, пересылаемые в ИФНС. Например, при создании организации необходимо отсканировать заявление [формы 11001](#) (с уже засвидетельствованной подписью заявителя), решение о создании, устав организации, квитанцию об оплате государственной пошлины. Все отсканированные документы необходимо сформировать в единый пакет и сохранить в компьютере.

Само заявление [формы 11001](#) возможно сформировать при помощи этой же Программы подготовки документов для государственной регистрации, отсканировав для отправки только последнюю страницу с удостоверительной надписью нотариуса. Составление заявления при помощи данной программы позволяет сохранить его уже в нужном формате Tiff, что позволяет значительно сократить время подготовки документов.

Для формирования пакета отсканированных документов допустимо использовать программу XnView. Также подходят такие программы, как IrfanView, Scannito. Программа XnView позволяет сканировать документы, создавать многостраничный файл в формате записи Tiff, уменьшить формат отсканированных документов до нужного размера (LZW или ZIP формат), для дальнейшей беспрепятственной отправки. Также преобразовать документы из одного формата в другой.

Далее, следует зайти на сайт ИФНС nalog.ru для отправки сформированного пакета документов. После прохождения процедуры отправки пакета документов, в течение нескольких минут после принятия заявки налоговой инспекцией, программа высылает Расписку в получении документов. Когда налоговая инспекция произвела все действия по регистрации соответствующего заявления и всех сопутствующих документов, текущее состояние заявки меняется на "Запись о регистрации внесена в реестр".

В таблице документов, сформированных регистрирующим органом, появляются документы о регистрации. Данные документы свободны для скачивания. После скачивания все документы отображаются в папке. Отдельно виден сам документ и ЭЦП государственного служащего, подписавшего его.

В реестре для регистрации нотариальных действий отображаются отдельно свидетельство о подлинности подписи на заявлении и, как самостоятельное нотариальное действие, - представление документов на государственную регистрацию в налоговую инспекцию.

Внесение сведений в Единый федеральный реестр сведений о фактах деятельности юридических лиц. Статья 86 Основ. Единый федеральный реестр сведений о фактах деятельности юридических лиц размещен по адресу fedresurs.ru.

АРМ нотариуса позволяет публиковать сообщения от имени юридического лица, индивидуального предпринимателя, оценщика.

[Статья 7.1 Закона](#) о государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей предусматривает Порядок опубликования сведений о фактах деятельности юридических лиц и индивидуальных предпринимателей.

Сведения, подлежащие опубликованию в соответствии с законодательством Российской Федерации о государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, в том числе уведомления о реорганизации, ликвидации юридического лица, а также иные сведения, предусмотренные [п. 7 ст. 7.1](#), вносятся в Единый федеральный реестр сведений о фактах деятельности юридических лиц.

Единый федеральный реестр сведений о фактах деятельности юридических лиц представляет собой федеральный информационный ресурс и формируется посредством внесения в него сведений, которые являются открытыми и общедоступными, подлежат размещению в сети Интернет.

Формирование и ведение Единого федерального реестра осуществляются оператором - ЗАО "Интерфакс". Ответственность за достоверность и корректность сведений, внесенных в реестр и размещенных в сети Интернет, несет лицо, внесшее соответствующие сведения. Сведения, внесенные в Единый федеральный реестр сведений о фактах деятельности юридических лиц в соответствии с п. 8 ст. 7.1 Закона о государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, подписываются квалифицированной электронной подписью нотариуса, совершившего соответствующее нотариальное действие.

Обязательному внесению в Единый федеральный реестр сведений о фактах деятельности юридических лиц подлежат следующие сведения:

а) запись о создании юридического лица (в том числе о создании юридического лица путем реорганизации);

б) запись о том, что юридическое лицо находится в процессе реорганизации;

в) запись о том, что юридическое лицо находится в процессе ликвидации;

г) решение уполномоченного федерального органа исполнительной власти, осуществляющего государственную регистрацию юридических лиц, о предстоящем исключении юридического лица из Единого государственного реестра юридических лиц;

д) запись об исключении юридического лица из Единого государственного реестра юридических лиц или о ликвидации юридического лица;

е) запись о прекращении унитарного предприятия, имущественный комплекс которого продан в порядке приватизации или внесен в качестве вклада в уставный капитал открытого акционерного общества;

ж) запись об уменьшении или увеличении уставного капитала;

з) запись о назначении или прекращении полномочий единоличного исполнительного органа юридического лица;

з.1) запись о недостоверности содержащихся в Едином государственном реестре юридических лиц сведений о юридическом лице;

з.2) сведения о том, что юридическим лицом принято решение об изменении места нахождения;

и) запись об изменении адреса (места нахождения) юридического лица;

к) сведения о стоимости чистых активов юридического лица, являющегося акционерным обществом, на последнюю отчетную дату;

л) сведения о стоимости чистых активов юридического лица, являющегося обществом с ограниченной ответственностью, в случаях, предусмотренных [Законом](#) об ООО;

м) сведения о получении лицензии, приостановлении, возобновлении действия лицензии, переоформлении лицензии, об аннулировании лицензии или о прекращении по иным основаниям действия лицензии на осуществление конкретного вида деятельности;

н) сведения о вынесении арбитражным судом определения о введении наблюдения;

н.1) сведения об обременении залогом принадлежащего юридическому лицу движимого имущества;

о) сведения, внесение которых предусмотрено другими федеральными законами;

п) иные сведения, которые юридическое лицо носит по своему усмотрению, за исключением сведений, доступ к которым ограничен в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Сведения, подлежащие внесению в Единый федеральный реестр сведений о фактах деятельности юридических лиц, могут быть внесены в него в порядке, установленном [ст. 86](#) Основ законодательства РФ о нотариате.

Согласно [ст. 86](#) Основ сведения, которые содержатся в заявлениях физических лиц и юридических лиц о внесении сведений о банкротстве, сведений о фактах деятельности юридических лиц, передаются нотариусу на бумажных носителях, вносятся в указанные реестры путем переноса этих сведений на бумажных носителях в указанные реестры. Внесенные таким образом сведения подписываются квалифицированной электронной подписью нотариуса.

Расходы по оплате услуг организаций почтовой связи или иных третьих лиц, связанные с передачей документов, оплачивает лицо, обратившееся за совершением нотариального действия.

В реестре для регистрации нотариальных действий запись производится следующим образом. Поскольку данное действие носит заявительный характер, от лица, обратившегося за его совершением, следует истребовать заявление, в котором указаны: данные юридического лица, тип заявления и наименование кредиторов, реквизиты для составления счета на оплату публикации сообщения. Подлинность подписи на данном заявлении свидетельствуется нотариусом.

Далее нотариус приступает к совершению всех последовательных действий по внесению данного заявления в Единый федеральный реестр сведений о банкротстве. После внесения всех данных нотариус распечатывает счет для оплаты и страницу программы, в которой указано, что сообщение внесено, номер

сообщению присвоен, но счет не оплачен, и передает их клиенту для оплаты. В реестре произведена запись о совершении нотариального действия по передаче заявления в порядке, предусмотренном [ст. 86](#) Основ.

По просьбе лица, обратившегося за совершением нотариального действия, нотариус выдает свидетельство о направлении документов адресату, в том числе в случае невозможности их передачи, с указанием причин невозможности их передачи, а после получения подтверждения получения адресатом переданных документов - свидетельство о передаче документов.

§ 6. Взаимообмен данными в рамках электронного взаимодействия нотариуса с государственными органами

Система межведомственного электронного взаимодействия (СМЭВ) - информационная система, которая позволяет федеральным, региональным и местным органам власти в электронном виде обмениваться данными, необходимыми для оказания государственных услуг гражданам и организациям. Нотариат - единственная негосударственная структура, участвующая в системе межведомственного электронного взаимодействия. 6 октября 2011 г. подписано [Соглашение](#) между ФНП и Минкомсвязи России "О взаимодействии при обеспечении предоставления государственных услуг и исполнении государственных функций в электронном виде".

Впоследствии был подписан еще ряд соглашений, на основании которых осуществляется электронное взаимодействие нотариата с государственными структурами:

Соглашение между ФНП и ОАО "Сбербанк России" об обмене документами в электронном виде от 30 августа 2011 г.; Соглашение между ФНП и ОАО "Ростелеком" о партнерстве и сотрудничестве от 11 февраля 2013 г.; Соглашение между ФНП и Национальным бюро кредитных историй о сотрудничестве от 17 ноября 2011 г.; Соглашение об информационном взаимодействии при представлении сведений между ФНП и ФНС от 1 июля 2013 г.; [Соглашение](#) о сотрудничестве между Федеральной службой государственной регистрации, кадастра и картографии и ФНП от 20 марта 2014 г. N 28.

В целях реализации указанных соглашений в ЕИСН существуют следующие разделы, посредством которых представляется возможным максимально быстро запросить и получить необходимую информацию от государственных органов: запросы в ЕГРЮЛ, передача сведений в ФНС, запросы в ЦККИ, запросы в банк, запросы в Росреестр, запросы в ФМС.

Посредством ЕИСН представителям нотариального сообщества как участникам системы межведомственного электронного взаимодействия доступна функция получения дополнительной информации при совершении нотариального действия. Данная возможность в значительной степени сокращает процедуру совершения нотариальных действий и обеспечивает защиту прав и законных интересов граждан и юридических лиц, обратившихся за их совершением. Рассмотрим более подробно каждый раздел.

Запросы в ЕГРЮЛ. Передача сведений в ФНС. Обмен данными происходит с обязательным соблюдением принципа обеспечения защиты информации и контроля доступа к информации. Представление сведений в рамках Соглашения об информационном взаимодействии при представлении сведений между ФНП и ФНС от 1 июля 2013 г. осуществляется на безвозмездной основе.

В рамках настоящего Соглашения стороны осуществляют информационное взаимодействие в электронной форме, а также по письменным запросам.

Раздел "Запросы в ЕГРЮЛ" обеспечивает получение выписок из базы данных ФНС России в электронном виде по запросу, формируемому пользователем. Предоставление содержащихся в государственных реестрах сведений о конкретном юридическом лице или конкретном индивидуальном предпринимателе в форме электронного документа осуществляется бесплатно <1>.

<1> **Пункт 3 ст. 4** Федерального закона от 30 марта 2015 г. N 67-ФЗ "О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в части обеспечения достоверности сведений, представляемых при государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей".

Сформированный пользователем запрос отправляется на сервер ЕИСН, который, в свою очередь, передает полученный запрос на соответствующий сервер ФНС РФ. Ответ, полученный от сервера ФНС РФ, перенаправляется пользователю - автору запроса. Формирование нового запроса в ЕИСН осуществляется посредством введения ОГРН юридического лица в окно для формирования запроса на получение выписки из ЕГРЮЛ. Для отправки запроса на сервер ЕИСН необходимо произвести обмен данными. Через определенный промежуток времени на экране отобразится результат запроса в виде сформированной выписки из Единого государственного реестра юридических лиц. Ответ на запрос имеет юридическую силу и может быть использован при совершении нотариального действия в том случае, если электронная подпись корректна - выдает положительный результат ее проверки программно-аппаратными средствами.

Раздел "Передача сведений в ФНС" основан на положении [абз. 4 ст. 5](#) Основ и [п. 6 ст. 85](#) НК РФ. Справки о выдаче свидетельств о праве на наследство и о нотариальном удостоверении договоров дарения

направляются в налоговый орган в случаях и порядке, которые предусмотрены законодательством Российской Федерации о налогах и сборах: "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 соответственно по месту своего нахождения, месту жительства не позднее пяти дней со дня соответствующего нотариального удостоверения. При этом информация об удостоверении договоров дарения должна содержать сведения о степени родства между дарителем и одаряемым".

Приказ Федеральной налоговой службы РФ от 17 декабря 2014 г. N ММВ-7-6/657@ "О вводе в промышленную эксплуатацию прикладного программного обеспечения "ЕГРН" в части обеспечения обработки сведений, поступающих в электронной форме от Федеральной нотариальной палаты в налоговые органы в соответствии с пунктом 6 статьи 85 Налогового кодекса Российской Федерации" вступил в силу 29 декабря 2014 г.

В соответствии с данным **Приказом** создан федеральный информационный ресурс "Обмен с ФНП", который включен в перечень федеральных информационных ресурсов, сопровождаемых ФКУ "Налог-Сервис" ФНС России.

Сведения, успешно переданные в ФНС посредством ЕИСН, подписанные электронно-цифровой подписью нотариуса либо лица, временно исполняющего обязанности нотариуса, можно не дублировать на бумажном носителе.

Запросы в ЦККИ. Данный раздел был создан в результате соглашения, заключенного между ФНП и Национальным бюро кредитных историй о сотрудничестве от 17 ноября 2011 г., а также **Порядком** взаимодействия Банка России с Федеральной нотариальной палатой при предоставлении информации Центрального каталога кредитных историй. Данные документы определяют порядок взаимодействия автоматизированной системы "Центральный каталог кредитных историй", разработанной во исполнение Федерального **закона** от 30 декабря 2004 г. N 218-ФЗ "О кредитных историях", и Федеральной нотариальной палаты.

Центральный каталог кредитных историй - подразделение Банка России, которое ведет базу данных, создаваемую для поиска бюро кредитных историй, содержащих кредитные истории субъектов.

Кредитная история - информация, которая хранится в бюро кредитных историй.

Запись кредитной истории - информация, входящая в состав кредитной истории и характеризующая исполнение субъектом кредитной истории принятых на себя обязательств по одному договору займа (кредита), или иному договору либо обязательству.

Бюро кредитных историй - юридическое лицо, зарегистрированное в соответствии с законодательством Российской Федерации, являющееся коммерческой организацией и оказывающее услуги по формированию, обработке и хранению кредитных историй, а также по предоставлению кредитных отчетов и сопутствующих услуг.

Субъект кредитной истории - физическое или юридическое лицо, которое является заемщиком по договору займа (кредита), поручителем, принципалом, в отношении которого выдана банковская гарантия или в пользу которого вынесено вступившее в силу и не исполненное в течение 10 дней решение суда о взыскании с должника денежных сумм. Субъектом кредитной истории не является заемщик - участник накопительно-ипотечной системы жилищного обеспечения военнослужащих, которому предоставлен ипотечный кредит (заем).

Пользователь кредитной истории - индивидуальный предприниматель или юридическое лицо, получившие письменное или иным способом зафиксированное согласие субъекта кредитной истории на получение кредитного отчета в целях, указанных в согласии субъекта кредитной истории.

Нормативно-правовая база

- Федеральный **закон** от 30 декабря 2004 г. N 218-ФЗ "О кредитных историях" (с изм. и доп.);
- **Порядок** взаимодействия Банка России с Федеральной нотариальной палатой при предоставлении информации Центрального каталога кредитных историй;
- **Указание** Банка России от 29 июня 2015 г. N 3701-У "О порядке направления запросов и получения информации из Центрального каталога кредитных историй посредством передачи запроса через нотариуса" (с изм. и доп.);
- **письмо** Банка России от 3 марта 2015 г. N 012-33-7/1883 "О применении Федерального закона от 30 декабря 2004 г. N 218-ФЗ "О кредитных историях".

Ранее действовало **Указание** Банка России от 14 апреля 2009 г. N 2214-У "О порядке направления запросов и получения информации из Центрального каталога кредитных историй субъектом кредитной истории и пользователем кредитной истории посредством передачи заявления через нотариуса" (в настоящее время утратило силу).

Порядок направления запросов и получения информации
из Центрального каталога кредитных историй посредством
передачи запроса через нотариуса

Субъект кредитной истории (пользователь кредитной истории) вправе получить информацию о БКИ, в котором хранится кредитная история субъекта кредитной истории, либо об отсутствии такой информации посредством направления через нотариуса запроса в ЦККИ, сформированного на основании заявления субъекта кредитной истории (пользователя кредитной истории).

В заявлении субъект (пользователь) указывает свой адрес и способ передачи ему ответа из ЦККИ, а также представляет нотариусу следующие документы:

- **субъект кредитной истории - физическое лицо** (индивидуальный предприниматель) - паспорт гражданина Российской Федерации;

- **субъект кредитной истории - юридическое лицо** - Свидетельство о государственной регистрации юридического лица (оригинал или надлежащим образом заверенная копия);

- **пользователь кредитной истории - юридическое лицо:**

а) свидетельство о государственной регистрации юридического лица (оригинал или надлежащим образом заверенная копия);

б) письменное или иным способом документально зафиксированное согласие субъекта кредитной истории на получение кредитного отчета в целях, указанных в согласии субъекта кредитной истории;

- **пользователь кредитной истории - индивидуальный предприниматель**

а) паспорт гражданина Российской Федерации;

б) свидетельство о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя (оригинал или надлежащим образом заверенная копия);

в) согласие субъекта кредитной истории.

Экземпляр (надлежащим образом заверенная копия) **согласия субъекта кредитной истории**, предоставляемый (предоставляемая) нотариусу пользователем кредитной истории, **остается на хранении у нотариуса.**

Наследник через нотариуса, осуществляющего проверку по наследственному делу, на основании заявления вправе получить информацию о БКИ, в котором хранится кредитная история проверяемого субъекта кредитной истории, либо об отсутствии такой информации посредством направления запроса в ЦККИ (далее - запрос наследника) **на безвозмездной основе**. В заявлении наследник указывает свой адрес и способ передачи ему ответа из ЦККИ.

Финансовый управляющий вправе получить информацию о БКИ, в котором хранится кредитная история субъекта кредитной истории, либо об отсутствии такой информации посредством направления через нотариуса запроса в ЦККИ, сформированного на основании заявления финансового управляющего.

В заявлении финансовый управляющий указывает свой адрес и способ передачи ему ответа из ЦККИ, а также представляет нотариусу следующие документы:

а) паспорт гражданина Российской Федерации;

б) судебный акт об утверждении финансового управляющего в деле о несостоятельности (банкротстве) запрашиваемого субъекта кредитной истории - физического лица.

Запрос субъекта кредитной истории, **запрос наследника должны содержать информацию о субъекте кредитной истории.**

1. Для **физического лица** (индивидуального предпринимателя), указываются следующие ключевые реквизиты: фамилия, имя, отчество (при наличии), данные паспорта, дата его выдачи.

2. Для **юридического лица** указываются следующие ключевые реквизиты:

- полное наименование юридического лица, основной государственный регистрационный номер юридического лица, идентификационный номер налогоплательщика.

Запрос в электронной форме направляется нотариусом в Федеральную нотариальную палату посредством единой информационной системы нотариата в день получения соответствующего заявления.

ФНП направляет поступивший от нотариуса запрос по электронной почте в ЦККИ с применением средств криптографической защиты информации.

ЦККИ направляет ответ нотариусу через ФНП с применением средств криптографической защиты информации.

Ответ на запрос содержит информацию о БКИ, в котором хранится кредитная история субъекта или об отсутствии такой информации.

При наличии в ЦККИ информации ответ на запрос содержит следующую информацию:

- ключевые реквизиты, в соответствии с которыми указываются сведения, приводимые в запросе субъекта кредитной истории (пользователя кредитной истории), запросе наследника в ЦККИ, установленные

Приложением 1 к настоящему Указанию;

- дата запроса субъекта кредитной истории (пользователя кредитной истории), запроса наследника;
- полное наименование БКИ, в котором хранится кредитная история субъекта кредитной истории;
- адрес (место нахождения) и телефон БКИ;
- номер БКИ в государственном реестре бюро кредитных историй.

Субъект кредитной истории (пользователь кредитной истории), наследник извещается о получении ответа ЦККИ **нотариусом, направлявшим запрос, не позднее рабочего дня, следующего за днем получения ответа нотариусом через ФНП.**

По просьбе лица, подавшего указанное заявление, ему выдается свидетельство о передаче заявления в порядке [ст. 86](#) Основ. Субъект кредитной истории (пользователь кредитной истории), а также финансовый управляющий, утвержденный в деле о несостоятельности (банкротстве), вправе указать свой адрес и способ передачи ему ответа из ЦККИ.

Запросы в банк. Соглашение между ФНП и ОАО "Сбербанк России" об обмене документами в электронном виде от 30 августа 2011 г. привело к созданию данного раздела. Электронные документы, защищенные корректной электронной подписью, передаются и принимаются посредством ЕИСН, исполняются без их последующего представления на бумажном носителе. В качестве основного канала связи сторонами принято решение использовать Интернет, в качестве резервного канала связи - осуществление доставки уполномоченным лицом нотариата электронных файлов, заверенных электронной подписью, на электронных носителях.

Передача документов в электронном виде реализуется с помощью:

- программных средств, обеспечивающих изготовление ключей электронной подписи и ключей проверки электронной подписи, формирование и проверку электронной подписи;
- программных и аппаратных средств, обеспечивающих передачу, прием электронных документов по каналу связи и конфиденциальности документов в процессе передачи.

Электронный документ, имеющий корректную электронную подпись, признается другой стороной как эквивалентный документу на бумажном носителе и порождает права и обязанности сторон при выполнении взаимных обязательств.

Моментом получения информации является текущее время по системным часам принимающей стороны в момент помещения информации в архив входящих сообщений. Временем отправки Банком транспортных пакетов считается время их размещения на почтовом сервере, в почтовом ящике Нотариата, который обязан проводить опрос почтовых серверов Банка не реже одного раза в день.

Не подлежат исполнению поступившие документы, оформленные без электронной подписи нотариуса либо подписанные некорректной электронной подписью. В данном случае направляется служебно-информационное сообщение с отказом от приема такого электронного документа с указанием причины.

Передаваемая информация является конфиденциальной и не подлежит разглашению третьим лицам.

Данный раздел ЕИСН обеспечивает получение информации о вкладах (счетах) и другом имуществе наследодателя из ОАО "Сбербанк России" в электронном виде по запросу, формируемому пользователем.

Запросы в орган регистрации прав. Взаимодействие нотариусов с органами, осуществляющими регистрацию прав на недвижимое имущество и сделок с ним, происходит в рамках [Соглашения N 28](#), подписанного 20 марта 2014 г. между ФНП и Федеральной службой государственной регистрации, кадастра и картографии (далее - Соглашение).

Взаимообмен информацией происходит на безвозмездной основе в соответствии с [Протоколом](#) к вышеуказанному Соглашению "О порядке взаимодействия при предоставлении нотариусом документов на государственную регистрацию прав, запросе нотариусом информации о зарегистрированных правах, запросе государственным регистратором сведений, необходимых для проведения правовой экспертизы документов и проверки законности сделки".

Вышеуказанным [протоколом](#) регулируется порядок взаимодействия при предоставлении информации о зарегистрированных правах. Нотариус вправе обратиться в орган, осуществляющий государственную регистрацию прав:

- с запросом о предоставлении сведений о правах наследодателя на объекты недвижимого имущества, сведений о признании правообладателя недееспособным или ограниченно дееспособным, обобщенных сведений о правах наследодателя на имеющиеся у него объекты недвижимости в связи с открытием наследства;
- с запросом о предоставлении сведений о правах на объекты недвижимого имущества, сведений о признании правообладателя недееспособным или ограниченно дееспособным и (или) копий правоустанавливающих документов в связи с истребованием сведений и документов, необходимых для совершения нотариального действия;
- с запросом о предоставлении сведений о правах залогодержателя на предмет ипотеки и (или) копий

правоустанавливающих документов, сведений о содержании правоустанавливающих документов в связи с проверкой нотариусом условий совершения исполнительной надписи.

Запрос представляется в орган, осуществляющий государственную регистрацию прав посредством личного обращения, почтового отправления, использования информационно-телекоммуникационных сетей общего пользования, в том числе сети Интернет, системы межведомственного электронного взаимодействия, в том числе посредством ЕИСН.

В случае если вышеуказанные запросы направляются нотариусом в электронной форме, запрошенные сведения должны быть предоставлены в электронной форме в автоматизированном режиме незамедлительно, но не позднее следующего рабочего дня после дня направления соответствующего запроса.

В случаях, когда предоставление запрашиваемых сведений не допускается в соответствии с федеральным законом или в ЕГРП отсутствуют запрашиваемые сведения, орган, осуществляющий государственную регистрацию прав, выдает или направляет обоснованное решение об отказе в предоставлении запрашиваемых сведений либо уведомление об отсутствии в ЕГРП запрашиваемых сведений.

Раздел ЕИСН "Запросы в Росреестр" создан с целью максимально быстрого, дистанционного получения сведений, содержащихся в Едином государственном реестре прав на недвижимое имущество и сделок с ним в электронном виде по запросу, формируемому пользователем. Запросы подразделяются на виды: "По объекту" - запрос на предоставление сведений о зарегистрированных правах на объект недвижимого имущества; "По субъекту" - запрос на предоставление сведений о правах на недвижимое имущество, зарегистрированных на имя физического лица; "О содержании правоустанавливающих документов на объект недвижимости"; "Запрос, содержащий сведения о признании правообладателя недееспособным или ограниченно дееспособным". Ответ оформляется в виде выписки из Единого государственного реестра прав на недвижимое имущество и сделок с ним.

Ответ на запрос имеет юридическую силу и может быть использован при совершении нотариального действия в том случае, если электронная подпись корректна - выдает положительный результат ее проверки программно-аппаратными средствами.

Нотариус имеет возможность самостоятельно, без использования ЕИСН, получить сведения. Данные действия осуществляются на официальном сайте Федеральной службы государственной регистрации и картографии по адресу www.rosreestr.ru.

Виды выписок:

1) выписка из Единого государственного реестра недвижимости об основных характеристиках и зарегистрированных правах на объект недвижимости;

2) выписка из Единого государственного реестра недвижимости о переходе прав на объект недвижимости;

3) выписка из Единого государственного реестра недвижимости о правах отдельного лица на имеющиеся (имеющиеся) у него объекты недвижимости;

4) выписка о дате получения органом регистрации прав заявления о государственном кадастровом учете и (или) государственной регистрации прав и прилагаемых к нему документов.

Сведения, содержащиеся в Едином государственном реестре недвижимости, предоставляются в виде:

- кадастрового плана территории;

- уведомления об отсутствии сведений о лицах, получивших сведения об объекте недвижимости;

- справки о лицах, получивших сведения об объекте недвижимости;

- уведомления об отсутствии в Едином государственном реестре недвижимости запрашиваемых сведений;

- решения об отказе в предоставлении запрашиваемых сведений из Единого государственного реестра недвижимости.

Запросы в ФМС. Данный раздел ЕИСН создан с целью дистанционного получения сведений, содержащихся в информационных системах Федеральной миграционной службы РФ (далее - ФМС) в электронном виде по запросу, формируемому пользователем. Доступ к базам данных ФМС осуществляется посредством СМЭВ. Поскольку нотариальное сообщество является участником данной системы, нотариусам предоставляется право получения информации, предоставляемой органами ФМС для свободного доступа всем участникам СМЭВ. Данный раздел состоит из двух подразделов: "Запросы", "Проверка паспорта". Подраздел "Запросы" состоит из списка уже сформированных запросов, результатов выполнения запросов и параметров "Фильтр". Запросы подразделяются на виды: "Расширенная проверка паспорта" - осуществляется по Ф.И.О. гражданина, серии, номеру паспорта, коду подразделения; "Запрос паспортного досье по СНИЛС" - осуществляется по номеру СНИЛС; "Получение регистрации по месту жительства" - осуществляется по Ф.И.О. гражданина, дате рождения, серии, номеру и дате выдачи паспорта. Подраздел "Проверка паспорта" - осуществляется по серии, номеру и дате выдачи паспорта.

Необходимо отметить, что положено начало электронного взаимодействия нотариусов и органов государственной власти. С каждым годом законодатель стремится усовершенствовать и оптимизировать данное направление, создавая правовую базу для развития системы межведомственного электронного взаимодействия.

Часть II. ПРАВИЛА СОВЕРШЕНИЯ НОТАРИАЛЬНЫХ ДЕЙСТВИЙ

Раздел V. НОТАРИАЛЬНЫЕ ДЕЙСТВИЯ В ГРАЖДАНСКОМ ОБОРОТЕ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Глава 11. ПРАВИЛА СОВЕРШЕНИЯ НОТАРИАЛЬНЫХ ДЕЙСТВИЙ

§ 1. Общие условия удостоверения сделок

1. Общие положения о сделках. Сделками признаются действия субъектов гражданского права, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей. Нередко согласие на совершение сделки также является сделкой. Часто юридически значимые сообщения тоже являются сделками. Наиболее важные положения о понятии, видах, форме сделок, а также о согласии на совершение сделок и юридически значимых сообщениях содержатся в [ст. ст. 153 - 165.1](#) ГК РФ. Наиболее общие правила о недействительных сделках изложены в [ст. ст. 166 - 181](#) ГК РФ.

2. Сделки могут совершать:

- 1) граждане (физические лица);
- 2) юридические лица.

Правила, установленные гражданским законодательством, применяются к отношениям с участием иностранных граждан, лиц без гражданства и иностранных юридических лиц, если иное не предусмотрено федеральным законом. Таким образом, по общему правилу названные субъекты могут совершать сделки на равных началах с гражданами и юридическими лицами Российской Федерации. Исключений немного. Например, в силу [Закона](#) РФ от 4 июля 1991 г. N 1541-1 "О приватизации жилищного фонда в Российской Федерации" приватизировать жилье могут только граждане России;

- 3) Российская Федерация;
- 4) субъекты Российской Федерации (области, края и т.д.);
- 5) муниципальные образования (городские и сельские поселения и т.д.).

Последние три субъекта участвуют в отношениях, регулируемых гражданским правом **на равных** началах с иными участниками этих отношений - гражданами и юридическими лицами. Поэтому город может заключить договор купли-продажи, подряда и т.д. и т.п. От имени названных субъектов выступают соответственно **органы** государственной власти и органы местного самоуправления в рамках их компетенции, установленной актами, определяющими статус этих органов.

3. Виды сделок. Сделки могут быть односторонними, двух- или многосторонними. **Односторонней** считается сделка, для совершения которой необходимо и достаточно выражения воли одной стороны (выдача доверенности, составление завещания и т.д.). Для совершения **двух-** или **многосторонней** сделки (договора) необходимо выражение согласованной воли двух сторон (двусторонняя сделка) либо трех или более сторон (многосторонняя сделка). При этом очень важно различать стороны сделки и участников сделки. Так, в договоре дарения всегда две стороны: даритель и одаряемый. Но на одной стороне нередко выступают несколько лиц (в примере - чаще на стороне дарителя).

Сделки могут быть **консенсуальными** (права и обязанности возникают с момента достижения соглашения (купля-продажа, аренда, подряд и большинство других двух- и многосторонних сделок) и **реальными** (кроме соглашения для возникновения прав и обязанностей необходима передача имущества (заем, в большинстве случаев дарение и безвозмездное пользование имуществом и т.д.).

Сделки бывают возмездными (сторона получает плату или иное встречное предоставление) и безвозмездными (нет встречного предоставления). Большинство сделок возмездные (купля-продажа, подряд, наем жилого помещения и т.д.). Более того, договор предполагается возмездным, поскольку иное не вытекает из закона, иных правовых актов, содержания или существа договора ([п. 3 ст. 423](#) ГК РФ).

4. Форма сделок может быть устной и письменной. Различается **простая письменная форма** и **нотариальная форма**.

Сделка должна быть совершена в **нотариальной форме**:

1) в случаях, указанных в законе (например, в соответствии со [ст. 584](#) ГК РФ нотариальному удостоверению подлежит договор ренты);

2) в случаях, предусмотренных соглашением сторон, хотя бы по закону для сделок данного вида эта форма не требовалась. Поэтому, если стороны решили облечь в нотариальную форму какую-либо сделку, хотя закон этого не требует, то нотариус не может отказать в нотариальном удостоверении этой сделки (любой сделки). Естественно, если сделка соответствует закону.

В некоторых случаях требуется **государственная регистрация** сделок. Например, залог доли или части доли в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью ([абз. 1 п. 2, п. 3 ст. 22](#) Федерального

закона от 8 февраля 1998 г. N 14-ФЗ "Об обществах с ограниченной ответственностью"). Договор аренды здания или сооружения, заключенный на срок не менее года, подлежит государственной регистрации и считается заключенным с момента такой регистрации (п. 2 ст. 651 ГК РФ).

5. Нотариальному удостоверению подлежат, в частности, следующие двусторонние сделки:

- уступка требования, основанного на сделке, совершенной в нотариальной форме (п. 1 ст. 389 ГК РФ);
- перевод долга, основанный на сделке, совершенной в нотариальной форме (п. 2 ст. 391, п. 1 ст. 389 ГК РФ);
- договор залога в обеспечение обязательств по договору, который должен быть нотариально удостоверен (п. 3 ст. 339 ГК РФ);
- договор ренты (ст. 584 ГК РФ);
- брачный договор (п. 2 ст. 41 СК РФ); и
- соглашение об уплате алиментов (п. 1 ст. 100 СК РФ);
- договор об отчуждении доли или части доли в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью (абз. 1 п. 11 ст. 21 Закона об ООО). В случаях, указанных в абз. 2 п. 11 Закона об ООО, нотариальное удостоверение таких договоров не требуется;
- залог доли или части доли в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью (абз. 1 п. 2 ст. 22 Закона об ООО);
- сделки по отчуждению долей в праве общей собственности на недвижимое имущество, в том числе при отчуждении всеми участниками долевой собственности своих долей по одной сделке, подлежат нотариальному удостоверению, за исключением сделок, связанных с имуществом, составляющим паевой инвестиционный фонд или приобретаемым для включения в состав паевого инвестиционного фонда, сделок по отчуждению земельных долей (п. 1 ст. 42 Федерального закона от 13 июля 2015 г. N 218-ФЗ "О государственной регистрации недвижимости");
- сделки, связанные с распоряжением недвижимым имуществом на условиях опеки, а также сделки по отчуждению недвижимого имущества, принадлежащего несовершеннолетнему гражданину или гражданину, признанному ограниченно дееспособным, подлежат нотариальному удостоверению (п. 2 ст. 54 Федерального закона от 13 июля 2015 г. N 218-ФЗ "О государственной регистрации недвижимости").

6. Нотариальному удостоверению подлежат, в частности, следующие односторонние сделки:

- доверенность, выдаваемая в порядке передоверия (п. 3 ст. 187 ГК РФ), за исключением случаев, предусмотренных п. 4 ст. 185 ГК РФ (доверенность на получение заработной платы и иных платежей, связанных с трудовыми отношениями, на получение вознаграждения авторов и изобретателей, пенсий, пособий и стипендий, вкладов граждан в банках и на получение корреспонденции, в том числе денежной и посылочной);
- завещание (п. 1 ст. 1124 ГК РФ);
- согласие супруга на совершение другим супругом сделки по распоряжению имуществом супругов, права на которые подлежат государственной регистрации, сделка, для которой законом установлена нотариальная форма или сделка, подлежащая государственной регистрации (п. 3 ст. 35 СК РФ);
- доверенность на:
 - совершение сделок, требующих нотариальной формы;
 - подачу заявлений о государственной регистрации прав или сделок;
 - распоряжение зарегистрированными в государственных реестрах правами (закон может предусматривать, что в этих случаях нотариальная форма не требуется).

Существуют доверенности, которые не удостоверены нотариусом, но приравниваются к нотариально удостоверенным (п. 2 ст. 185.1 ГК РФ):

- оферта участника общества с ограниченной ответственностью, адресованная остальным участникам общества и самому обществу, продать свою долю или часть доли третьему лицу (п. 5 ст. 21 Закона об ООО);
- безотзывная оферта, если предполагается совершить договор об отчуждении в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью во исполнение опциона. К такой оферте приравнивается нотариально удостоверенное соглашение о предоставлении опциона на заключение такого договора (абз. 4 п. 11 ст. 21 Закона об ООО);
- акцепт нотариально удостоверенной безотзывной оферты во исполнение опциона на заключение договора об отчуждении доли в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью (в том числе когда ранее было нотариально удостоверено соглашение о предоставлении опциона (абз. 4 п. 11 ст. 21 Закона об ООО)).

7. Общие требования к оформлению сделок в нотариальной форме. Документ, содержащий условия нотариально удостоверяемой сделки, должен быть составлен в письменной форме. Этот документ в присутствии нотариуса должен быть подписан лицом (если сделка односторонняя) или лицами (если сделка двух- или многосторонняя), совершающими сделку либо их представителями. Однако, если гражданин вследствие физического недостатка, болезни или неграмотности не может собственноручно подписаться, то по его просьбе сделку может подписать другой гражданин. Подпись последнего должна быть засвидетельствована

нотариусом либо другим должностным лицом, имеющим право совершать такое нотариальное действие, с указанием причин, в силу которых совершающий сделку не мог подписать ее собственноручно (п. 3 ст. 160 ГК РФ).

В отношении физических лиц в соответствующем документе должны содержаться сведения об имени. Имя включает в себя фамилию, собственно имя, а также отчество, если иное не вытекает из закона или национального обычая (п. 1 ст. 19 ГК РФ). Имя должно быть указано в договоре полностью (без сокращений). В договоре указывается также дата рождения гражданина и место его жительства, под которым разумеется место, где он постоянно или преимущественно проживает. Местом жительства несовершеннолетних, не достигших 14 лет, или граждан, находящихся под опекой, признается место жительства их законных представителей (ст. 20 ГК РФ).

Если в сделке участвует юридическое лицо, то указывается его полное (без сокращений) наименование, дата и место государственной регистрации, реквизиты свидетельства о государственной регистрации, индивидуальный номер налогоплательщика, местонахождение юридического лица.

При совершении сделки через представителя в договоре указываются основания представительства и называются реквизиты соответствующего документа.

8. Обязанность разъяснения сделки нотариусом. Нотариус обязан разъяснить лицам (лицу), совершающим сделку, ее смысл и значение.

Документ, содержащий условия сделки, должен быть зачитан нотариусом вслух лицам (лицу), совершающим сделку, до ее удостоверения. Кроме того, эти лица могут самостоятельно прочесть документ. Лица (лицо), совершающие сделку, могут высказывать свои замечания и предложения по обсуждаемому проекту сделки.

9. Условия действительности сделки. Для того чтобы любая сделка была действительной, она должна отвечать определенным требованиям:

- во-первых, сделка должна соответствовать (не противоречить) закону и иным правовым актам. Значит, нотариус до удостоверения сделки должен установить, что совершаемая сделка не нарушает правовых норм (ст. 168 ГК РФ). Кроме того, при установлении того, что сделка совершается с целью, противной основам правопорядка или нравственности, нотариус должен отказать в удостоверении сделки (см. ст. 169 ГК РФ). В удостоверительной деятельности нотариуса, однако, проявляется не только контрольная, но и созидательная функция нотариата, когда нотариус оказывает содействие в формулировании факультативных условий сделки, предлагая сторонам эффективные правовые средства защиты их интересов и устраняя спорность их отношений в будущем;

- во-вторых, сделка должна быть совершена в установленной форме;

- в-третьих, должно быть соответствие воли и волеизъявления. Так, нотариусу при удостоверении сделки надлежит установить, что воля субъекта изъясняется свободно (нет насилия, угрозы). Кроме того, нотариус должен установить, что сделка совершается не под влиянием обмана, заблуждения и не вследствие стечения тяжелых обстоятельств;

- в-четвертых, субъекты, совершающие сделку, в необходимой мере правоспособны и дееспособны.

10. Под гражданской правоспособностью понимается способность иметь гражданские права и нести обязанности.

Гражданская правоспособность признается в равной мере за всеми гражданами. Возникает правоспособность гражданина в момент рождения и прекращается смертью.

В соответствии с гражданским законодательством (ст. 18 ГК РФ) граждане могут:

- иметь имущество на праве собственности;

- наследовать и завещать имущество;

- заниматься предпринимательской и любой иной не запрещенной законом деятельностью;

- создавать юридические лица самостоятельно или совместно с другими гражданами и юридическими лицами;

- совершать любые, не противоречащие закону сделки и участвовать в обязательствах;

- избирать место жительства;

- иметь права авторов произведений науки, литературы и искусства, изобретений и иных охраняемых законом результатов интеллектуальной деятельности;

- иметь иные имущественные и личные неимущественные права.

Никто не может быть ограничен в правоспособности иначе, как в случаях и в порядке, установленных законом. Так, по приговору суда гражданин может быть лишен возможности избирать место жительства в результате применения таких наказаний, как лишение свободы на определенный срок или пожизненное лишение свободы. Гражданин может быть лишен или ограничен в праве избирать род занятий в результате осуждения к лишению права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, обязательным работам и исправительным работам.

Полный или частичный отказ гражданина от правоспособности и другие сделки, направленные на

ограничение правоспособности, ничтожны, за исключением случаев, когда такие сделки допускаются законом.

11. Гражданской дееспособностью гражданина признается способность своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их. В полном объеме гражданская дееспособность возникает с наступлением совершеннолетия, т.е. по достижении 18-летнего возраста. Ограничения в дееспособности допускаются только в случаях и в порядке, установленных законом.

12. Виды дееспособности. В зависимости от наличия или отсутствия дееспособности граждане могут быть **дееспособными и недееспособными**.

Дееспособные граждане могут быть:

- частично дееспособными;
- относительно дееспособными;
- полностью дееспособными;
- ограниченно дееспособными.

13. Частично дееспособными гражданами можно считать малолетних, т.е. лиц в возрасте от 6 до 14 лет. По общему правилу за малолетних сделки могут совершать от их имени их родители, усыновители или опекуны.

Самостоятельно малолетние вправе совершать:

- 1) мелкие бытовые сделки (например, покупка продуктов питания);
- 2) сделки, направленные на безвозмездное получение выгоды (например, принятие имущества в дар), если не требуется нотариальное удостоверение или государственная регистрация сделки;
- 3) сделки по распоряжению средствами, предоставленными законным представителем или с согласия последнего третьим лицом для определенной цели или для свободного распоряжения (ст. 28 ГК РФ).

Сделки, подлежащие нотариальному удостоверению, самостоятельно малолетние совершать не могут.

14. Относительно дееспособными гражданами могут быть признаны лица в возрасте от 14 до 18 лет.

В соответствии с общим правилом эти лица совершают сделки с согласия своих законных представителей - родителей, усыновителей или попечителей. Согласие должно быть выражено в письменной форме. Оно может быть предварительным и последующим. Однако если сделка требует нотариального удостоверения, то должно быть предварительное письменное согласие законного представителя. При удостоверении договора нотариусом обычно оно выражается в тексте самого договора, подписываемом в том числе и законным представителем.

В то же время несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет самостоятельно, без согласия законных представителей могут:

- 1) совершать те сделки, которые вправе самостоятельно совершать малолетние;
- 2) распоряжаться самостоятельно своими заработком, стипендией и иными доходами. По решению суда несовершеннолетний гражданин может быть ограничен в данном праве или лишен его;
- 3) осуществлять права автора произведения науки, литературы или искусства, изобретения или иного охраняемого законом результата своей интеллектуальной деятельности;
- 4) в соответствии с законом вносить вклады в кредитные учреждения и распоряжаться ими (ст. 26 ГК).

15. Как указывалось, полностью дееспособными гражданами являются лица, достигшие 18-летнего возраста.

Кроме того, в случае вступления в брак до достижения 18 лет, если закон это допускает, граждане, не достигшие 18-летнего возраста, приобретают дееспособность в полном объеме со времени вступления в брак. Стало быть, и сделки они могут совершать так же, как и лица, старше 18 лет. Если брак расторгается до достижения 18 лет, то дееспособность сохраняется в полном объеме. При признании брака недействительным суд может принять решение об утрате несовершеннолетним супругом полной дееспособности (ст. 21 ГК).

Несовершеннолетний гражданин может быть признан полностью дееспособным при **эмансипации**.

Эмансипация допускается при наличии следующих условий:

- 1) гражданин достиг 16 лет;
- 2) он работает по трудовому договору, в том числе по контракту, или с согласия законных представителей занимается предпринимательской деятельностью.

Порядок эмансипации различается в зависимости от того, есть ли согласие законных представителей на ее осуществление. Если есть согласие, то соответствующее решение принимает орган опеки и попечительства. При отсутствии такого согласия эмансипация возможна по решению суда.

16. Ограничение гражданина в дееспособности возможно, если:

- во-первых, он злоупотребляет спиртными напитками или наркотическими веществами, пристрастен к азартным играм;
- во-вторых, в результате этого он ставит свою семью в тяжелое материальное положение.

Следовательно, одинокого гражданина, не имеющего семьи, ограничить в дееспособности нельзя. Ограничение дееспособности гражданина может производиться только в судебном порядке.

Последствия ограничения дееспособности состоят в следующем. Над таким гражданином устанавливается попечительство. Самостоятельно он вправе совершать лишь мелкие бытовые сделки.

Совершать все другие сделки, а также получать заработок, пенсию и иные доходы и распоряжаться ими он может лишь с согласия попечителя (п. 1 ст. 30 ГК РФ). Стало быть, при обращении к нотариусу ограниченно дееспособного гражданина с просьбой удостоверить какую-либо сделку (кроме мелкой бытовой), нотариус должен истребовать согласие попечителя.

Кроме указанных лиц ограниченно дееспособным суд может признать гражданина, который (а) страдает психическим расстройством и (б) вследствие этого может понимать значение своих действий или руководить ими лишь при помощи других лиц.

Ограничение дееспособности такого гражданина влечет следующие **последствия**. Над ним устанавливается попечительство. Самостоятельно он может:

1) совершать мелкие бытовые, а также иные сделки, которые вправе самостоятельно совершать малолетние;

2) распоряжаться своими заработком, стипендией и иными доходами. Однако такой гражданин рядом доходов может распоряжаться только с письменного согласия попечителя и в течение им определенного срока. К числу таких доходов отнесены:

- алименты;
- социальная пенсия;
- выплаты в возмещение вреда здоровью и в связи с потерей кормильца;
- иные выплаты, предоставляемые на содержание гражданина, ограниченного в дееспособности.

Все прочие сделки такой гражданин вправе совершать только с письменного согласия попечителя. Согласие может быть предварительным или последующим (п. 2 ст. 30 ГК РФ). Но при нотариальном удостоверении сделки нотариусу следует истребовать предварительное согласие на совершение сделки.

17. Гражданин может быть признан недееспособным при наличии условий:

- 1) он страдает психическим расстройством (медицинский критерий);
- 2) в результате этого он не может понимать значения своих действий или руководить ими (юридический критерий).

Гражданин может быть признан недееспособным только в судебном порядке. Над ним устанавливается опека. От имени такого гражданина все сделки совершает опекун.

При этом должно учитываться мнение такого гражданина, а при невозможности установления его мнения - учитывать информацию о его предпочтениях, полученную от родителей такого гражданина, его прежних опекунов, иных лиц, оказавших такому гражданину услуги и добросовестно исполнявших свои обязанности (п. 1, 2 ст. 29 ГК РФ). Нотариус при удостоверении сделки, совершаемой опекуном от имени гражданина, признанного недееспособным, должен предпринять все возможные меры для выяснения мнения такого гражданина или получения указанной информации. Очевидно, мнение гражданина можно выяснить в ходе беседы. Если это невозможно, то соответствующую информацию должен предоставить опекун (по-видимому, чаще всего, с помощью органов опеки и попечительства).

18. Установление дееспособности гражданина. Нотариус устанавливает дееспособность граждан прежде всего на основании документов. Если, например, из представленных документов следует, что гражданин не достиг 18 лет, а согласия законных представителей на совершение сделки нет, то в удостоверении сделки должно быть отказано (естественно, речь идет о сделках, которые совершеннолетний не вправе совершать самостоятельно). Но это самый простой случай. Гораздо сложнее, когда в результате беседы, оценки поведения граждан и т.п. (а это тоже "способы" определения дееспособности) появляются сомнения в том, что гражданин дееспособен. Или есть основания предполагать, что гражданин страдает психическим расстройством и потому не понимает значения своих действий, хотя и не признан недееспособным и т.д. В соответствующих случаях нотариус должен предпринять все возможные меры к тому, чтобы рассеять все свои сомнения и предположения. В частности, можно обратиться с запросом в суд, прокуратуру (к органам опеки и попечительства и т.д.) (к сожалению, далеко не всегда возможно со стопроцентной уверенностью установить, дееспособен ли гражданин, понимает ли он значение своих действий, может ли руководить ими).

Наиболее важные нормы о юридических лицах содержатся в гл. 4 ГК РФ (ст. ст. 48 - 123.28). Кроме того, нормы о юридических лицах содержатся в **Законе** о регистрации юридических лиц, **Законе** об акционерных обществах, **Законе** об ООО, **Законе** об унитарных предприятиях, **Законе** о производственных кооперативах и др.

Юридическое лицо как субъект гражданского права представляет собой организацию, которая имеет обособленное имущество и отвечает им по своим обязательствам, может от своего имени приобретать и осуществлять гражданские права и нести гражданские обязанности, быть истцом и ответчиком в суде.

Если сделка совершается юридическим лицом, то нотариус должен убедиться в том, что оно (юридическое лицо) существует, установить вид юридического лица, определить его правоспособность (правосубъектность), выявить, вправе ли субъект, обратившийся к нотариусу, действовать от имени юридического лица и т.д.

Наиболее общие положения о правосубъектности юридических лиц сформулированы в ст. 49 ГК РФ. Уяснение содержания соответствующих правил требует также обращения к ряду иных нормативных актов.

По общему правилу юридическое лицо обладает **специальной** правосубъектностью - оно может иметь

гражданские права, соответствующие целям деятельности, предусмотренным в его учредительном документе, и нести связанные с этой деятельностью обязанности (абз. 1 п. 1 ст. 49 ГК РФ).

Из общего правила о специальной правосубъектности юридических лиц сделано **исключение для коммерческих организаций** (абз. 2 п. 1 ст. 49 ГК РФ). Они обладают **общей** (универсальной) правосубъектностью. Коммерческие организации могут заниматься какой угодно деятельностью, если только она не запрещена законом (торжествует принцип "можно все, что не запрещено"). Здесь важно подчеркнуть, что запреты могут вводиться федеральными законами, но не иными нормативными актами (п. 2 ст. 3 ГК РФ). Поэтому в учредительных документах коммерческих организаций не требуется указывать предмет и определенные цели деятельности, хотя такие указания допустимы.

Некоторые юридические лица, относящиеся к коммерческим организациям, все же обладают специальной правоспособностью (исключение из исключения), это, в частности:

- государственные и муниципальные унитарные предприятия;
- иные организации, если это предусмотрено законом. Эти юридические лица могут заниматься только деятельностью, обозначенной в учредительных документах и соответствующих законах. К числу указанных "иных организаций" относятся, в частности, банки, страховые организации, товарные биржи и т.д.;
- коммерческие организации, в учредительных документах которых предусматривается специальная правоспособность. Например, учредители акционерного общества предусмотрели, что оно будет заниматься определенной - указанной в уставе - деятельностью (п. 4 ст. 52 ГК РФ).

Некоторыми видами деятельности юридическое лицо может заниматься только на основании **специального разрешения (лицензии), членства в саморегулируемой организации или выданного саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к определенному виду работ.**

Перечень видов деятельности, которыми юридическое лицо может заниматься только на основании специального разрешения (лицензии), содержится в Федеральном законе от 4 мая 2011 г. N 99-ФЗ "О лицензировании отдельных видов деятельности". В частности, в этом перечне указаны такие виды деятельности, как разработка, производство, реализация и приобретение в целях продажи специальных технических средств, предназначенных для негласного получения информации, разработка, испытание и ремонт авиационной техники и т.д.

Положения указанного Закона не применяются к отношениям, связанным с лицензированием таких видов деятельности, как использование атомной энергии, производство этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции; деятельности, связанной с защитой государственной тайны; деятельности кредитных организаций; деятельности по проведению организованных торгов и т.д. Лицензирование этих (и некоторых других) видов деятельности осуществляется в порядке, установленном федеральными законами, регулирующими отношения в соответствующих сферах деятельности (например, Законом о банках и банковской деятельности, Законом о рынке ценных бумаг и др.).

Кроме того, особенности лицензирования устанавливаются федеральными законами, регулирующими осуществление таких видов деятельности, как оказание услуг связи, телевизионное вещание и (или) радиовещание, частная детективная (сыскная) и частная охранная деятельность, а также образовательная деятельность.

Лицензирование осуществляется в рамках **административно-правовых отношений**. Однако оно имеет **гражданско-правовой эффект**. С получением лицензии у юридического лица появляется возможность заниматься деятельностью, указанной в специальном разрешении (лицензии). До этого момента в содержание правоспособности юридического лица возможность заниматься соответствующей деятельностью не входит.

19. Отдельными видами деятельности юридическое лицо может заниматься только на основании членства в саморегулируемой организации или выданного такой организацией свидетельства о допуске к определенному виду работ (см. Федеральные законы: от 1 декабря 2007 г. N 315-ФЗ "О саморегулируемых организациях", от 26 октября 2002 г. N 127-ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)", от 29 июля 1998 г. N 135-ФЗ "Об оценочной деятельности в Российской Федерации", от 30 декабря 2008 г. N 307-ФЗ "Об аудиторской деятельности", ГК и т.д.). Сведения о членстве в саморегулируемой организации (вступление в члены, прекращение членства) подлежат внесению членом саморегулируемой организации в Единый федеральный реестр сведений о фактах деятельности юридических лиц.

20. Правоспособность юридического лица возникает с момента внесения в Единый государственный реестр юридических лиц (ЕГРЮЛ) сведений о его создании и прекращается в момент внесения в указанный реестр сведений о его прекращении.

21. При нарушении установленных законом требований о допустимости заниматься отдельными видами деятельности только на основании лицензии, членства в саморегулируемой организации или выданного саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к определенному виду работ наступает предусмотренная законом ответственность. Кроме того, юридическое лицо в таких случаях может быть ликвидировано по решению суда (подп. 2 п. 3 ст. 61 ГК РФ).

22. Юридические лица классифицируются по различным основаниям. В первую очередь все юридические

лица делятся на **коммерческие** и **некоммерческие организации** (ст. 50 ГК РФ). Критерий деления - основная цель деятельности.

Коммерческие организации - основная цель деятельности: извлечение прибыли. Это хозяйственные товарищества и общества (чаще всего создаются общества с ограниченной ответственностью, акционерные общества, государственные и муниципальные унитарные предприятия).

Некоммерческие организации - **во-первых**, не имеют извлечение прибыли в качестве **основной** цели деятельности, хотя и могут осуществлять деятельность, приносящую доход, если (а) это **предусмотрено их уставами**, (б) это **служит достижению целей**, для которых они созданы, (в) это соответствует таким целям; **во-вторых**, не распределяют полученную прибыль между участниками. Как некоммерческие организации создаются учреждения, потребительские кооперативы (например, жилищно-строительные), общественные организации и т.д.

Очень важно: организационно-правовые формы как коммерческих, так и некоммерческих организаций **исчерпывающим** образом определены в ст. 50 ГК РФ (п. п. 2, 3).

Значение деления юридических лиц на коммерческие и некоммерческие состоит в том, что прежде всего различается их правоспособность (у первых по общему правилу - общая, у вторых - специальная). Кроме того, различаются сферы деятельности (у первых - производство товаров, выполнение работ, оказание услуг и т.п., у вторых - управление, культура, образование и т.д.). Естественно, и правовое регулирование деятельности юридических лиц в этих сферах не может быть одинаковым.

23. Юридические лица делятся на **корпоративные** и **унитарные**. Критерий деления - наличие или отсутствие права участия (членства).

Корпоративные юридические лица: учредители (участники) обладают **правом участия** (членства). К таким юридическим лицам относятся хозяйственные товарищества и общества (акционерные общества, общества с ограниченной ответственностью и др.), кооперативы и т.д. (абз. 1 п. 1 ст. 65.1 ГК РФ).

Право участия означает, что участники корпорации (участники, члены, акционеры и т.п.) в связи с таким участием обладают комплексом прав и обязанностей, которые **условно** именуют **корпоративными правами** (правильнее - **корпоративные права и обязанности**).

Корпоративные права есть **собирательная категория**, объединяющая **имущественные** и **неимущественные организационные** отношения. Так, в обществе с ограниченной ответственностью имущественным является право участвовать в распределении прибыли, право получать в случае ликвидации общества часть имущества, оставшегося после расчетов с кредиторами, или его стоимость. Наряду с имущественными обязательственными правами участник обладает и правами организационными. К ним относится право участвовать в управлении делами общества, получать информацию о его деятельности и др. Участник корпорации имеет не только права, но и несет **обязанности**, которые тоже **имущественные** и **организационные**. Так, он должен участвовать в образовании имущества корпорации (вносить вклады, взносы) - обязанность **имущественного** характера. Участник обязан не разглашать конфиденциальную информацию о деятельности корпорации - **организационная** обязанность (прежде всего см. ст. ст. 65.1 - 65.3 ГК РФ).

Существование корпорации предполагает наличие участников (членов) корпорации и то, что ее "жизнь" определяется ими.

Унитарные юридические лица - их **учредители** не становятся участниками (членами), **не имеют права участия** (членства). К таким юридическим лицам относятся: государственные и муниципальные унитарные предприятия, фонды, учреждения, автономные некоммерческие организации, религиозные организации, публично-правовые компании (абз. 2 п. 1 ст. 65.1 ГК РФ).

При сопоставлении корпоративных юридических лиц с унитарными создается впечатление, будто унитарные юридические лица "живут" сами по себе, независимо от учредителей (у учредителей нет права участия). Однако это не так. В корпоративных юридических лицах есть "внутренние" отношения (а) участников (членов) между собой, (б) участников (членов) с корпорацией. Кроме того, существуют "внешние" отношения - с третьими лицами. Естественно, у унитарных юридических лиц есть отношения "внешние". "Внутренние" же отношения неодинаковы у разных унитарных юридических лиц. Так, государственное предприятие и муниципальное унитарное предприятие создаются по решению соответствующего государственного органа или органа местного самоуправления. Имущество такого предприятия находится в государственной и муниципальной собственности. Руководитель (орган) юридического лица назначается собственником и подотчетен собственнику (ст. ст. 113 - 114 ГК РФ). Таким образом, во "внутренних" отношениях здесь участвует собственник (публично-правовое образование), с одной стороны, и унитарное предприятие - с другой. При этом собственник (и только он) полновластно управляет унитарным предприятием. Аналогично можно охарактеризовать отношения, складывающиеся между учреждениями, а также автономными некоммерческими организациями и их учредителями ("правит" учредитель).

Такое унитарное юридическое лицо, как **фонд**, независимо от учредителя. Он не имеет права участия. Имущество фонда является его собственностью, и учредители не имеют на него имущественных прав. Управление фондом осуществляется высшим коллегиальным органом (учредитель не имеет отношения к

управлению). И только **если** это **предусмотрено законом**, при ликвидации фонда его имущество, оставшееся после расчетов с кредиторами, возвращается учредителям (ст. ст. 123.17 - 123.20 ГК РФ).

Значение деления юридических лиц на корпоративные и унитарные состоит в том, что благодаря такому делению становится возможным единое правовое регулирование однородных общественных отношений.

24. По общему правилу юридическое лицо приобретает гражданские права и принимает на себя гражданские обязанности через свои **органы**. Органы должны действовать в соответствии с законом, иными правовыми актами и учредительными документами, определяющими систему органов, их полномочия, порядок принятия решений и т.д. Компетенция (полномочия) и даже название органа того или иного юридического лица (даже "внутри" одной организационно-правовой формы) определяются нормами права, регламентирующими организацию и деятельность различных юридических лиц, и учредительными документами.

Орган юридического лица **не является** субъектом гражданского права, он "часть" юридического лица.

Орган юридического лица, действуя от его имени, заключает договоры. Например, генеральный директор общества заключает от его имени договоры поставок, аренды и т.д. Орган выступает от имени юридического лица также при совершении юридическим лицом односторонних сделок, например, таких, как публичное обещание награды, принятие наследства и т.д.

Органы юридического лица классифицируются по различным основаниям (исполнительные и контрольно-ревизионные, единоличные и коллегиальные, назначаемые и избираемые и т.д.).

Назначение или избирание органов юридического лица осуществляется по правилам, установленным законом (но не иными правовыми актами) и учредительными документами. Так, органом унитарного предприятия является руководитель, который назначается уполномоченным собственником органом (ст. 113 ГК РФ). В уставе общества с ограниченной ответственностью, в частности, должны быть определены состав и компетенция органов управления обществом (ст. 89 ГК РФ).

25. Иногда - в случаях, предусмотренных **учредительными документами**, - может быть установлено, что **от имени юридического лица могут выступать несколько лиц**, действующих совместно или независимо друг от друга. Например, может быть установлено, что заключение определенного вида договоров допускается только при одновременном волеизъявлении генерального директора и финансового директора общества (соответственно, оба этих лица подписывают договор).

26. В отдельных случаях (крайне редко) **ГК РФ** предусматривает, что правоспособность юридического лица реализуется им через своих **участников**. В частности, согласно **п. 1 ст. 72** ГК РФ каждый участник полного товарищества вправе действовать от имени товарищества, если учредительным договором не установлено, что все его участники ведут дела совместно либо ведение дел поручено отдельным участникам.

27. Лицо, уполномоченное выступать от имени юридического лица, должно действовать **в интересах** юридического лица **разумно и добросовестно**. Причем эта обязанность возлагается как на то лицо, которое выступает от имени юридического лица в силу закона или учредительных документов, так и на членов коллегиальных органов (наблюдательного совета, правления и т.д.).

На случай неисполнения или ненадлежащего исполнения указанной обязанности установлена следующая санкция: такое лицо должно возместить **убытки** (реальный ущерб и упущенную выгоду (ст. 15 ГК РФ)). Соответствующее требование может быть заявлено самим юридическим лицом или его участниками (и никем более). Оно может быть удовлетворено лишь при наличии вины лица. Действия неразумные и (или) недобросовестные свидетельствуют о вине. И напротив, если действия разумные и добросовестные, то о вине говорить не приходится (ст. ст. 53, 53.1 ГК РФ) <1>.

<1> Весьма обстоятельные разъяснения о применении норм, регламентирующих возмещение убытков лицами, входящими в состав органов юридического лица, см.: **Постановление** Пленума ВАС РФ от 30 июля 2013 г. N 62 "О некоторых вопросах возмещения убытков лицами, входящими в состав органов юридического лица".

28. Юридическое лицо может приобретать права и принимать на себя обязанности не только через свои органы, но и через представителей (**п. 1 ст. 182** ГК РФ).

29. Возникновение прав и появление обязанностей у юридического лица могут быть обусловлены действиями работников данного юридического лица. Так, юридическое лицо возмещает вред, причиненный его работником при исполнении трудовых (служебных, должностных) обязанностей (ст. 1068 ГК РФ). Возникновение прав и обязанностей юридического лица происходит также вследствие событий, с которыми закон или иной правовой акт связывает наступление гражданско-правовых последствий (**п. 1 ст. 8** ГК РФ).

30. Юридическое лицо может иметь **филиалы и представительства** (ст. 55 ГК РФ). Филиалы и представительства характеризуются рядом следующих признаков:

- 1) это **обособленные** подразделения юридического лица;
- 2) они располагаются **вне места нахождения** юридического лица;
- 3) они **не являются юридическими лицами**, т.е. не имеют своего (принадлежащего им) имущества, не

могут от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и неимущественные права и т.д. У подразделения юридического лица имущество находится лишь в техническом управлении. Филиалы и представительства не являются субъектами гражданского права;

4) филиалы и представительства действуют на основании **положений**, утверждаемых юридическим лицом, создающим эти обособленные подразделения. Такие положения главным образом рассчитаны на регулирование "внутренних отношений". В положениях определяются цели и предмет деятельности филиала или представительства, полномочия руководителя и пр.; в положении юридическим лицом устанавливаются "правила поведения" своего подразделения;

5) **руководители** филиалов и представительств назначаются юридическим лицом (уполномоченным органом юридического лица) и действуют на основании его **доверенности**. Доверенность необходима для представительства перед третьими лицами, т.е. требуется для того, чтобы руководитель подразделения мог выступать от имени юридического лица (во "внешних отношениях");

6) представительства и филиалы должны быть указаны в Едином государственном реестре юридических лиц.

31. Филиалы и представительства отличаются функциями. Представительство представляет интересы юридического лица и осуществляет их защиту (его руководитель от имени юридического лица заключает договоры, принимает исполнение, предъявляет иски и пр.).

Филиал занимается той же деятельностью, но от представительства он отличается тем, что, кроме того, он выполняет все функции юридического лица или их часть. Например, руководитель представительства образовательного учреждения от имени соответствующего юридического лица заключает договоры об оказании образовательных услуг, выступает представителем в суде и т.п. Руководитель филиала того же образовательного учреждения имеет те же полномочия, но филиал оказывает образовательные услуги (в том же объеме, что и юридическое лицо, или в меньшем).

32. Указание в государственном реестре, в учредительных документах юридического лица имеющихся у него филиалов и представительств, с одной стороны, требуется для обеспечения публичных интересов (с точки зрения контроля государства за деятельностью юридического лица, сбора налогов и сборов и т.д.), а с другой - призвано обеспечить **интересы участников гражданского оборота**. Вступая в отношения с юридическим лицом, которое представляет руководитель филиала или представительства, субъект осознает, что "за филиалом или представительством стоит" юридическое лицо.

33. Юридическое лицо, как и любой другой участник гражданских правоотношений, должно быть **индивидуализировано**. В первую очередь индивидуализация происходит путем присвоения юридическому лицу **наименования** (у гражданина - имя, у юридического лица - наименование). Законодательство устанавливает сравнительно немного требований, касающихся наименований юридических лиц. Общее требование, распространяющееся на все виды юридических лиц, сводится к тому, что наименование юридического лица должно включать указание на его **организационно-правовую форму** (п. 1 ст. 54 ГК РФ). Организационно-правовые формы юридических лиц **исчерпывающим** образом определены в Гражданском кодексе. Например, коммерческие организации могут создаваться в организационно-правовых формах хозяйственных товариществ и обществ, производственных кооперативов и т.д. (п. 2 ст. 50 ГК РФ). А хозяйственные товарищества могут создаваться в организационно-правовой форме полного товарищества и товарищества на вере; хозяйственные общества - в организационно-правовой форме акционерного общества и общества с ограниченной ответственностью (п. п. 3, 4 ст. 66 ГК РФ). Таким образом, если создается, предположим, акционерное общество, то в наименовании данного юридического лица должно содержаться соответствующее указание (должны быть слова "акционерное общество").

34. Значение: введение такого требования чрезвычайно важно прежде всего с практической точки зрения. Любой субъект, вступая в отношения с юридическим лицом, нотариус, к которому обратилось юридическое лицо и другие субъекты, уже из его наименования получает информацию о том, кто является собственником имущества данного юридического лица, каковы права и обязанности его учредителей (участников), кто уполномочен выступать от имени этого юридического лица, каковы особенности ответственности, если оно нарушит обязательство, и т.д.

Кроме того, наименование **некоммерческой** организации должно содержать указание на **характер деятельности** юридического лица. В предусмотренных законом случаях такое же требование предъявляется к наименованию **коммерческих** организаций. Так, **Законом** о банках и банковской деятельности предусмотрено, что наименование кредитной организации должно содержать указание на характер ее деятельности путем использования слов "банк" или "небанковская кредитная организация". Более того, субъекты, не имеющие лицензии на осуществление банковских операций, не могут использовать в своем наименовании слова "банк", "кредитная организация" (ст. 7).

Благодаря существованию таких требований, участники гражданского оборота получают информацию о предусмотренных уставом данного юридического лица целях его деятельности (о **специальной правосубъектности**).

35. Местом нахождения юридического лица считается место его **государственной регистрации**. Местом нахождения является соответствующий населенный пункт (муниципальное образование). Например, город Екатеринбург. Но само место государственной регистрации определяется не произвольно. Регистрация производится по месту нахождения **постоянно действующего исполнительного органа** юридического лица (генерального директора и т.п.). Если нет такого органа, то регистрация осуществляется по месту нахождения другого органа или лица, которые уполномочены выступать от имени юридического лица.

Знание места нахождения юридического лица, конечно, имеет юридическое **значение**. Так, по общему правилу **исполнение обязательства** (купли-продажи, подряда и пр.), в котором участвует юридическое лицо как должник, должно производиться **в месте нахождения** этого юридического лица (**п. 1 ст. 316 ГК РФ**). Место нахождения юридического лица имеет важное значение и для применения норм других отраслей права (административного, налогового и т.д.).

36. Наименование, фирменное наименование и место нахождения юридического лица указываются в его учредительном документе и в Едином государственном реестре юридических лиц (**п. 5 ст. 54 ГК РФ**).

37. Адрес юридического лица определяется путем указания населенного пункта, улицы, номера дома и т.п. Предполагается, что адрес соответствует месту нахождения постоянно действующего органа юридического лица, а при отсутствии такого органа - иного органа или лица, уполномоченного выступать от имени юридического лица без доверенности (**п. 4 Постановления Пленума ВАС РФ от 30 июля 2013 г. N 61 "О некоторых вопросах практики рассмотрения споров, связанных с достоверностью адреса юридического лица"**).

Значение адреса: он необходим для осуществления связи с юридическим лицом (**п. 1 Постановления Пленума ВАС РФ N 61**). Заявления, уведомления, извещения, требования или иные юридически значимые сообщения, с которыми закон или сделка связывает гражданско-правовые последствия (**ст. 165.1 ГК РФ**), чаще всего направляются по адресу юридического лица.

Незнание адреса (его сокрытие, сообщение ложных сведений о нем и пр.) в ряде случаев ведет к невозможности исполнить обязательство и реализации многих других субъектных прав. Применение норм других отраслей права (налогового, административного и т.д.) также требует знания адреса юридического лица.

Учитывая значение адреса юридического лица, требуется, чтобы он указывался в ЕГРЮЛ (**абз. 1 п. 3 ст. 54 ГК РФ**). При создании юридического лица регистрирующий орган может отказать в государственной регистрации при наличии подтвержденной информации о недостоверности представленных сведений об адресе юридического лица (указан несуществующий адрес или объект недвижимости разрушен и т.д.) (см. **п. 2 Постановления Пленума ВАС РФ N 61**).

На практике очень часто в различного рода документах (в том числе в договорах) указывается "юридический адрес", "фактический адрес", "почтовый адрес" и т.п. Юридическое значение имеет только тот адрес, который указан в Едином государственном реестре юридических лиц (лишь в некоторых исключительных случаях суд может отступить от этого правила, если, предположим, отправитель сообщения действовал недобросовестно).

Из изложенного видно, что юридическому лицу следует создать условия, необходимые для того, чтобы юридически значимое сообщение, доставленное по адресу юридического лица, было **реально** получено им. Сообщение **считается доставленным** даже в том случае, если оно поступило адресату, но по обстоятельствам, зависящим от него, не было ему вручено или адресат не ознакомился с ним (**абз. 2 п. 1 ст. 165.1 ГК РФ**). Например, корреспонденция возвращается с пометкой "организация выбыла", "юридическое лицо не находится по указанному адресу" и т.п.

Юридическое лицо **несет риск последствий** неполучения юридически значимых сообщений, доставленных по адресу, указанному в реестре, а также **риск отсутствия** по этому адресу своего органа или представителя (**абз. 2 п. 3 ст. 54 ГК РФ**). Это означает, что **неблагоприятные последствия возлагаются на это юридическое лицо**. Если, например, **в порядке, установленном договором**, должник направил кредитору извещение о необходимости принятия исполнения, но оно не получено потому, что в реестре содержатся недостоверные сведения об адресе либо отсутствует орган юридического лица или представитель, то кредитор (данное юридическое лицо) считается просрочившим. Должник может потребовать возмещения убытков (подробно см. **ст. 406 ГК РФ**).

§ 2. Удостоверение сделок об отчуждении недвижимого имущества

1. Понятие и признаки недвижимости. К недвижимым вещам (недвижимое имущество, недвижимость) относятся земельные участки, участки недр и все, что прочно связано с землей, т.е. объекты, перемещение которых без несоразмерного ущерба их назначению невозможно, в том числе здания, сооружения, объекты незавершенного строительства (**абз. 1 п. 1 ст. 130 ГК РФ**).

Таким образом, можно выделить следующие взаимосвязанные признаки:

- во-первых, недвижимость (недвижимое имущество) - это вещь, т.е. предмет материального мира,

который предназначен удовлетворять определенные потребности и могущий быть в обладании человека. Иные виды имущества, включая имущественные права, недвижимыми быть не могут ни по своей природе, ни в силу указания закона;

- во-вторых, недвижимостью являются земельные участки и все, что прочно связано с землей;
- в-третьих, перемещение объекта недвижимости без несоразмерного ущерба его назначению невозможно (обозначен критерий, использование которого позволяет установить, насколько прочно связан объект с землей).

Здесь же (абз. 1 п. 1 ст. 130 ГК РФ) дается примерный перечень отдельных видов недвижимости: земельные участки, участки недр, здания, сооружения, объекты незавершенного строительства, иное имущество, отвечающее названным признакам (вещь, прочно связанная с землей, т.е. объект, перемещение которого без несоразмерного ущерба его назначению невозможно).

Приведенный перечень недвижимого имущества включен в ГК РФ не только для иллюстрации положений о признаках недвижимости. Данный перечень имеет и самостоятельное значение. Рассмотрение признаков недвижимых вещей в сопоставлении с этим перечнем позволяет понять не только текст, но и подтекст закона, не только его "букву", но и дух. Наличием указанного перечня как бы "задается планка", разграничивающая движимые и недвижимые вещи. Так, понятно, что нельзя располагать в одном логическом ряду земельный участок или здание и садовую скамейку, даже если она весьма прочно связана с землей и перемещение ее невозможно без несоразмерного ущерба ее назначению. Садовая скамейка, несмотря на наличие этих обстоятельств, недвижимостью не признается.

2. Особые виды недвижимого имущества. В абз. 2 п. 1 ст. 130 ГК РФ предусматривается, что к недвижимым вещам относятся также подлежащие государственной регистрации воздушные и морские суда, суда внутреннего плавания. Кроме того, установлена возможность отнесения законом к недвижимым вещам и иного имущества.

Объявление этих вещей недвижимыми во многом обусловлено их высокой стоимостью, экономической значимостью, а также стремлением обеспечить публичный интерес. В частности, в силу специфики этих вещей существует необходимость повышенного (в сравнении с иными объектами гражданского права) контроля за владением, пользованием и распоряжением ими.

Признание указанных судов, т.е. предметов, экономически и по другим основаниям предназначенных для движения (движимых по природе), недвижимыми вещами имеет основной целью распространение на эти объекты правового режима недвижимости. Практически в данном случае используется такое юридико-техническое средство, как фикция: факт действительности "подводится" под понятие (формулу), прямо противоречащее данному факту (суда являются вещами движимыми, но закон объявляет их недвижимостью).

Недвижимостью признаются суда, подлежащие государственной регистрации, а не прошедшие такую регистрацию. Следовательно, данные объекты являются недвижимыми вещами с момента создания, а не с момента регистрации.

3. Регистрация прав на недвижимость. Права на недвижимое имущество подлежат государственной регистрации.

Регистрации подлежат:

- право собственности;
- право хозяйственного ведения;
- право оперативного управления;
- право пожизненного наследуемого владения;
- право постоянного пользования;
- ипотека;
- сервитуты;
- иные права в случаях, предусмотренных федеральными законами.

Регистрации подлежат также ограничения этих прав, их возникновение, переход и прекращение.

4. Регистрация сделок с недвижимым имуществом. В случаях, предусмотренных федеральными законами, государственной регистрации подлежат и сделки с недвижимостью. При этом правовые последствия наступают (права и обязанности возникают) с момента такой регистрации (ст. 164 ГК РФ).

Особые правила установлены в отношении государственной регистрации договоров. Общая норма содержится в п. 3 ст. 433 ГК РФ: договор, подлежащий государственной регистрации, считается для третьих лиц заключенным с момента его регистрации, если иное не установлено законом. Таким образом, (а) для сторон (участников) договора он обязателен с момента заключения; (б) для третьих лиц договор считается заключенным только с момента регистрации; (в) закон может устанавливать иные правила.

Случаев, когда закон требует государственную регистрацию сделок, немного. В частности, такой регистрации подлежат договоры продажи предприятия (п. 3 ст. 560 ГК РФ), договоры дарения недвижимого имущества (п. 3 ст. 574 ГК РФ), правило о государственной регистрации сделок с недвижимым имуществом, содержащееся в ст. 574, не подлежит применению к договорам, заключаемым после 1 марта 2013 г. (Федеральный закон от 30 декабря 2012 г. N 302-ФЗ). Переход права собственности на недвижимое имущество

подлежит государственной регистрации (ст. 131 ГК РФ), договоры аренды зданий, сооружений, заключенные на срок не менее года (п. 2 ст. 651 ГК РФ), договор долевого участия в строительстве (ст. 4 Закона об участии в долевом строительстве многоквартирных домов и иных объектов недвижимости) и т.д.

5. Сделки с недвижимостью нередко удостоверяются нотариально, даже в тех случаях, когда закон этого не требует. В связи с особым правовым режимом недвижимого имущества, законодательством установлен ряд дополнительных требований к оформлению сделок с таким имуществом. Кроме того, в нотариальной практике сложилась обыкновения, которые не следует игнорировать.

6. **Требования к форме сделок с недвижимостью.** Сделки с недвижимостью (договор продажи, аренды и т.д.) совершаются в письменной форме путем **составления одного документа**, подписанного сторонами (ст. ст. 550, 560, 651 ГК РФ). По общему правилу нельзя совершить сделку с недвижимостью устно или путем обмена документами по средствам почтовой, телеграфной, телефонной, телетайпной, электронной или иной связи.

7. **Требования к содержанию сделок с недвижимостью.** В договоре, предметом которого является недвижимость, должны быть указаны данные, позволяющие определенно установить соответствующее недвижимое имущество, в том числе данные, определяющие расположение недвижимости на земельном участке либо в составе другого недвижимого имущества. При отсутствии в договоре этих данных условия о предмете считаются не согласованным, а договор не считается заключенным. Поэтому очень важно точно описать недвижимость, являющуюся предметом договора.

В договоре следует указать вид недвижимого имущества (земельный участок, здание или сооружение, прочие составляющие здания или сооружения) (жилое или нежилое помещение). Если объект недвижимости имеет наименование (жилой дом, квартира, комната в квартире, гараж и т.д.), то оно должно быть указано в договоре. В договоре указывается **кадастровый номер** - уникальный, неповторяющийся во времени и на территории Российской Федерации номер объекта недвижимости.

Посредством присвоения объекту недвижимого имущества кадастрового номера осуществляется индивидуализация данного объекта (выделение его из массы ему подобных объектов). Кадастровый номер объекта недвижимости остается неизменным в течение всего времени существования данного объекта. При переходе прав на объект недвижимости, а также при изменении вида прав кадастровый номер не меняется.

В договоре указывается административно-территориальное образование, на территории которого находится данный объект, микрорайон, квартал, улица или иная учетная единица, а также номера зданий, сооружений, помещений, присвоенные исходя из существующего порядка учета зданий, сооружений, жилых и нежилых помещений.

В договоре указывается также **площадь объекта и назначение объекта** (жилое, нежилое, торговое и т.д.).

В договоре может быть указано, является ли строение каменным, кирпичным и т.п. Если предметом сделки является помещение - этаж и т.д.

8. В договоре, предметом которого является недвижимое имущество, должны содержаться сведения о праве собственности и иных вещных правах на это имущество. Кроме того, должны быть указаны ограничения (обременения) этих прав.

9. Как известно, по общему правилу **цена** не является существенным условием договора (даже если договор возмездный) (ст. 424 ГК РФ). Вместе с тем применительно к сделкам с недвижимостью законом устанавливаются и иные правила. Так, в соответствии со ст. 555 ГК РФ договор продажи недвижимости должен предусматривать цену этого имущества. В противном случае договор продажи недвижимости считается не заключенным. Аналогичные правила установлены применительно к аренде зданий и сооружений (ст. 654 ГК РФ).

Если иное не установлено законом или договором продажи недвижимости, установленная в нем цена здания, сооружения или другого недвижимого имущества, находящегося на земельном участке, включает цену передаваемой с этим объектом существующей части земельного участка или права на нее (п. 2 ст. 255 ГК РФ). Подобные правила установлены и для аренды зданий и сооружений (п. 2 ст. 654 ГК РФ). Цена недвижимости может быть установлена в твердой сумме, на единицу ее площади или иного показателя ее размера.

10. В отношении отдельных видов недвижимого имущества установлены **особые правила совершения сделок**.

Так, существенным условием договора продажи **жилого помещения**, в котором проживают лица, сохраняющие в соответствии с законом право пользования этим помещением, является перечень этих лиц с указанием их прав (ст. 558 ГК РФ). Ряд особых правил установлен законом для договоров продажи и аренды **предприятий** и т.д.

11. **Земельный участок** как объект недвижимости также может быть предметом сделок. При этом можно видеть, что закон устанавливает различные правила, в зависимости от того, является ли предметом именно земельный участок или сделка совершается по поводу здания или сооружения. Во втором случае, очевидно, требуется определить судьбу земельного участка либо его части, на которой находится здание или сооружение. Соответствующие правила устанавливаются гражданским и земельным законодательством (см., например, ст.

ст. 552, 652, 653 ГК РФ, ст. ст. 22, 35, 37 ЗК РФ).

Объектом купли-продажи могут быть только земельные участки, прошедшие государственный кадастровый учет. В соответствующем договоре нельзя предусмотреть право продавца выкупить земельный участок и т.д.

§ 3. Удостоверение договоров ренты и пожизненного содержания с иждивением

1. Понятие договора ренты. Договор ренты представляет собой соглашение, в силу которого одна сторона (получатель ренты) передает другой стороне (плательщику ренты) в собственность имущество, а плательщик ренты обязуется в обмен на полученное имущество периодически выплачивать получателю ренты в виде определенной денежной суммы либо предоставления средств на его содержание в иной форме. Нормы о договоре ренты сосредоточены в гл. 33 ГК РФ (ст. ст. 583 - 605).

2. Виды ренты. Рента может быть **бессрочной** (постоянной), либо она может устанавливаться **на срок жизни получателя ренты** (пожизненная рента). Пожизненная рента может устанавливаться с условием пожизненного содержания гражданина с иждивением.

3. Предметом договора ренты является имущество, передаваемое получателем ренты плательщику ренты. Эквивалентным объектом является рента в виде определенной денежной суммы либо предоставление средств на его содержание в иной форме.

4. Обязанность плательщика ренты состоит в выплате ренты. Таким образом, договор ренты представляет собой возмездную сделку. Вместе с тем соглашением сторон может быть предусмотрено, что кроме рентных платежей за саму передачу имущества плательщик ренты должен уплатить вознаграждение (по тексту закона "имущество отчуждается за плату" - ст. 585 ГК РФ). В соответствующих случаях к отношениям по передаче и оплате имущества применяются нормы о купле-продаже, поскольку иное не установлено правилами в договоре ренты и не противоречит существу договора ренты.

Если обязанность плательщика ренты ограничивается внесением рентных платежей (за саму передачу имущества под выплату ренты платить не нужно), то к отношениям сторон по передаче и оплате имущества применяются нормы о договоре дарения, поскольку иное не установлено применительно к договору ренты и не противоречит существу этого договора.

5. Закон исходит из того, что получатель ренты является более слабой стороной. Поэтому предусматривается необходимость обеспечения выплаты ренты. При этом различные правила установлены в зависимости от того, передается ли под выплату ренты недвижимость либо движимое имущество.

Если под выплату ренты передано недвижимое имущество, то у получателя ренты возникает право залога на это имущество в силу закона (заключение договора о залоге не требуется). При отчуждении такого имущества плательщиком ренты его обязанности по договору ренты переходят на приобретателя имущества. Кроме того, лицо, передавшее обремененную рентой недвижимость в собственность другого лица, несет субсидиарную с ним ответственность в случае нарушения договора ренты. Законом или договором может быть предусмотрена солидарная ответственность.

При передаче под выплату ренты движимого имущества (в том числе денег) существенным условием договора является условие о предоставлении плательщиком ренты обеспечения исполнения его обязательств (поручительством, независимой гарантией, залогом и т.п.) либо устанавливающее обязанность плательщика ренты застраховывать в пользу получателя ренты риск ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств по договору ренты. Если соответствующие обязанности плательщик ренты не исполняет, то получатель ренты вправе расторгнуть договор и потребовать возмещения убытков, вызванных расторжением договора.

Независимо от того, передано ли под выплату ренты движимое имущество или недвижимость, у получателя ренты возникает такое же право в случае утраты обеспечения или ухудшения его условий по обстоятельствам, за которые он не отвечает.

6. При просрочке выплаты ренты, плательщик ренты обязан выплачивать получателю ренты проценты за пользование чужими денежными средствами по правилам, установленным ст. 395 ГК (по ключевой ставке Банка России). Договором может устанавливаться иной размер процентов.

7. Форма договора ренты. Договор ренты подлежит обязательному **нотариальному** удостоверению.

8. Особенности постоянной ренты сводятся к следующему:

1) получателями ее могут быть только граждане, а также некоммерческие организации, если это не противоречит закону и соответствует цели их деятельности;

2) права получателя ренты могут в порядке правопреемства переходить к другим лицам, если иное не предусмотрено законом или договором;

3) по общему правилу постоянная рента выплачивается в деньгах. Размер ренты определяется договором. Договором может предусматриваться, что выплата ренты осуществляется путем передачи вещей, выполнения

работ или оказания услуг. В этом случае определяется денежная оценка указанных вещей, работ или услуг. Размер ренты в расчете на месяц должен быть не менее прожиточного минимума на душу населения, существующего в субъекте Российской Федерации по месту нахождения имущества, передаваемого под выплату ренты, а при отсутствии такого прожиточного минимума - исходя из прожиточного минимума на душу населения в целом по России. Размер ренты подлежит увеличению с учетом роста соответствующей величины прожиточного минимума на душу населения;

4) рента выплачивается по окончании каждого календарного квартала. Договором могут предусматриваться иные сроки выплаты ренты (ежемесячно, раз в полгода, раз в год и т.п.; может устанавливаться календарная дата выплаты ренты и т.д.);

5) риск случайной гибели или случайного повреждения имущества, переданного под выплату ренты бесплатно, несет плательщик ренты. При случайной гибели или случайном повреждении имущества плательщик ренты может требовать соответственно прекращения или изменения обязательства;

6) постоянная рента может быть выкуплена плательщиком ренты. Выкуп производится по цене, соответствующей годовой сумме подлежащей выплате ренты. Кроме того, если имущество передано под выплату ренты бесплатно, то в выкупную цену включается цена переданного имущества.

Выкуп ренты может производиться:

- по воле плательщика ренты;

- по требованию получателя ренты.

Договором ренты может предусматриваться, что плательщик ренты не вправе выкупить ренту при жизни получателя ренты либо в течение иного срока, не превышающего 30 лет со дня заключения договора. Но лишить плательщика права на ее выкуп нельзя. Если в договор включено условие об отказе плательщика ренты от права на ее выкуп, то такое условие ничтожно.

Порядок выкупа ренты устанавливается договором. При отсутствии соответствующих указаний плательщик ренты обязан в письменной форме известить получателя ренты о выкупе ренты. Такое заявление должно быть сделано не позднее чем за три месяца до прекращения выплаты ренты, если договором не предусмотрен более длительный срок. Обязательство по выплате ренты прекращается с момента получения получателем ренты выкупной цены.

Получатель ренты может требовать выкупа ренты плательщиком, когда плательщик ренты просрочил ее выплату более чем на один год, если иное не предусмотрено договором, плательщик нарушил свои обязательства по обеспечению выплаты ренты, а также в других случаях, предусмотренных законом (ст. 593 ГК) или договором.

9. Особенности пожизненной ренты состоят в следующем:

1) пожизненная рента устанавливается на период жизни гражданина, передающего имущество под выплату ренты либо на период жизни другого указанного им гражданина;

2) пожизненная рента может быть установлена в пользу нескольких граждан. В случае смерти одного из них его доля в праве на получение ренты переходит к пережившим его получателям, если договором ренты не предусмотрено иное. В случае смерти последнего получателя ренты обязательства по выплате ренты прекращаются;

3) размер пожизненной ренты определяется в договоре. Если по договору имущество отчуждено бесплатно, то рента в расчете на месяц должна быть не менее прожиточного минимума на душу населения, существующего в субъекте Российской Федерации по месту нахождения имущества, передаваемого под выплату ренты, а при отсутствии такого прожиточного минимума на душу населения - в целом по России.

Размер ренты подлежит увеличению с учетом роста соответствующей величины прожиточного минимума на душу населения;

4) пожизненная рента выплачивается в деньгах в течение жизни гражданина получателя ренты. Если иное не установлено договором, пожизненная рента выплачивается по окончании каждого календарного месяца;

5) случайная гибель или случайное повреждение имущества, переданного под выплату ренты, не освобождают плательщика ренты от обязанностей выплачивать ренту;

6) при существенном нарушении договора плательщиком ренты покупатель ренты может потребовать выкупа ренты плательщиком ренты либо расторжения договора и возмещения убытков. Если заявлено требование о выкупе, то выкупная цена определяется по тем же правилам, которые установлены для постоянной ренты;

7) если имущество передано под выплату ренты бесплатно, то при существенном нарушении договора получатель ренты вправе потребовать возврата имущества с зачетом его стоимости в счет выкупной цены ренты.

10. Особенности пожизненного содержания с иждивением состоят в следующем:

1) в собственность плательщика ренты передается недвижимое имущество;

2) пожизненное содержание с иждивением включает в себя обеспечение потребностей в жилище, питании и одежде, а если этого требует состояние здоровья гражданина, также и уход за ним. Договором может быть

предусмотрена оплата плательщиком ренты ритуальных услуг;

3) договором может предусматриваться возможность замены предоставления содержания с иждивением в натуре выплатой периодических платежей в деньгах;

4) существенным условием договора является указание стоимости всего объема содержания с иждивением. Если имущество по договору передается бесплатно, то рента не может быть менее двух величин прожиточного минимума на душу населения, существующего в субъекте Российской Федерации по месту нахождения имущества, передаваемого под выплату ренты, а при отсутствии такого прожиточного минимума - исходя из прожиточного минимума в целом по России;

5) отчуждение (продажа и т.д.) или обременение (залог и пр.) имущества, переданного плательщику ренты, допускается только с предварительного согласия получателя ренты;

6) плательщик ренты должен принимать необходимые меры для того, чтобы не снижалась стоимость переданного ему имущества;

7) при существенном нарушении своих обязанностей плательщиком ренты, получатель ренты вправе потребовать возврата имущества, переданного плательщику ренты, либо выплаты выкупной цены. Во втором случае размер выкупной цены определяется по правилам, установленным для постоянной ренты;

8) обязательство пожизненного содержания с иждивением прекращается смертью получателя ренты.

В остальном к пожизненному содержанию с иждивением применяются правила о пожизненной ренте.

§ 4. Удостоверение прочих договоров (поручительства, доверительного управления, хранения, аренды, займа)

1. Договор поручительства.

1.1. Понятие. Договором поручительства признается соглашение, в силу которого поручитель обязывается перед кредитором другого лица отвечать за исполнение последним его обязательства полностью или в части. Нормы о поручительстве содержатся в [ст. ст. 361 - 367 ГК](#).

1.2. Поручительством может быть обеспечено как существующее обязательство, так и обязательство, которое возникнет в будущем.

1.3. Сторонами поручительства является одна из сторон основного обязательства (кредитор) и поручитель. Должник в этом договоре не участвует, хотя заключение договора поручительства (по требованию кредитора), как правило, организует именно он. Развитие правоотношения, возникающего на основании договора поручительства, и само его существование в решающей степени также зависит от должника. Если, например, должник исполняет свои обязанности надлежащим образом, то существующая возможность наступления ответственности поручителя не будет реализована и поручительство прекращается.

1.4. Форма. Поручительство устанавливается договором поручителя и кредитора. Поэтому нельзя согласиться с достаточно широко распространенной практикой оформления поручительства односторонним обязательством "поручителя".

Договор поручительства должен быть совершен в письменной форме. Наиболее предпочтительно заключение договора путем составления одного документа, подписанного сторонами. В нотариальной практике чаще всего так и делается. Иногда поручительство оформляется путем обмена документами. О соблюдении письменной формы свидетельствует также отметка о принятии поручительства, сделанная кредитором на документе, составленном должником и поручителем. Несоблюдение письменной формы влечет недействительность договора поручительства.

Поручительство может возникнуть на основании закона при наступлении указанных в нем обстоятельств (см., например, [ст. 361 ГК РФ](#)).

1.5. Ответственность. При неисполнении или ненадлежащем исполнении должником обеспеченного поручительством обязательства поручитель и должник отвечают перед кредитором солидарно, если законом или договором поручительства не предусмотрена субсидиарная ответственность поручителя. Поручитель отвечает перед кредитором в том же объеме, что и должник, если иное не предусмотрено договором поручительства.

1.6. Иногда обязательство должника обеспечивается **поручительством нескольких лиц**. При этом возможны варианты:

- поручительство дано несколькими лицами независимо друг от друга, по различным договорам поручительства;

- по одному договору поручительства на стороне поручителя выступает несколько лиц (поручительство дано несколькими лицами совместно).

В случае неисполнения или ненадлежащего исполнения должником обязательства, обеспеченного поручительством нескольких лиц по разным договорам поручительства, кредитор вправе предъявить соответствующие требования к любому из поручителей. Каких-либо правоотношений между поручителями в этом случае не возникает. Однако поручителю, исполнившему обязательство, передаются права,

обеспечивающие требование кредитора к должнику (п. 2 ст. 365 ГК РФ). В том числе и права требования к другим поручителям.

Если поручительство дано совместно несколькими лицами (по одному договору поручительства), то они отвечают перед кредитором солидарно, поскольку иное не предусмотрено договором поручительства (п. 3 ст. 363 ГК РФ).

В частности, в договоре может быть установлено, что лица, совместно давшие поручительство, несут субсидиарную ответственность. Может предусматриваться субсидиарная ответственность кого-либо из этих лиц и в то же время солидарная с должником ответственность других субъектов, участвующих в договоре на стороне поручителя и т.д.

1.7. В соответствии со ст. 366 ГК РФ **должник**, исполнивший обязательство, обеспеченное поручительством, **обязан** немедленно **известить** об этом поручителя. В противном случае поручитель, в свою очередь исполнивший обязательство, вправе взыскать с кредитора неосновательно полученное либо предъявить регрессное требование к должнику.

1.8. Исполнение обязательства поручителя влечет следующие правовые последствия:

1) к поручителю переходят права кредитора в том объеме, в котором он удовлетворил требования кредитора;

2) поручитель получает права, принадлежавшие кредитору как залогодержателю;

3) у поручителя возникает право требовать от должника уплаты процентов на сумму, выплаченную кредитору, и возмещения иных убытков, понесенных в связи с ответственностью за должника (п. 1 ст. 365 ГК РФ). Размер процентов должен определяться по правилам, установленным ст. 395 ГК РФ (исходя из ключевой ставки Банка России). Проценты должны уплачиваться за период начиная со дня исполнения обязательства поручителя и до исполнения обязательства должником в адрес поручителя. Иные убытки поручителя возмещаются должником в части, превышающей сумму указанных процентов (иные убытки поручителя могут выразиться, например, в процентах, уплаченных поручителем банку по кредитному договору, если исполнение обязательства поручителем осуществлено за счет заемных средств);

4) у кредитора возникает обязанность вручить поручителю документы, удостоверяющие требования к должнику, и передать права, обеспечивающие это требование (п. 2 ст. 365 ГК РФ).

Указанные правовые последствия исполнения обязательства поручителем наступают при условии, что иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или договором поручителя с должником и не вытекает из отношений между ними (п. 3 ст. 365 ГК РФ). Например, договором поручителя и должника может быть установлен размер процентов, уплачиваемых должником поручителю, исполнившему обязательство, ограничена некими пределами передача поручителю прав, обеспечивающих требования кредитора к должнику и т.д.

1.9. Факультативные условия договора поручительства. При удостоверении договора поручительства следует иметь в виду, что стороны вправе:

- обеспечить поручительством обязательство полностью или в части;
- предусмотреть, что поручитель несет субсидиарную ответственность;
- установить объем ответственности поручителя;
- изменить (заменить) диспозитивно установленное правило о солидарной ответственности лиц, совместно давших поручительство;
- установить правовые последствия исполнения поручителем своего обязательства;
- определить срок, на который установлено поручительство.

2. Договор доверительного управления имуществом.

2.1. Понятие. Договором доверительного управления имуществом признается соглашение, в силу которого одна сторона (учредитель управления) передает другой стороне (доверительному управляющему) на определенный срок имущество в доверительное управление, а другая сторона обязуется осуществлять управление этим имуществом в интересах учредителя управления или указанного им лица (выгодоприобретателя) (п. 1 ст. 1012 ГК РФ).

Передача имущества в доверительное управление не влечет перехода права собственности на него и доверительному управляющему. Правовое регулирование отношений по поводу доверительного управления имуществом осуществляется ст. ст. 1012 - 1026 ГК РФ.

2.2. Объектом доверительного управления может быть движимое и недвижимое имущество. В том числе предприятия и другие имущественные комплексы, ценные бумаги и т.д. В доверительное управление можно передать имущественные права (требования), за исключением неразрывно связанных с личностью кредитора, а также исключительные права. Не могут быть самостоятельным объектом доверительного управления деньги, за исключением случаев, предусмотренных законом. Не может быть передано в доверительное управление имущество, находящееся в хозяйственном ведении или оперативном управлении.

2.3. Основанием учреждения доверительного управления является договор. При этом следует различать случаи, когда доверительное управление учреждается по свободно изъявляемой воле учредителя управления -

собственника имущества, и когда учреждение доверительного управления предписано законом.

Закон указывает на необходимость учреждения доверительного управления в случаях:

1) когда требуется постоянное управление имуществом подопечного, - учредителем доверительного управления выступает орган опеки и попечительства (п. 1 ст. 1026, ст. 38 ГК РФ);

2) требуется управление имуществом, входящим в состав наследства, - учредителем доверительного управления выступает нотариус, а если наследование осуществляется по завещанию, в котором назначен исполнитель завещания, то им может быть исполнитель завещания (ст. ст. 1026, 1173, 1171, 1135 ГК РФ).

Законом могут быть установлены и другие случаи, когда имущество должно передаваться в доверительное управление (ст. 1026).

Если доверительное управление учреждено в силу предписания закона, то к соответствующим отношениям применяются правила, установленные ГК РФ о доверительном управлении, учреждаемом собственником имущества, поскольку иное не предусмотрено законом и не вытекает из существа отношений. Так, при передаче в доверительное управление имущества, входящего в состав наследства, не может быть указан выгодоприобретатель.

2.4. Доверительным управляющим может быть индивидуальный предприниматель или коммерческая организация, за исключением унитарного предприятия. Если имущество передается в доверительное управление на основании предписания закона, то доверительным управляющим может быть гражданин, не являющийся предпринимателем, или некоммерческая организация, за исключением учреждения.

Не допускается передача имущества в доверительное управление государственному органу или органу местного самоуправления.

2.5. Существенными условиями договора доверительного управления являются следующие:

1) состав имущества, передаваемого в доверительное управление;

2) наименование или имя выгодоприобретателя. Им не может быть доверительный управляющий;

3) размер и форма вознаграждения управляющему, если выплата вознаграждения предусмотрена договором. Иногда размер вознаграждения регулируется законодательством (см., например, п. 6 ст. 1171 ГК РФ);

4) срок действия договора. По общему правилу этот срок не может превышать пяти лет. Для отдельных видов имущества законом могут быть установлены иные предельные сроки.

При отсутствии соглашения по указанным условиям договор доверительного управления не считается заключенным (ст. ст. 432, 1016 ГК РФ). Кроме того, в договоре могут предусматриваться ограничения в отношении отдельных действий по доверительному управлению имуществом, случаи, когда доверительный управляющий вправе распоряжаться недвижимым имуществом, сроки и порядок предоставления отчета доверительного управляющего учредителю управления и выгодоприобретателю и т.д.

2.6. Срок. При отсутствии заявления одной из сторон о прекращении договора по окончании срока его действия он считается продленным на тот же срок и на тех же условиях, какие были предусмотрены договором доверительного управления.

2.7. Форма. Договор доверительного управления должен быть заключен в письменной форме. Договор доверительного управления недвижимым имуществом заключается в форме, установленной для договора продажи недвижимости. Кроме того, передача недвижимого имущества в доверительное управление подлежит государственной регистрации. Несоблюдение указанных требований влечет недействительность договора (ст. 1017 ГК РФ).

Как следует из изложенного, нотариальное удостоверение договора доверительного управления не требуется. Однако оно обязательно в случаях, предусмотренных соглашением сторон (ст. 163 ГК РФ). При этом нотариусу должны быть представлены документы, подтверждающие право собственности или иное право на имущество, передаваемое в доверительное управление, если это имущество подлежит государственной или иной специальной регистрации. Если объектом доверительного управления является недвижимое имущество, то, кроме того, должен быть представлен документ, содержащий техническую характеристику объекта недвижимости. И, кроме того, если такой объект является общим имуществом супругов, то на передачу его в доверительное управление необходимо нотариально удостоверенное согласие другого супруга (п. 3 ст. 35 СК РФ). Передача в доверительное управление имущества, принадлежащего лицу, над которым установлены опека или попечительство, допускается с предварительного разрешения органов опеки и попечительства.

3. Договор хранения.

3.1. Понятие. По договору хранения одна сторона (хранитель) обязуется хранить вещь, переданную ей другой стороной (поклажедателем), и вернуть эту вещь в сохранности (п. 1 ст. 886 ГК РФ). Наиболее важные нормы о договоре хранения содержатся в ГК РФ (ст. ст. 886 - 926).

3.2. Договор хранения является реальным - он считается заключенным с момента передачи вещи на хранение.

Исключение установлено для тех договоров хранения, в которых хранителем является коммерческая или некоммерческая организация, осуществляющая хранение в качестве одной из целей своей профессиональной

деятельности (профессиональный хранитель). В этом случае в договоре может быть предусмотрена обязанность хранителя принять на хранение вещь от поклажедателя в предусмотренный договором срок. Таким образом, договор хранения может быть и консенсуальным.

3.3. Объект. В силу прямого указания закона (ст. 886 ГК РФ) на хранение можно передать только вещь, в том числе ценные бумаги, документы и пр.

Сложнее решить вопрос о возможности передачи денег на хранение. Деньги относятся к вещам, определяемым родовыми признаками. Поскольку по договору хранения хранитель должен вернуть поклажедателю именно ту вещь, которая была передана на хранение, постольку при передаче денег на хранение их необходимо тем или иным образом индивидуализировать. В то же время договором хранения может быть предусмотрена допустимость смешивания вещей одного поклажедателя с вещами того же рода и качества других поклажедателей (хранение с обезличением). Поклажедателю возвращается равное или обусловленное сторонами количество вещей того же рода и качества. На таких условиях на хранение могут быть переданы любые вещи, определяемые родовыми признаками, в том числе деньги. Закон не исключает передачу на хранение и недвижимых вещей.

3.4. Срок хранения не является существенным условием договора. Он может быть определен в договоре, а если это не сделано, то хранитель обязан хранить вещь до востребования вещи поклажедателем. Однако в последнем случае по истечении обычного при данных обстоятельствах срока хранения вещи хранитель вправе потребовать от поклажедателя взять вещь обратно, предоставив ему для этого разумный срок.

3.5. Цена. Договор хранения предполагается возмездным (п. 3 ст. 423, ст. 896 ГК РФ). Если договором не предусмотрена уплата вознаграждения, его размер и не установлена безвозмездность данного договора, то поклажедатель должен оплатить хранение по цене, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за аналогичную услугу (п. 3 ст. 424 ГК РФ). Исключение составляет хранение в гардеробах организаций - оно предполагается безвозмездным. По общему правилу и при возмездном, и при безвозмездном хранении поклажедатель должен возместить хранителю расходы на хранение вещи.

3.6. Право пользования хранимой вещью. Хранитель может пользоваться переданной на хранение вещью, а также предоставлять возможность пользования ею только с согласия поклажедателя, за исключением случая, когда пользование хранимой вещью необходимо для обеспечения ее сохранности и не противоречит договору хранения.

3.7. Форма. Договор хранения должен совершаться в простой письменной форме, если хотя бы одной из сторон договора является юридическое лицо. Договор хранения между гражданами должен быть облечен в письменную форму, если стоимость предмета хранения не менее чем в 10 раз превышает установленный законом минимальный размер оплаты труда.

Консенсуальный договор хранения во всех случаях должен быть заключен в письменной форме. Письменная форма считается соблюденной, если принятие вещи на хранение удостоверено сохранной распиской, квитанцией, свидетельством, иным документом, подписанным хранителем, а также легитимационным знаком (номерным жетоном, номером и т.п.).

3.8. Ответственность хранителя подчинена общим правилам о гражданско-правовой ответственности. В то же время профессиональный хранитель отвечает за утрату, недостачу или повреждение вещей, если не докажет, что это произошло вследствие непреодолимой силы, либо из-за свойств вещей, о которых хранитель, принимая их на хранение, не знал и не должен был знать, либо в результате умысла или грубой неосторожности поклажедателя.

3.9. Факультативные условия. Если по желанию сторон договор хранения удостоверяется нотариально, то в договоре:

- определяется предмет хранения. Он может быть описан со слов;
- может предусматриваться, что хранение вещей осуществляется с обезличением;
- может быть определен срок хранения;
- могут быть предусмотрены меры, которые должен предпринять хранитель для сохранности вещи;
- может предусматриваться право хранителя пользоваться вещью, переданной на хранение, или возможность предоставления ее в пользование третьим лицам;
- может содержаться указание о том, что вещь, передаваемая на хранение, опасна по своей природе;
- может предусматриваться право хранителя передать вещь на хранение третьему лицу;
- желательно указать на его возмездность или безвозмездность. В первом случае целесообразно определить размер, сроки и порядок уплаты вознаграждения;
- можно определить размер, сроки и порядок возмещения расходов хранителя на хранение вещи или указать, что они включены в вознаграждение;
- можно указать условия возмещения чрезвычайных расходов на хранение вещи (превышающие обычные расходы такого рода и которые стороны не могут предвидеть при заключении договора);
- можно предусмотреть последствия неисполнения поклажедателем своей обязанности взять вещь обратно либо уклонения от получения вещи;

- может быть указано, что вещь должна быть возвращена не поклажедателю, а другому лицу;
- целесообразно определить судьбу плодов и доходов, полученных за время хранения вещи. При отсутствии в договоре соответствующих указаний они передаются поклажедателю;
- могут содержать условия о размере ответственности хранителя, изменяющие правила, установленные диспозитивными гражданско-правовыми нормами (ст. ст. 902, 923, 15 ГК РФ);
- могут предусматриваться иные условия.

4. Договор аренды.

4.1. Понятие. Договор аренды (имущественного найма) представляет собой соглашение, в силу которого одна сторона (арендодатель, наймодатель) обязуется предоставить другой стороне (арендатору, нанимателю) имущество за плату во временное владение или во временное пользование. Наиболее важные нормы о договоре аренды содержатся в гл. 34 ГК РФ, объединяющей ст. ст. 606 - 670.

4.2. Предметом аренды могут быть непотребляемые вещи, т.е. те, которые не теряют своих натуральных свойств в процессе их использования. Передача в аренду некоторых видов имущества может быть запрещена, ограничена либо подчинена специальным правилам. Например, законом установлены особенности аренды недвижимости.

4.3. Стороны. Арендодателем может быть собственник имущества, а также лица, которым законом или собственником предоставлено право сдавать имущество в аренду. Так, государственное или муниципальное унитарное предприятие может сдавать в аренду имущество, которое принадлежит ему на праве хозяйственного ведения (ст. 295 ГК РФ). Учреждение вправе передавать в аренду имущество, приобретенное за счет своих доходов, если учредительными документами учреждению предоставлено право осуществлять деятельность, приносящую доходы. Государственное и муниципальное имущество, которое находится в казне (не передано предприятиям или учреждениям соответственно в хозяйственное ведение или оперативное управление) может передаваться в аренду органами, уполномоченными управлять государственным или муниципальным имуществом (Министерством имущественных отношений РФ и его территориальными агентствами, комитетами (министерствами) по управлению имуществом субъектов РФ, комитетами по управлению муниципальным имуществом).

4.4. Арендатором может быть любой субъект гражданского права (гражданин, юридическое лицо, Российская Федерация, субъект РФ, муниципальное образование).

4.5. Срок. Договор аренды может быть заключен на определенный или неопределенный срок. Во втором случае каждая из сторон может отказаться от договора, предупредив об этом другую сторону за один месяц, если законом или договором не установлен иной срок для предупреждения о прекращении договора.

По общему правилу арендатор имеет преимущественное право на заключение договора на новый срок (ст. 621 ГК).

4.6. Арендная плата. Договор аренды является возмездным.

Арендная плата может устанавливаться в виде:

- 1) определенных в твердой сумме платежей;
- 2) установленной доли полученных в результате использования арендованного имущества продукции, плодов и доходов;
- 3) предоставления арендатором определенных услуг;
- 4) передачи арендатором арендодателю обусловленной договором вещи в собственность или в аренду;
- 5) возложения на арендатора обусловленных договором затрат на улучшение арендованного имущества.

Возможно сочетание указанных форм или иные формы оплаты аренды. Размер арендной платы может изменяться по соглашению сторон в сроки, предусмотренные договором, но не чаще одного раза в год. Договором может быть предусмотрена недопустимость пересмотра арендной платы.

В случае существенного нарушения арендатором сроков внесения арендной платы арендодатель вправе потребовать от него досрочного внесения арендной платы в установленный арендодателем срок (но не более чем за два срока подряд). Договором может быть установлено иное.

4.7. Форма. Договор аренды должен быть заключен в письменной форме, если:

- он заключен на срок более года;
- хотя бы одной из его сторон является юридическое лицо.

Договор аренды, предусматривающий переход права собственности на предмет аренды к арендатору, заключается в форме, предусмотренной для купли-продажи такого имущества.

4.8. При нотариальном удостоверении договора аренды имущества, право на которое не подлежит государственной или специальной регистрации и сделки с которым не подлежат государственной регистрации, нет необходимости истребовать какие-либо документы, характеризующие предмет аренды. Он описывается в договоре со слов.

Если же права на имущество или сделки с ним подлежат государственной регистрации или имущество подлежит специальной регистрации, то нотариусу должны быть предоставлены документы, подтверждающие право собственности или право хозяйственного ведения арендодателя. При передаче в аренду недвижимого

имущества, принадлежащего государственному или муниципальному унитарному предприятию, следует истребовать согласие на аренду уполномоченного собственником органа.

4.9. Содержание. В договоре аренды:

- следует указать данные, позволяющие определенно установить предмет аренды. В противном случае условие о предмете считается не согласованным, а договор не считается заключенным;
- может быть установлен срок для предупреждения о прекращении договора аренды, заключенного на неопределенный срок;
- могут устанавливаться требования о том, в каком состоянии должно находиться передаваемое в аренду имущество;
- может быть установлено, что имущество передается в аренду не со всеми его принадлежностями и относящимися к нему документами (передается лишь часть принадлежностей и документов, они будут переданы не одновременно с передачей предмета аренды, а позднее и т.п.);
- может устанавливаться срок передачи имущества арендатору. Если срок не установлен, то передача должна быть осуществлена в разумный срок;
- могут устанавливаться сроки изменения размера арендной платы;
- может устанавливаться недопустимость изменения размера арендной платы;
- могут устанавливаться иные, нежели те, что предусмотрены в законе, последствия нарушения арендатором сроков внесения арендной платы;
- могут устанавливаться условия пользования имуществом арендатором;
- могут предусматриваться права арендатора по передаче имущества в субаренду (поднаем), перенаем или безвозмездное пользование, на залог арендных прав и внесение их в качестве вклада в уставный капитал хозяйственных товариществ и обществ или паевого взноса в производственный кооператив;
- может быть установлено, что капитальный ремонт арендованного имущества производит арендатор за свой счет или за счет арендодателя, третье лицо (названное или не названное в договоре) за счет арендатора, за счет арендодателя, за счет средств, выделяемых арендатором и арендодателем в определенных долях и т.д. (при отсутствии таких условий капитальный ремонт обязан осуществлять арендодатель);
- может устанавливаться срок проведения капитального ремонта;
- могут распределяться обязанности по поддержанию имущества в исправном состоянии, осуществлению текущего ремонта и несению расходов на содержание имущества. При отсутствии таких условий, если иное не установлено законом, соответствующие обязанности возлагаются на арендатора;
- может быть установлено, что в случае смерти гражданина, арендующего имущество, его права и обязанности не переходят к наследнику либо могут определяться условия перехода прав и обязанностей и т.п. При отсутствии таких условий, если иное не установлено законом, права и обязанности арендатора не переходят к наследнику;
- может предусматриваться, что досрочное прекращение договора аренды не влечет прекращение договора субаренды;
- могут устанавливаться дополнительные к определенным в законе ([ст. ст. 619, 620 ГК РФ](#)) основания досрочного расторжения договора по требованию арендодателя или арендатора;
- могут предусматриваться условия реализации преимущественного права арендатора на заключение договора аренды на новый срок либо арендатор может быть лишен указанного права;
- может быть определено, в каком состоянии должно быть имущество, возвращаемое арендодателю при прекращении договора аренды;
- может устанавливаться неустойка за несвоевременный возврат арендованного имущества;
- может предусматриваться, что неустойка за несвоевременный возврат имущества (если она установлена договором) является исключительной (взыскивается только неустойка, но не убытки), альтернативной (по выбору кредитора (арендодателя) взыскивается либо неустойка, либо убытки) или зачетной (убытки взыскиваются в части, не покрытой неустойкой) ([ст. ст. 622, 394 ГК РФ](#)). При отсутствии таких указаний неустойка носит штрафной характер (убытки взыскиваются сверх неустойки) ([ст. 622 ГК РФ](#));
- может определяться правовая судьба отдельных улучшений арендованного имущества арендатора. Если в договоре отсутствуют указания на этот счет, то такие улучшения являются собственностью арендатора;
- могут устанавливаться порядок, сроки и условия возмещения арендатору стоимости произведенных им за счет собственных средств и с согласия арендодателя улучшений арендованного имущества, не отдельных без вреда для имущества либо арендатор может быть лишен права требовать возмещения стоимости таких улучшений;
- может предусматриваться право выкупа арендатором арендованного имущества и устанавливаться срок реализации этого права, условия и порядок его осуществления, выкупная цена и т.д.

4.10. Законом установлены особенности отдельных видов аренды и аренды отдельных видов имущества.

В частности, договор аренды здания или сооружения заключается всегда в письменной форме. Причем

путем составления одного документа, подписанного сторонами. Несоблюдение этого требования влечет недействительность договора. Кроме того, если в аренду передается здание или сооружение на срок не менее года, то договор подлежит государственной регистрации и считается заключенным с момента такой регистрации.

Существенным условием договора аренды здания, сооружения или предприятия является размер арендной платы. При отсутствии соглашения по этому условию договор считается не заключенным.

Законом также определяются права на земельный участок при аренде находящегося на нем здания, сооружения или предприятия (ст. ст. 652, 653 ГК РФ), устанавливается порядок передачи здания, сооружения или предприятия (она осуществляется по передаточному акту) (ст. 655 ГК РФ), предусматриваются права кредиторов при аренде предприятия (ст. 657 ГК РФ) и т.п. Государственное или унитарное предприятие может передать в аренду принадлежащее ему недвижимое имущество только с согласия собственника (п. 2 ст. 295 ГК РФ).

§ 5. Договор займа

1. Понятие. По договору займа одна сторона (заимодавец) передает другой стороне (заемщику) деньги и другие вещи, определенные родовыми признаками, а заемщик обязуется возвратить заимодавцу такую же сумму денег (сумму займа) или равное количество полученных им вещей того же рода и качества. Нормы о договоре займа содержатся в гл. 42 ГК РФ (ст. ст. 807 - 823).

2. Предметом договора займа чаще всего являются деньги. В заем могут передаваться также иные вещи, определенные родовыми признаками, т.е. вещи не ограниченные, не отделенные от вещей такого же рода. Они определяются путем указания на вес, меру или число.

Статьей 317 ГК РФ предусматривается возможность установления в денежном обязательстве того, что оно подлежит оплате в рублях в сумме, эквивалентной определенной сумме в иностранной валюте или в условных денежных единицах. Подлежащая уплате в рублях сумма определяется по официальному курсу соответствующей валюты или условных денежных единиц на день платежа. Законом или договором может быть установлен иной курс или дата его определения.

3. Момент заключения. Договор займа является **реальным**, т.е. он считается заключенным не с момента достижения соглашения, не с момента облечения его в письменную форму, а с момента передачи предмета займа заемщику.

4. Цена. Договор займа предполагается **возмездным**: заимодавец имеет право на получение с заемщика процентов на сумму займа, поскольку иное не предусмотрено законом или договором. Размер вознаграждения (процентов) определяется договором. Если же на этот счет в договоре нет никаких указаний, то размер процентов определяется ключевой ставкой Банка России.

Договор займа является **беспроцентным**, если:

- он заключен между гражданами на сумму, не превышающую пятидесятикратного установленного законом минимального размера оплаты труда, и не связан с осуществлением предпринимательской деятельности хотя бы одной из сторон;

- предметом договора являются не деньги, а иные вещи, определенные родовыми признаками.

Однако и в этих случаях договором может быть предусмотрена выплата вознаграждения (процентов) заимодавцу.

5. Сроки. Сумма займа возвращается заимодавцу в срок (сроки), предусмотренный(-ые) договором. Если в договоре отсутствуют соответствующие указания, то сумма займа должна быть возвращена в течение 30 дней со дня предъявления заимодавцем требования. Договором может предусматриваться иное. Например, может быть определено, что сумма займа возвращается через 15 или 40 дней после требования заимодавца о возвращении суммы займа и т.д.

Если заем является беспроцентным, то сумма займа может быть возвращена досрочно, поскольку иное не предусмотрено договором.

По общему правилу по возмездному договору займа сумма залога может быть возвращена досрочно с согласия заимодавца (исключение установлено для заемщиков граждан (абз. 2 п. 2 ст. 810 ГК РФ)).

6. Проценты также уплачиваются в порядке и срок (сроки), установленные договором. При отсутствии соглашения проценты выплачиваются **ежемесячно до дня возврата суммы займа**.

7. Форма. Договор займа должен быть заключен в **письменной форме** в случаях:

- если заимодавцем является юридическое лицо;

- сумма договора превышает не менее чем в десять раз установленный законом минимальный размер оплаты труда.

По соглашению сторон договор займа может быть удостоверен нотариально.

8. Доказательства. Как известно, несоблюдение простой письменной формы влечет недействительность сделки в случаях, прямо предусмотренных законом или соглашением сторон. По общему же правилу

несоблюдение простой письменной формы лишает стороны права в случае спора ссылаться в подтверждение сделки и ее условий на свидетельские показания. Вместе с тем стороны могут приводить письменные и другие доказательства (ст. 162 ГК РФ). Применительно к договору займа есть особая оговорка: в подтверждение договора займа и его условий может быть представлена расписка заемщика или иной документ, удостоверяющий передачу ему заимодавцем определенной денежной суммы или определенного количества вещей (п. 2 ст. 808 ГК РФ). Подпись заемщика на такой расписке может быть нотариально удостоверена.

9. Содержание. При нотариальном удостоверении договора займа следует иметь в виду, что договором:

- определяется предмет;
- может устанавливаться срок (сроки) и порядок возврата сумм займа;
- может предусматриваться использование заемщиком полученных средств на определенные цели (целевой заем). При наличии такого условия заимодавец вправе осуществлять контроль за целевым использованием суммы займа. В случае если заемщик не создает условий для такого контроля или, более того, препятствует осуществлению контроля, заимодавец может требовать от заемщика возврата суммы займа и уплаты причитающихся процентов. Такое же право принадлежит заимодавцу и при нарушении заемщиком условия договора о целевом использовании суммы займа. Договором могут быть установлены иные правовые последствия либо устранена возможность применения санкций к заемщику в случае совершения им указанных правонарушений;
- могут устанавливаться обязанности заемщика по обеспечению возврата суммы займа. Например, обеспечение поручительством, залогом имущества должника или третьего лица и т.д. При невыполнении заемщиком данных обязанностей, а также при утрате обеспечения или ухудшении его условий по обстоятельствам, за которые заимодавец не отвечает, заимодавец может потребовать от заемщика досрочного возврата суммы займа и уплаты причитающихся процентов. Договором займа могут определяться иные правовые последствия нарушения условий об обеспечении займа, устанавливаться сроки и порядок реализации заимодавцем указанного права на досрочное взыскание залога и т.д.;
- может устанавливаться обязанность заемщика по уплате вознаграждения (процентов на сумму займа) и определяться его размер;
- могут предусматриваться срок (сроки) и порядок уплаты вознаграждения (процентов на сумму займа);
- может определяться момент, когда сумма займа считается возвращенной заимодавцу. При отсутствии такого рода указаний сумма займа считается возвращенной в момент передачи ее заимодавцу или зачисления соответствующих денежных средств на его банковский счет.
- может предусматриваться место исполнения обязательства заемщиком. Если в договоре соответствующее условие отсутствует, то действует правило: сумма займа должна быть возвращена в месте жительства заимодавца в момент возникновения обязательства, а если кредитором является юридическое лицо - в месте его нахождения в момент возникновения обязательства (ст. 316 ГК РФ).

§ 6. Удостоверение доверенностей

1. Понятие. Доверенностью признается письменное уполномочие, выдаваемое одним лицом другому лицу для представительства перед третьим лицом.

Наиболее важные нормы о доверенности содержатся в ст. ст. 185 - 189 ГК РФ. В статьях ГК РФ об отдельных видах обязательств также встречаются указания о доверенности. Например, в соответствии с п. 1 ст. 975 доверитель обязан выдать поверенному доверенность на совершение юридических действий, предусмотренных договором поручения.

Правила о доверенности применяются также в случаях, когда полномочия представителя содержатся:

- 1) в договоре представителя и представляемого. Речь идет о тех договорах, где у представляемого нет обязанности выдать представителю доверенность. Так, поскольку **доверитель** по договору поручения должен выдать доверенность поверенному. Если же заключен некий договор, направленный на порождение отношений представительства одной стороны с другой стороной, то по общему правилу к соответствующим отношениям применяются и нормы о доверенности. Например, заключен договор, в силу которого одна сторона обязуется за свой счет совершить определенные юридические действия от имени другой стороны (элементы договора поручения и договора дарения);
 - 2) в договоре между представляемым и третьим лицом. Например, в таком договоре может быть предусмотрено, что определенные юридические действия от имени представляемого будет совершать названный в этом договоре субъект. Ситуация похожа на ту, когда письменное уполномочие представляется представляемым третьему лицу;
 - 3) в другом договоре. Например, в многостороннем договоре один из субъектов наделяет полномочиями выступать от его имени кого-либо из участников договора или третье лицо;
 - 4) в решении собрания (см. об этом ст. ст. 181.1 - 181.5 ГК РФ).
- Применение в указанных случаях правил о доверенности означает, что используется такой

юридико-технический прием, как фикция. Реально доверенности как документа не существует, но в соответствующих случаях нужно исходить из того, будто она есть. И применять к отношениям участников правоотношений нормы о доверенности.

Появление полномочий, указанных в доверенности, у лица, на имя которого она оформлена, происходит в результате:

- выдачи доверенности;
- передачи доверенности представляемым непосредственно третьему лицу.

Соответствующие акты могут осуществляться путем вручения, пересылки по почте и т.п. В первом случае для появления полномочий требуется, чтобы лицо, на имя которого оформлена доверенность, приняло ее. Во втором случае появление полномочий у этого лица происходит с момента передачи доверенности третьему лицу (принятия этим лицом). При этом данное лицо вправе: 1) удостовериться в личности представляемого; 2) сделать об этом отметку на документе, подтверждающем его полномочия. Что касается первого полномочия, то оно представляется само собой разумеющимся; это элементарная осмотрительность. Второе полномочие (об отметке) может быть значимым исходя из сугубо практических соображений - сделав отметку, третье лицо будет лишено возможности ссылаться на неосведомленность (недостаточную осведомленность) о полномочиях представляемого.

2. Выдача доверенностей есть односторонняя сделка - для ее совершения необходимо и достаточно воли одной стороны.

Выдача доверенностей может производиться как путем передачи ее уполномоченному лицу (представителю), так и путем ее предоставления соответствующему третьему лицу.

3. Не всякую сделку, не любое юридическое действие можно совершить через представителя. Это следует учитывать при удостоверении доверенностей.

Так, не допускается совершение через представителя сделки, которая по своему характеру может быть совершена только лично, а равно других сделок, указанных в законе (п. 4 ст. 182 ГК РФ). Поэтому нельзя удостоверить доверенность на совершение таких сделок. К их числу относят такие сделки, как составление завещания, соглашение об уплате алиментов, брачный договор, договор пожизненного содержания с иждивением и др.

Некоторые юридические действия, не являющиеся сделками, по своему характеру также могут совершаться только лично. Поэтому выдать доверенность на совершение таких действий нельзя. Например, недопустима выдача доверенности на заключение брака.

При удостоверении доверенности следует учитывать, что представитель не может совершать сделки от имени представляемого в отношении себя лично. Он не может также совершать такие сделки в отношении другого лица, представителем которого он одновременно является, за исключением случаев, предусмотренных законом (п. 3 ст. 182 ГК РФ).

Применительно к отдельным видам договоров иногда в закон включаются те или иные требования, касающиеся совершения соответствующего договора через представителя (по доверенности). Так, в силу п. 5 ст. 576 ГК РФ в доверенности на совершение дарения представителем должен быть указан одаряемый и предмет дарения. В противном случае она ничтожна.

Доверенность от имени малолетних граждан (в возрасте от 6 до 14 лет) и недееспособных граждан выдают их законные представители.

Доверенность может быть выдана несколькими лицами совместно. Доверенность может быть выдана нескольким представителям.

4. Виды доверенностей. Принято различать три вида доверенности: генеральная, специальная и разовая.

Генеральной доверенностью признается письменное уполномочие на совершение разнообразных сделок и иных юридических действий. Например, доверенность на управление и распоряжение имуществом.

Специальной доверенностью считается доверенность на совершение однородных действий. Например, на получение почтовой корреспонденции, поступающей в адрес представляемого лица, на распоряжение вкладом, доверенность, дающая право представлять в суде и т.д.

Разовой признается доверенность, содержащая полномочие на совершение какой-либо сделки или какого-либо иного юридического действия.

Следует иметь в виду некоторую условность приведенной классификации доверенностей. В конечном счете важно не то, как назвать ту или иную доверенность, а то, какие в ней указаны полномочия.

5. Особые правила установлены о безотзывной доверенности:

1) безотзывная доверенность может выдаваться только в целях исполнения или обеспечения исполнения обязательства;

2) она выдается в обеспечение обязательства перед представителем (лицом, которому выдается доверенность) или лицами, в интересах которых будет действовать представитель. Таким образом, лицо, выдающее доверенность, является должником в некоем обязательстве, а представитель - кредитором, либо он

действует в интересах других лиц (кредиторов);

3) обязательство связано с осуществлением предпринимательской деятельности. Очевидно, предпринимательская деятельность в данном случае понимается весьма широко. Во всяком случае, необязательно, чтобы участники соответствующих отношений действовали как предприниматели;

4) в доверенности должно быть прямое указание на ее безотзывный характер до окончания срока ее действия. В доверенности могут предусматриваться основания ее отмены. В этом случае в ней необходимо указать соответствующие обстоятельства (факты), появление которых дает право представляемому отменить доверенность.

Закон называет три случая, когда представляемый безусловно (независимо от содержания доверенности) может ее отменить:

- 1) прекращение того обязательства, для исполнения или обеспечения исполнения которого она выдана;
- 2) злоупотребление представителем своими полномочиями;
- 3) возникновение обстоятельств, очевидно свидетельствующих о том, что данное злоупотребление может произойти.

6. Форма. Доверенность всегда должна быть в письменной форме. При этом доверенность может быть в простой письменной форме и доверенность, удостоверенная организацией или определенным должностным лицом. Например, доверенность на получение заработной платы, пенсии, пособия и т.п. может быть удостоверена организацией, в которой доверитель работает или учится, жилищно-эксплуатационной организацией по месту его жительства и администрацией стационарного лечебного учреждения, в котором он находится на лечении.

Доверенность должна быть нотариально удостоверена, поскольку иное не установлено законом, если она содержит полномочие:

- на совершение сделок, требующих нотариальной формы;
- подачу заявлений о государственной регистрации прав или сделок;
- распоряжение правами, зарегистрированными в государственных реестрах.

Кроме того, по общему правилу должна быть нотариально удостоверена доверенность, выдаваемая в порядке передоверия. По желанию лица, выдающего доверенность, любая доверенность может быть нотариально удостоверена.

Нотариальной доверенности подлежит безотзывная доверенность.

К нотариально удостоверенным доверенностям приравниваются доверенности военнослужащих и других лиц, находящихся на излечении в госпиталях, санаториях и других военно-лечебных учреждениях, удостоверенные начальником такого учреждения, его заместителем по медицинской части, старшим или дежурным врачом и некоторые другие доверенности (п. 2 ст. 185.1 ГК РФ).

7. Срок. В доверенности обязательно должна быть указана дата ее совершения. При несоблюдении данного требования доверенность ничтожна. Обычно в доверенности указывается срок ее действия. Если срок в доверенности не указан, она сохраняет силу в течение года со дня ее совершения. Удостоверенная нотариусом доверенность, предназначенная для совершения действий за границей и не содержащая указания о сроке ее действия, сохраняет силу до ее отмены. Срок действия доверенности, выданной в порядке передоверия, не может превышать срока действия доверенности, на основании которой она выдана.

8. Передоверие. Лицо, которому выдана доверенность, должно лично совершить то действие, на которое оно уполномочено. Передоверие допускается, если соответствующее полномочие содержится в доверенности, либо в силу обстоятельств это необходимо для охраны интересов лица, выдавшего доверенность. Передавший полномочия другому лицу должен известить об этом выдавшего доверенность и сообщить ему необходимые сведения о лице, которому переданы полномочия.

9. Прекращение доверенности. Доверенность прекращает свое действие вследствие истечения срока, на который она выдана, смерти лица, выдавшего доверенность или лицу, которому выдана доверенность и по иным основаниям, установленным законом (п. 1 ст. 188 ГК РФ).

Доверенность может быть также отменена лицом, выдавшим ее. Отмена нотариально удостоверенной доверенности обычно осуществляется путем передачи соответствующего заявления через нотариуса.

Глава 12. ЗАСВИДЕТЕЛЬСТВОВАНИЕ БЕССПОРНЫХ ФАКТОВ

§ 1. Свидетельствование верности копий документов и выписок из них

В соответствии со ст. 77 Основ законодательства РФ о нотариате нотариус свидетельствует верность копий документов и выписок из документов, выданных органами государственной власти, органами местного самоуправления, юридическими лицами, гражданами.

Верность выписки может быть засвидетельствована только тогда, когда в документе, из которого делается

выписка, содержатся решения нескольких отдельных, не связанных между собой вопросов. Выписка должна воспроизводить полный текст части документа по определенному вопросу.

Свидетельствуя верность копий документов и выписок из них, нотариус не подтверждает законность содержания документа, соответствие изложенных в нем фактов действительности, личность, дееспособность и полномочия подписавших его лиц, правоспособность юридического лица, от которого исходит документ.

Если свидетельствуется верность копии оригинала или выписки из оригинала документа, состоящих из нескольких листов, часть которых представляет собой копию иного документа, об этом делается отметка в удостоверительной надписи <1>.

<1> Федеральный закон от 29 декабря 2015 г. N 391-ФЗ "О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации".

Практика применения ст. 77 Основ, изложенной в 2014 г. в новой редакции, породила расхождение во мнениях относительно понятия "документ". Особенно это касается свидетельствования верности копий документов, выданных гражданами, ибо любая бумага, исходящая от органов государственной власти и органов местного самоуправления, содержащая официальную информацию, несомненно, является документом в юридическом смысле этого слова. Документы органов государственной власти, органов местного самоуправления, а также юридических лиц имеют определенные необходимые реквизиты: штампы, печати, подписи уполномоченных лиц и т.п. В документах, выданных физическими лицами, такие реквизиты отсутствуют.

К сожалению, Основы, отменив элементарные требования к свидетельствованию верности копий документов, не ввели легальное понятие термина "документ", с которого возможно (либо невозможно) нотариальное свидетельствование верности копии. В связи с этим не остается ничего иного, как прибегнуть к общему лексическому толкованию этого слова.

Так, практически во всех словарях (толковых, энциклопедических, бизнес-словарях) содержится следующее определение слова "документ": документ это деловая бумага, служащая подтверждением какого-либо факта или права на что-нибудь.

Полагаем, что при **нотариальном** свидетельствовании верности копий документов, выданных гражданами и изложенных на материальном носителе, следует руководствоваться хотя бы общепринятыми понятиями о документе: в нем должна содержаться информация, имеющая юридическое значение.

Так, по нашему мнению, не следует нотариально свидетельствовать верность копий с различного рода массовой печатной продукции (листовок, реклам, календарей, газет, журналов, книг и т.п.), а также картин, репродукций и др. В юридическом смысле они не являются документами, так как не исходят от субъектов, перечисленных в ст. 77 Основ.

Что касается различного рода расписок (например, расписки в получении денежных средств по договору займа, расписки об отсутствии претензий по исполненным обязательствам и т.п.), полагаем, что копии с таких документов, выданных и подписанных физическим лицом, могут быть нотариально засвидетельствованы, ибо эти документы фиксируют определенный факт, событие, обстоятельство, которые имеют правовое значение в настоящее время либо могут приобрести его с течением времени. При этом с просьбой о свидетельствовании верности копии подобного документа или выписки из него вправе обратиться как владелец документа, так и по его просьбе любое другое лицо.

Поскольку специальные правила о свидетельствовании верности копий с документов в настоящее время в **Основах** отсутствуют, не вызывает сомнений, что нотариусы должны применять при совершении этого нотариального действия общие правила совершения нотариальных действий.

Так, в соответствии со ст. 48 Основ нотариус отказывает в совершении нотариального действия, если совершение такого действия противоречит закону, а также если документы, представленные для совершения нотариального действия, не соответствуют требованиям законодательства.

Свидетельствование верности копий документов и выписок из них, как и совершение любого нотариального действия, производится в случае, если эти документы не противоречат законодательству Российской Федерации. Так, не может быть засвидетельствована, например, верность копии документа, содержащего сведения, не подлежащие разглашению в силу секретности или прямого запрета к разглашению, задевающие честь и достоинство гражданина, деловую репутацию.

Согласно ст. 45 Основ при свидетельствовании верности копий документов и выписок из них должны соблюдаться также общие требования к документам, представляемым для совершения нотариальных действий:

- нотариусы не принимают для совершения нотариальных действий документы, имеющие подчистки либо приписки, зачеркнутые слова и иные неоговоренные исправления, а также документы, исполненные карандашом;

- в документе, объем которого превышает один лист, листы должны быть прошиты, пронумерованы и скреплены подписью лица, выдавшего документ (для юридических лиц дополнительно скреплены печатью).

Допускается ли свидетельствование копий документов, имеющих факсимильную подпись?

Согласно [ст. 77](#) Основ нотариус свидетельствует верность копий документов и выписок из них, при условии что эти документы не противоречат законодательным актам Российской Федерации.

Использование факсимильного воспроизведения подписи с помощью средств механического или иного копирования, электронно-цифрового либо иного аналога собственноручной подписи предусмотрено ГК РФ лишь при совершении сделок ([п. 2 ст. 160](#)). При этом ГК РФ установил, что факсимильная подпись допускается в случаях и в порядке, предусмотренных законом, иными правовыми актами или соглашением сторон. В связи с этим, при отсутствии в документе соглашения сторон о том, что при совершении сделки возможно использование факсимильной подписи, нотариус свидетельствовать верность копий такого документа не вправе.

Копии можно изготовить путем механического воспроизведения текста документа на печатной машинке, компьютере, путем переписывания от руки. Данный способ изготовления копий является достаточно архаичным и в последние годы все реже используется в нотариальной практике. При свидетельствовании верности копии, изготовленной таким способом, нотариус должен проверить соответствие копии подлиннику, вместо подписи должностного лица и печати поставить соответствующие штампы ("подпись" и "печать"), а также прочеркнуть незаполненные и другие свободные места на копии.

Основным способом изготовления копий документов в настоящее время является ксерокопирование. Это современный способ фиксации копий подлинных документов, обеспечивающих их точное соответствие оригиналу.

Следует отметить, что удостоверительная надпись о свидетельствовании верности копии документа в настоящее время изменена.

Удостоверительные надписи утверждены [Приказом](#) Минюста России от 27 декабря 2016 г. N 313 "Об утверждении форм реестров регистрации нотариальных действий, нотариальных свидетельств, удостоверительных надписей на сделках и свидетельствуемых документах и порядка их оформления". Удостоверительные надписи для свидетельствования верности копии выполняются по [форме N 2.7](#). Удостоверительная надпись о свидетельствовании верности выписки из документа совершается по [форме N 2.8](#).

Удостоверительная надпись по [форме N 2.7](#) проставляется на копиях документов, а также при свидетельствовании копии с копии документа.

При свидетельствовании верности копии с копии документа слова "с представленного мне документа" заменяются словами "с представленной мне копии документа". Если часть представленного документа не является подлинной, то об этом делаются отметки перед словами "Зарегистрировано в реестре: N". Например: "Страницы (листы) (указываются номера страниц (листов)) представленного документа являются копиями...". При одновременном свидетельствовании подлинности подписи переводчика и верности копии документа текст удостоверительной надписи перед словами "Зарегистрировано в реестре: N" дополняется абзацем следующего содержания: "При этом свидетельствую подлинность подписи переводчика (фамилия, имя, отчество (при наличии), подписавшего документ). Подпись сделана в моем присутствии. Личность переводчика установлена, дееспособность проверена...".

Обращение к нотариусу за свидетельствованием копии может носить обязательный либо факультативный характер. Действующее законодательство содержит отдельные нормы, содержащие указание на обязательное нотариальное свидетельствование верности копий документов, представляемых в те или иные организации. Какого-либо исчерпывающего перечня таких документов привести невозможно, так как помимо законов названное требование содержится также и в подзаконных нормативных актах, в том числе ведомственных инструкциях, рекомендациях, указаниях.

В качестве примеров обязательного нотариального свидетельствования верности копий можно привести следующие случаи:

- в случае если стороны нотариально удостоверили договор об ипотеке или договор, влекущий за собой возникновение ипотеки в силу закона, для целей внесения соответствующих сведений в Единый государственный реестр прав на недвижимое имущество и сделок с ним заявителем представляется в орган, осуществляющий государственную регистрацию прав, нотариально засвидетельствованная копия такого договора ([ст. 10](#) Федерального закона от 16 июля 1998 г. N 102-ФЗ "Об ипотеке (залоге недвижимости)");

- государственная регистрация прав на недвижимое имущество, вносимое в качестве вклада или приобретаемое по иным основаниям и включаемое в состав общего имущества товарищей, осуществляется на основании заявления уполномоченного управляющего товарища, полномочия которого проверяются органом, осуществляющим государственную регистрацию прав на недвижимое имущество и сделок с ним, путем предъявления нотариально засвидетельствованных копий договора инвестиционного товарищества и соглашений (договоров), в соответствии с которыми в договор инвестиционного товарищества были внесены изменения до момента предъявления данного договора в указанный орган ([ст. 10](#) Федерального закона от 28 ноября 2011 г. N 335-ФЗ "Об инвестиционном товариществе");

- для включения сведений о некоммерческой организации в Единый государственный реестр саморегулируемых организаций оценщиков некоммерческая организация представляет в уполномоченный федеральный орган, осуществляющий функции по надзору за деятельностью саморегулируемых организаций оценщиков, засвидетельствованные в нотариальном порядке копии учредительных документов (ст. 23 Федерального закона от 29 июля 1998 г. N 135-ФЗ "Об оценочной деятельности в Российской Федерации" (в ред. 2016 г.);

- для регистрации инициативной агитационной группы, созданной политической партией, уполномоченный представитель инициативной агитационной группы представляет в Центральную избирательную комиссию Российской Федерации нотариально удостоверенную копию устава политической партии (п. 7 ст. 61 Федерального конституционного закона от 28 июня 2004 г. N 5-ФКЗ "О референдуме Российской Федерации) и некоторые другие.

В соответствии со ст. 79 Основ нотариусы свидетельствуют также верность копии с копии документа. Верность копии с копии документа свидетельствуется нотариусом при условии, если верность копии документа засвидетельствована нотариально или в ином установленном законодательством Российской Федерации порядке.

§ 2. Свидетельствование подлинности подписи на документе

В настоящее время условия свидетельствования подлинности подписи на документе сформулированы ст. 80 Основ. Свидетельствуя подлинность подписи, нотариус удостоверяет, что подпись на документе сделана определенным лицом, но не удостоверяет фактов, изложенных в документе.

Не допускается свидетельствование подлинности подписи на документах, представляющих собой содержание сделки, за исключением случаев, предусмотренных законом <1>.

<1> Федеральный закон от 29 декабря 2015 г. N 391-ФЗ.

Возможно ли засвидетельствовать подлинность подписи лица на документе, носящем характер сделки? Запрета в законодательстве о нотариате по этому поводу не содержится. Вместе с тем, по мнению автора, свидетельствование подлинности подписи представляет собой отдельный вид нотариальных действий, названный в ст. 35 Основ. При свидетельствовании подлинности подписи лица на документе, носящем характер сделки, происходит подмена одного вида нотариального действия другим, что противоречит ст. 35 Основ. Совершение отдельных видов нотариальных действий регламентировано разными нормами Основ. В частности, при свидетельствовании подлинности подписи на документе нотариус не удостоверяет факты, изложенные в документе. При удостоверении же сделок нотариус такие факты удостоверяет, более того, прежде чем удостоверить их, он обязан проверить их бесспорность и достоверность. Например, договоры об отчуждении и о залоге имущества, подлежащего регистрации, могут быть удостоверены только при условии представления документов, подтверждающих право собственности на отчуждаемое или закладываемое имущество (ст. 55 Основ). При удостоверении договоров об отчуждении недвижимого имущества нотариус обязан проверить наличие всех существенных условий договора, в частности удостовериться в соблюдении правил ст. ст. 37, 250, 292, 558 ГК РФ, а также ст. 35 СК РФ. Если проект сделки представлен самими участниками сделки, нотариус обязан разъяснить сторонам смысл и значение представленного ими проекта сделки и проверить, соответствует ли его содержание действительным намерениям сторон и не противоречит ли требованиям закона.

Свидетельствование одной лишь подлинности подписи на таком договоре противоречило бы требованиям законодательства и извращало суть нотариальной деятельности.

В практике нотариусам достаточно часто приходится свидетельствовать подлинность подписи гражданина на передаточном распоряжении при переходе права собственности на ценные бумаги.

В соответствии с ч. 9 ст. 29 Федерального закона от 22 апреля 1996 г. N 39-ФЗ "О рынке ценных бумаг" (с последующими изменениями) подлинность подписи физических лиц на документах о переходе прав на ценные бумаги и прав, закрепленных ценными бумагами (за исключением случаев, предусмотренных законодательством Российской Федерации), могут быть заверены нотариально или профессиональным участником рынка ценных бумаг.

Форма распоряжения о передаче ценных бумаг и указываемые в нем сведения устанавливаются федеральным органом исполнительной власти по рынку ценных бумаг.

Практика показывает, что для свидетельствования подлинности подписи нотариусу представляются передаточные распоряжения самых различных форм и вариантов. Действительно, на некоторых распоряжениях засвидетельствовать подлинность подписи гражданина было бы неправомерно, ввиду того что они являются, по сути, изложением сделки.

Однако из содержания вышеназванного Федерального закона, регулирующего порядок обращения ценных

бумаг, вовсе не следует, что передаточное распоряжение должно носить изложение сделки. Направленность передаточного распоряжения иная. Передаточное распоряжение является документом, подтверждающим волеизъявление собственника о перерегистрации с зарегистрированного лица, передающего ценные бумаги, на лицо, на счет которого должны быть зачислены ценные бумаги. Распоряжение такого рода не носит характер сделки. Основанием для перехода права собственности является договор отчуждения, наследование. Это основание должно быть обязательно указано в передаточном распоряжении, однако лишь как констатация факта уже совершенной сделки. Само же передаточное распоряжение собственника ценных бумаг не является основанием для перехода права собственности. Свидетельствование подлинности подписи лица на распоряжении, не носящем характер сделки, допустима и противоречит нотариальному законодательству.

Действующее законодательство содержит относительно немного норм, содержащих указание на обязательное нотариальное свидетельствование подлинности подписи граждан на документах, представляемых в те или иные организации. Какого-либо исчерпывающего перечня таких ситуаций и таких документов привести, разумеется, невозможно, так как помимо законов требование об обязательном нотариальном свидетельствовании подлинности подписи содержится также и в подзаконных нормативных актах, в том числе ведомственных инструкциях, рекомендациях, указаниях. Остановимся на документах, наиболее распространенных в нотариальной практике.

Обязательному нотариальному засвидетельствованию подлежит подлинность подписи рукоприкладчика, если гражданин, являющийся участником какой-либо сделки, не может подписать ее собственноручно. В соответствии с [п. 3 ст. 160 ГК РФ](#) если гражданин вследствие физического недостатка, болезни или неграмотности не может собственноручно подписаться, то по его просьбе сделку может подписать другой гражданин. Подпись последнего должна быть засвидетельствована нотариусом либо другим должностным лицом, имеющим право совершать такое нотариальное действие, с указанием причин, в силу которых совершающий сделку не мог подписать ее собственноручно.

В соответствии с [п. 1 ст. 1153 ГК РФ](#) принятие наследства осуществляется подачей по месту открытия наследства нотариусу или уполномоченному в соответствии с законом выдавать свидетельства о праве на наследство должностному лицу заявления наследника о принятии наследства либо заявления наследника о выдаче свидетельства о праве на наследство. Если заявление наследника передается нотариусу другим лицом или пересылается по почте, подпись наследника на заявлении должна быть засвидетельствована нотариусом, должностным лицом, уполномоченным совершать нотариальные действия, а также лицом, уполномоченным удостоверять доверенности.

В случае, когда заявление об отказе от наследства подается нотариусу не самим наследником, а другим лицом или пересылается по почте, подпись наследника на таком заявлении должна быть засвидетельствована в аналогичном порядке ([п. 2 ст. 1159 ГК РФ](#)).

В соответствии с [ч. 3 ст. 9 Федерального закона от 8 августа 2001 г. N 129-ФЗ "О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей"](#) заявление, представляемое в регистрирующий орган, удостоверяется подписью уполномоченного лица (заявителя), подлинность которой должна быть засвидетельствована в нотариальном порядке. При этом заявитель указывает свои паспортные данные или в соответствии с законодательством Российской Федерации данные иного удостоверяющего личность документа и идентификационный номер налогоплательщика (при его наличии).

Несколько видов заявлений, подлинность подписи на которых подлежит обязательному нотариальному засвидетельствованию, названы Федеральным [законом](#) от 15 ноября 1997 г. N 143-ФЗ "Об актах гражданского состояния".

Во-первых, согласно ст. 26 настоящего Федерального закона лица вступающие в брак подают в орган записи актов гражданского состояния совместное заявление о заключении брака в письменной форме лично или направляют указанное заявление в форме электронного документа через единый портал государственных и муниципальных услуг. Указанное заявление может быть подано через многофункциональный центр.

В совместном заявлении должны быть подтверждены взаимное добровольное согласие на заключение брака, а также отсутствие обстоятельств, препятствующих заключению брака. В совместном заявлении о заключении брака также должны быть указаны следующие сведения:

- фамилия, имя, отчество, дата и место рождения, возраст на день государственной регистрации заключения брака, гражданство, семейное положение до вступления в настоящий брак (в браке не состоял, разведен, вдов), место жительства каждого из лиц, вступающих в брак;
- национальность, образование и при наличии у данных лиц общих детей, не достигших совершеннолетия, их количество (указываются по желанию лиц, вступающих в брак);
- фамилии, которые избирают лица, вступающие в брак;
- реквизиты документов, удостоверяющих личности вступающих в брак.

Лица, вступающие в брак, подписывают совместное заявление о заключении брака и указывают дату его составления.

Одновременно с подачей совместного заявления о заключении брака необходимо предъявить:

- документы, удостоверяющие личности вступающих в брак;
- документ, подтверждающий прекращение предыдущего брака, в случае, если лицо (лица) состояло в браке ранее. В случае если государственная регистрация расторжения предыдущего брака производилась органом записи актов гражданского состояния, в который было подано заявление о заключении брака, предъявление документа, подтверждающего прекращение предыдущего брака, не требуется и орган записи актов гражданского состояния на основании сведений, изложенных заявителем в заявлении, устанавливает факт прекращения предыдущего брака на основании имеющейся записи акта о расторжении брака. В этом случае лицо (лица), вступающее в брак, вправе предъявить документ, подтверждающий прекращение предыдущего брака, по собственной инициативе;

- разрешение на вступление в брак до достижения брачного возраста в случае, если лицо (лица), вступающее в брак, является несовершеннолетним.

В случае если одно из лиц, вступающих в брак, не имеет возможности явиться в орган записи актов гражданского состояния или в многофункциональный центр для подачи совместного заявления, волеизъявление лиц, вступающих в брак, может быть оформлено отдельными заявлениями о заключении брака. Подпись такого заявления лица должна быть нотариально удостоверена, за исключением случая, если заявление направлено через единый портал государственных и муниципальных услуг. К нотариально удостоверенной подписи лица, совершенной на заявлении о заключении брака, приравнивается удостоверенная начальником места содержания под стражей или начальником исправительного учреждения подпись подозреваемого или обвиняемого, содержащегося под стражей, либо осужденного, отбывающего наказание в исправительном учреждении.

Во-вторых, согласно [ст. ст. 31 и 33](#) Федерального закона одним из оснований для государственной регистрации расторжения брака является совместное заявление о расторжении брака супругов, не имеющих общих детей, не достигших совершеннолетия.

Супруги, желающие расторгнуть брак, подают совместное заявление о расторжении брака в письменной форме лично или направляют указанное заявление в форме электронного документа через единый портал государственных и муниципальных услуг в орган записи актов гражданского состояния. Указанное заявление может быть подано через многофункциональный центр.

В совместном заявлении о расторжении брака супруги должны подтвердить взаимное согласие на расторжение брака и отсутствие у них общих детей, не достигших совершеннолетия. В совместном заявлении о расторжении брака также должны быть указаны следующие сведения:

- фамилия, имя, отчество, дата и место рождения, гражданство, место жительства каждого из супругов;
- национальность, образование, первый или повторный брак (указываются по желанию каждого из супругов);

- реквизиты записи акта о заключении брака;
- фамилии, которые избирает каждый из супругов при расторжении брака;
- реквизиты документов, удостоверяющих личности супругов.

Супруги, желающие расторгнуть брак, подписывают совместное заявление и указывают дату его составления.

В случае если один из супругов, желающих расторгнуть брак, не имеет возможности явиться в орган записи актов гражданского состояния или в многофункциональный центр для подачи заявления, волеизъявление супругов может быть оформлено отдельными заявлениями о расторжении брака. Подпись такого заявления супруга должна быть нотариально удостоверена, за исключением случая, если заявление направлено через единый портал государственных и муниципальных услуг. К нотариально удостоверенной подписи супруга, совершенной на заявлении о расторжении брака, приравнивается удостоверенная начальником места содержания под стражей или начальником исправительного учреждения подпись подозреваемого или обвиняемого, содержащегося под стражей, либо осужденного, отбывающего наказание в исправительном учреждении.

В-третьих, основанием для государственной регистрации установления отцовства является совместное заявление об установлении отцовства отца и матери ребенка, не состоящих между собой в браке на момент рождения ребенка ([ст. 48](#) Федерального закона). Совместное заявление об установлении отцовства может быть подано при государственной регистрации рождения ребенка, а также после государственной регистрации рождения ребенка.

В случае если имеются основания предполагать, что подача совместного заявления об установлении отцовства после рождения ребенка может оказаться невозможной или затруднительной, будущие отец и мать ребенка, не состоящие между собой в браке на момент рождения ребенка, могут подать такое заявление во время беременности матери. При наличии такого заявления государственная регистрация установления отцовства производится одновременно с государственной регистрацией рождения ребенка и новое заявление не требуется, если до государственной регистрации рождения ребенка ранее поданное заявление не было отозвано отцом или матерью.

В совместном заявлении об установлении отцовства должны быть подтверждены признание отцовства лицом, не состоящим в браке с матерью ребенка, и согласие матери на установление отцовства. В данном заявлении также должны быть указаны следующие сведения:

- фамилия, имя, отчество, дата и место рождения, гражданство, национальность (указывается по желанию заявителя), место жительства лица, признающего себя отцом ребенка;
- фамилия, имя, отчество, пол, дата и место рождения ребенка, а также реквизиты записи акта о его рождении (при установлении отцовства после государственной регистрации рождения ребенка);
- фамилия, имя, отчество, дата и место рождения, гражданство, национальность (указывается по желанию заявителя), место жительства матери ребенка;
- реквизиты записи акта о заключении брака (в случае вступления матери ребенка в брак с его отцом после рождения ребенка);
- фамилия, имя, отчество ребенка после установления отцовства;
- реквизиты документов, удостоверяющих личности отца и матери ребенка.

Заявители подписывают совместное заявление об установлении отцовства и указывают дату его составления.

В таком заявлении, поданном до рождения ребенка, подтверждается соглашение родителей будущего ребенка на присвоение ему фамилии отца или матери и имени (в зависимости от пола рожденного ребенка).

При установлении отцовства после рождения ребенка одновременно с совместным заявлением об установлении отцовства представляется свидетельство о рождении ребенка, а в случае подачи такого заявления до рождения ребенка - документ, подтверждающий беременность матери, выданный медицинской организацией или частнопрактикующим врачом.

В соответствии с **п. 5 ст. 50** Федерального закона в случае, если отец или мать ребенка не имеют возможности лично подать упомянутое заявление, их волеизъявление может быть оформлено отдельными заявлениями об установлении отцовства. Подпись лица, не имеющего возможности присутствовать при подаче такого заявления, должна быть нотариально удостоверена.

Государственная регистрация установления отцовства производится органом записи актов гражданского состояния по месту жительства отца или матери ребенка, не состоящих между собой в браке на момент рождения ребенка, либо по месту государственной регистрации рождения ребенка.

При рассмотрении вопросов о гражданстве также имеется ряд документов, подлинность подписи гражданина на которых должна быть нотариально засвидетельствована.

В соответствии со **ст. 32** Федерального закона от 31 мая 2002 г. N 62-ФЗ "О гражданстве Российской Федерации" заявление по вопросам гражданства Российской Федерации подается по месту жительства заявителя:

а) лицом, проживающим на территории Российской Федерации, - в территориальный орган федерального органа исполнительной власти, уполномоченного на осуществление функций по контролю и надзору в сфере миграции;

б) лицом, проживающим за пределами Российской Федерации и не имеющим места жительства на территории Российской Федерации, - в дипломатическое представительство или консульское учреждение Российской Федерации, находящиеся за пределами Российской Федерации.

По общему правилу заявление подается заявителем лично.

В случае если заявитель не может лично подать заявление в связи с обстоятельствами, имеющими исключительный характер и подтвержденными документально, заявление и необходимые документы могут быть переданы для рассмотрения через другое лицо либо направлены по почте. В этом случае подлинность подписи лица, подписавшего заявление, и соответствие копии документа, прилагаемого к заявлению, его подлиннику удостоверяются нотариальными записями.

Согласно **ст. 33** Федерального закона заявление по вопросам гражданства Российской Федерации составляется письменно по установленной форме. Личная подпись заявителя удостоверяется принявшим заявление уполномоченным на то должностным лицом полномочного органа, ведающего делами о гражданстве Российской Федерации.

В случае если заявитель не может подписать заявление в силу неграмотности или физических недостатков, заявление по его просьбе подписывается другим лицом, подлинность подписи этого лица удостоверяется нотариальной записью. За пределами Российской Федерации такая запись вносится в заявление уполномоченным на то должностным лицом дипломатического представительства или консульского учреждения Российской Федерации, находящимся за пределами Российской Федерации.

Согласие заинтересованных лиц на приобретение или прекращение гражданства Российской Федерации в предусмотренных настоящим Федеральным **законом** случаях дается в письменном виде, подлинность подписей указанных лиц также удостоверяется нотариальными записями. Подлинность подписей лиц, проживающих за пределами Российской Федерации, удостоверяется уполномоченными на то должностными лицами дипломатических представительств или консульских учреждений Российской Федерации, находящихся за

пределами Российской Федерации.

Несмотря на необычное для нотариата использование терминологии (нотариальные записи), речь в упомянутых нормах идет о свидетельствовании подлинности подписи на заявлениях.

Процедура проведения выборов Президента Российской Федерации также предполагает определенные требования к документообороту выборов. На отдельных документах подлинность подписи лиц, от которых исходят эти документы, должна быть засвидетельствована нотариально. Так, при самовыдвижении кандидата на должность Президента Российской Федерации одним из необходимых для регистрации кандидата документов является нотариально удостоверенный протокол регистрации членов группы избирателей при проведении собрания в поддержку самовыдвижения кандидата. В случае отсутствия в населенном пункте нотариуса протокол может быть удостоверен должностным лицом исполнительного органа государственной власти, должностным лицом органа местного самоуправления, который уполномочен совершать нотариальные действия. Подпись каждого члена группы избирателей должна быть удостоверена нотариально (Федеральный закон от 10 января 2003 г. N 19-ФЗ "О выборах Президента Российской Федерации" с последующими изменениями).

Ходатайство и иные предусмотренные законом документы кандидат обязан представить в Центральную избирательную комиссию Российской Федерации лично, за исключением случаев, когда он болен, находится в местах содержания под стражей подозреваемых и обвиняемых (при этом подлинность подписи кандидата на заявлении должна быть нотариально удостоверена либо письменно заверена администрацией стационарного лечебно-профилактического учреждения, в котором кандидат находится на излечении, администрацией учреждения, в котором он содержится под стражей в качестве подозреваемого или обвиняемого).

Следует отметить определенные особенности свидетельствования нотариусом подлинности лиц, наделенных должностными полномочиями.

В соответствии с п. 38 Методических рекомендаций по совершению отдельных видов нотариальных действий нотариусами Российской Федерации при свидетельствовании, в соответствии со ст. 80 Основ, подлинности подписей должностных лиц организаций нотариус устанавливает личность должностных лиц и их полномочия на право подписи.

В подтверждение полномочий нотариусу представляются, в частности, приказ о назначении или протокол об избрании (назначении) должностного лица; устав (положение) или иной учредительный документ организации, утвержденный в установленном порядке; свидетельство о регистрации юридического лица; в необходимых случаях доверенность или иной документ о наделении должностного лица соответствующими полномочиями.

Указанное правило, предписывающее необходимость представления в необходимых случаях доверенности о наделении должностного лица соответствующими полномочиями, породило существующее заблуждение о том, что руководитель юридического лица вправе выдать доверенность третьему лицу на распоряжение банковским счетом. Вместе с тем Методические рекомендации не следует подвергать столь широкому толкованию. Представительство по доверенности несовместимо с наделением лица должностными полномочиями, т.е. такими функциями, которые должностное лицо должно выполнять в силу занимаемой должности.

Допуская возможность свидетельствования подлинности подписи должностного лица при представлении доверенности, авторы Методических рекомендаций, очевидно, имели в виду другие ситуации, предусмотренные действующим законодательством. Например, согласно п. 3 ст. 55 ГК РФ представительства и филиалы, не являющиеся юридическими лицами, наделяются имуществом создавшим их юридическим лицом и действуют на основании утвержденных им положений. Руководители представительств и филиалов назначаются юридическим лицом и действуют на основании его доверенности. Руководитель филиала действительно действует по доверенности, однако данное правило неприменимо к иным случаям передоверия полномочий руководителем организации. Уполномочить пользоваться счетом юридического лица руководителем этого юридического лица путем выдачи доверенности не вправе, поскольку подобными полномочиями наделен он лично в силу занимаемой должности.

Чаще всего в нотариальной практике приходится свидетельствовать подлинность подписей должностных лиц на банковских карточках. При этом нотариус проверяет правоспособность организации и полномочия должностных лиц, имеющих право распоряжения счетом юридического лица.

§ 3. Свидетельствование верности перевода

В соответствии со ст. 81 Основ законодательства РФ о нотариате нотариус свидетельствует верность перевода с одного языка на другой, если он владеет соответствующими языками. Если нотариус не владеет соответствующими языками, перевод может быть сделан переводчиком, подлинность подписи которого свидетельствует нотариус. В отличие от ранее действовавшего законодательства, нотариус свидетельствует подлинность подписи не обязательно известного ему переводчика. Вместе с тем нотариус должен располагать

информацией о знании переводчиком соответствующих языков, что может подтверждаться дипломами, сертификатами о специальном образовании и квалификации. Перечня документов, подтверждающих образовательный уровень переводчика, в законодательстве не имеется. При оценке возможности привлечения лица к участию в переводе документа нотариус должен исходить из общего принципа разумности. Так, для перевода небольшого по объему и несложного по содержанию документа (например, свидетельства о рождении) вполне достаточно, если переводчик подтвердит свои знания языка аттестатом (свидетельством) об окончании национальной школы, в которой преподавание велось на двух языках. Как правило, в качестве переводчиков участие при совершении нотариальных действий принимают специалисты, работающие в специальных бюро по переводам, в том числе при торгово-промышленных палатах.

Какие существуют способы свидетельствования верности перевода и подлинности подписи переводчика?

Основы законодательства РФ о нотариате не регламентируют порядок свидетельствования верности перевода и свидетельствования подлинности подписи переводчика. Они содержат лишь указание о возможности совершения таких нотариальных действий. Процедура их совершения определена Методическими [рекомендациями](#) по совершению отдельных видов нотариальных действий нотариусами Российской Федерации, утвержденными Приказом Минюста РФ от 15 марта 2000 г. N 91. Согласно [п. 40](#) Методических рекомендаций, если при совершении нотариального действия (удостоверении сделки, свидетельствовании верности копии и т.д.) одновременно совершается и перевод на другой язык, то перевод и подлинный текст могут помещаться на одной странице, разделенной вертикальной чертой таким образом, чтобы подлинный текст помещался на левой стороне, а перевод - на правой. Переводится весь текст документа, в том числе подписи и печати. Если перевод совершается переводчиком, его подпись помещается под переводом. Удостоверительная надпись излагается под текстами документа и перевода с него.

Перевод, помещенный на отдельном от подлинника листе, прикрепляется к подлинному документу с соблюдением положений, когда удостоверяемые, выдаваемые или свидетельствуемые нотариусом документы изложены на нескольких отдельных листах. В этом случае документ и его перевод прошиваются, а листы нумеруются. Количество прошитых листов заверяется подписью нотариуса с приложением его печати.

Таким образом, Методические [рекомендации](#) допускают два способа перевода документа, а также свидетельствования подлинности перевода на документе:

- последовательный перевод (оригинал, а затем его перевод);
- параллельный перевод (одновременное изложение оригинала текста и его перевода на листах бумаги, разделенных вертикальной чертой посередине).

§ 4. Удостоверение фактов

1. Общие положения. В соответствии со [ст. 35](#) Основ нотариусы удостоверяют следующие факты:

- факт нахождения гражданина в живых;
- факт нахождения гражданина в определенном месте;
- тождественность гражданина с лицом, изображенным на фотографии, время предъявления документов;
- факт принятия решений органами юридического лица;
- тождественность собственноручной подписи инвалида по зрению с факсимильным воспроизведением его собственноручной подписи, проставленным с помощью средства механического копирования;
- время предъявления документов.

Несмотря на то, что в [ст. 35](#) Основ изменений не внесено, [ст. 84.1](#) предусмотрено удостоверение тождественности собственноручной подписи инвалида по зрению с факсимильным воспроизведением его собственноручной подписи, проставленным с помощью средства механического копирования.

В подтверждение права удостоверения перечисленных фактов нотариусом выдаются соответствующие свидетельства ([ст. 46](#) Основ).

Формы свидетельств утверждены [Приказом](#) Минюста России от 27 декабря 2016 г. N 313 "Об утверждении форм реестров регистрации нотариальных действий, нотариальных свидетельств, удостоверительных надписей на сделках и свидетельствуемых документах и порядка их оформления".

Эти действия относятся к довольно редко встречающимся в нотариальной практике. Удостоверение всех перечисленных фактов входит в компетенцию только нотариусов (работающих в государственных нотариальных конторах, а также занимающихся частной практикой) и должностных лиц консульских учреждений. Должностные лица органов исполнительной власти совершать эти нотариальные действия не вправе даже при отсутствии в населенном пункте нотариуса.

Перечень фактов, которые могут удостоверить вышеназванные лица, является исчерпывающим и расширительному толкованию не подлежит. К примеру, автору пришлось столкнуться с удостоверенным нотариусом фактом отсутствия юридического лица по зарегистрированному юридическому адресу. В судебном порядке такое нотариальное действие было признано недействительным.

Нельзя также в порядке удостоверения фактов свидетельствовать факт нахождения юридического лица в

определенном месте, хотя следует отметить, что необходимость в удостоверении такого рода фактов в практике существует, поэтому целесообразно было бы расширить указанный перечень.

2. Удостоверение факта нахождения гражданина в живых. Удостоверение факта нахождения гражданина в живых производится на основании [ст. 82](#) Основ.

Необходимость в удостоверении данного факта возникает чаще всего в случаях, когда возникают споры, связанные с получением алиментов, сумм в возмещение ущерба, а также пенсий, пособий и иных средств на содержание. Например, гражданин Н. получал от гражданки М. денежные суммы в возмещение ущерба, причиненного ему в результате автомобильной аварии, происшедшей по вине М. Должница, проживающая в другом городе, заявила судебному приставу о том, что кредитор умер, в связи с чем ущерб перестал возмещаться.

В целях защиты своих прав Н. может удостоверить в нотариальном порядке факт нахождения его в живых.

Гражданам, выехавшим на постоянное жительство за пределы Российской Федерации, ежегодное продление перевода (выплаты) пенсии производится при условии представления один раз в год в Пенсионный фонд РФ или орган, осуществляющий пенсионное обеспечение гражданина на территории Российской Федерации, документа, подтверждающего факт нахождения его в живых.

Документ, подтверждающий факт нахождения гражданина в живых, выдается нотариусом на территории Российской Федерации либо компетентным органом (должностным лицом) иностранного государства ([п. 29](#) Положения о порядке выплаты пенсий гражданам, выезжающим (выехавшим) на постоянное жительство за пределы РФ (утв. Постановлением Правительства РФ от 8 июля 2002 г. N 510)).

Удостоверение факта нахождения в живых несовершеннолетних производится по просьбе их законных представителей (родителей, усыновителей, опекунов и попечителей), а также учреждений и организаций, на попечении которых находится несовершеннолетний.

Факт нахождения гражданина в живых может быть установлен как при явке гражданина к нотариусу, так и вне помещения нотариальной конторы. Вне помещения нотариальной конторы данный факт удостоверяется, как правило, в случаях, когда гражданин, факт нахождения в живых которого необходимо засвидетельствовать, по болезни, инвалидности или другой уважительной причине не может явиться в помещение нотариальной конторы.

Для удостоверения факта нахождения гражданина в живых нотариусу заинтересованным лицом подается соответствующее заявление, которое может быть как письменным, так и устным.

На основании поданного заявления нотариус устанавливает личность гражданина по удостоверяющему ее документу, обычно по паспорту.

В подтверждение факта нахождения в живых нотариус выдает заинтересованному в этом лицу соответствующее свидетельство. В свидетельстве кроме самого факта нахождения в живых нотариус отражает, где этот факт был засвидетельствован. Если данное нотариальное действие совершалось вне помещения нотариальной конторы, об этом также указывается в свидетельстве.

Свидетельство об удостоверении факта нахождения гражданина в живых оформляется в двух экземплярах, один из которых выдается заинтересованному лицу, а второй хранится в делах нотариуса.

3. Удостоверение факта нахождения гражданина в определенном месте. В соответствии со [статьей 83](#) Основ законодательства о нотариате, нотариус либо должностное лицо консульского учреждения по просьбе гражданина удостоверяет факт нахождения его в определенном месте.

Чаще всего такие факты удостоверяются по делам, связанным с получением алиментов и иных средств на содержание.

Например, к нотариусу обратилась гражданка Ч. с просьбой оказать ей помощь в следующей ситуации: она обратилась в суд с иском о взыскании алиментов на содержание сына с бывшего супруга, проживающего в г. Тюмени. Отец ребенка уплывать алименты отказался, заявив в суде, что ребенок фактически проживает с ним в Тюмени и никогда после развода супругов не жил в Екатеринбурге. Фактически же ребенок проживает с матерью и в настоящее время также находится в Екатеринбурге.

В данном случае нотариус может удостоверить факт нахождения ребенка в определенном месте. Удостоверенный факт будет иметь доказательственное значение в суде наряду с иными документами, подтверждающими проживание ребенка в городе Екатеринбурге.

Для удостоверения данного факта нотариусу заинтересованным лицом подается соответствующее заявление, которое может быть как устным, так и письменным. Нотариус, установив личность гражданина, факт нахождения которого в определенном месте необходимо удостоверить, выдает свидетельство об удостоверении указанного факта.

Удостоверение факта нахождения в определенном месте несовершеннолетнего производится по просьбе его законных представителей (родителей, усыновителей, опекунов, попечителей), а также учреждений и организаций, на попечении которых находится несовершеннолетний.

Данный факт может быть удостоверен как в помещении нотариальной конторы, так и вне ее. В последнем случае в свидетельстве указывается конкретное место (адрес), где находился гражданин.

Свидетельство об удостоверении факта нахождения гражданина в определенном месте оформляется в двух экземплярах, один из которых хранится в делах нотариуса, а второй выдается лицу, заинтересованному в удостоверении названного факта.

4. Удостоверение тождественности личности гражданина с лицом, изображенным на фотографии. Удостоверение тождественности личности гражданина с лицом, изображенным на представленной этим гражданином фотографической карточке, производится в соответствии со [ст. 84](#) Основ. Для совершения указанного нотариального действия заинтересованное лицо подает нотариусу соответствующее заявление, которое может быть как устным, так и письменным. Нотариус, установив личность обратившегося на основании документов, удостоверяющих ее (как правило, паспорт), должен убедиться, что именно явившийся к нему гражданин изображен на представленной фотографической карточке.

О факте тождественности гражданина с лицом, изображенным на этой фотокарточке, выдается соответствующее свидетельство. При этом фотографическая карточка помещается (пришивается или приклеивается) в верхнем левом углу выдаваемого свидетельства, скрепляется подписью и печатью нотариуса. Печать должна помещаться частично на фотографической карточке, а частично - на свидетельстве.

Указанное свидетельство выдается в двух экземплярах, один из которых остается в делах нотариуса.

5. Удостоверение тождественности собственноручной подписи инвалида по зрению с факсимильным воспроизведением его собственноручной подписи, проставленным с помощью средства механического копирования. На основании [ст. 14.1](#) Федерального закона от 24 ноября 1995 г. N 181-ФЗ "О социальной защите инвалидов в Российской Федерации" (с изменениями и дополнениями) при осуществлении кредитной организацией операций по приему, выдаче, размену, обмену наличных денежных средств либо при осуществлении юридическим лицом, не являющимся кредитной организацией, или индивидуальным предпринимателем, операций по приему, выдаче наличных денежных средств инвалид по зрению вправе использовать при участии в осуществлении указанных операций факсимильное воспроизведение его собственноручной подписи, проставляемое с помощью средства механического копирования.

В целях реализации указанного права инвалид по зрению при осуществлении кредитной организацией операций по приему, выдаче, размену, обмену наличных денежных средств либо при осуществлении субъектом хозяйственной деятельности операций по приему, выдаче наличных денежных средств представляет:

- 1) документ, удостоверяющий личность;
- 2) нотариальное свидетельство об удостоверении тождественности собственноручной подписи инвалида по зрению с факсимильным воспроизведением его собственноручной подписи, выданное в порядке, установленном законодательством о нотариате;
- 3) справку, подтверждающую факт установления инвалидности по зрению и выданную федеральным государственным учреждением медико-социальной экспертизы, по форме, утвержденной уполномоченным федеральным органом исполнительной власти.

В соответствии со [ст. 84.1](#) Основ нотариус удостоверяет тождественность собственноручной подписи инвалида по зрению с факсимильным воспроизведением его собственноручной подписи, проставленным с помощью средства механического копирования. Собственноручная подпись инвалида по зрению и факсимильное воспроизведение его собственноручной подписи проставляются инвалидом по зрению в присутствии нотариуса. Нотариусом выдается свидетельство об удостоверении тождественности собственноручной подписи инвалида по зрению с факсимильным воспроизведением его собственноручной подписи.

Механизм удостоверения тождественности собственноручной подписи с факсимильным воспроизведением [Основами](#) не определен. Приказом Минюста России от 27 декабря 2016 г. N 313 "Об утверждении форм реестров регистрации нотариальных действий, нотариальных свидетельств, удостоверительных надписей на сделках и свидетельствуемых документах и порядка их оформления" установлена [форма N 3.16](#) для данного вида нотариального действия. Собственноручная подпись и факсимильное воспроизведение собственноручной подписи проставляются лицом, являющимся инвалидом по зрению, в свидетельстве после текста перед словами "Зарегистрировано в реестре: N".

Если лицо, являющееся инвалидом по зрению, не может сделать собственноручную подпись (указать фамилию, имя, отчество (при наличии), то в свидетельстве перед словами "Зарегистрировано в реестре: N" допускается проставление подписи (кратко) и ее факсимильное изображение.

Представляется, что для совершения указанного нотариального действия заинтересованное лицо должно подать нотариусу соответствующее заявление, которое может быть как устным, так и письменным. Нотариус устанавливает личность обратившегося на основании необходимых документов.

Поскольку совершение данного нотариального действия связано с определенной спецификой личности, нотариусу должны быть представлены доказательства того, что обратившееся лицо является инвалидом по зрению: справку, подтверждающую факт установления инвалидности по зрению и выданную федеральным государственным учреждением медико-социальной экспертизы, по форме, утвержденной уполномоченным федеральным органом исполнительной власти.

После этого нотариус выдает вышеупомянутое свидетельство, в котором воспроизводится собственноручная подпись инвалида по зрению и факсимильный оттиск этой подписи.

Указанное свидетельство выдается в двух экземплярах, один из которых остается в делах нотариуса.

По мнению автора, указанное нотариальное действие будет крайне редким в нотариальной практике. Даже человек с хорошим зрением выполняет собственноручные подписи, отличные одна от другой. Инвалиду по зрению и вовсе сложно совершить абсолютно тождественную подпись. Очевидно, и впредь будет более распространено использование института рукоприкладчиков.

6. Удостоверение факта принятия решений органами управления юридического лица. В соответствии с п. 3 ст. 67.1 ГК принятие общим собранием участников хозяйственного общества решения и состав участников общества, присутствовавших при его принятии, подтверждаются в отношении:

1) публичного акционерного общества лицом, осуществляющим ведение реестра акционеров такого общества и выполняющим функции счетной комиссии;

2) непубличного акционерного общества путем нотариального удостоверения или удостоверения лицом, осуществляющим ведение реестра акционеров такого общества и выполняющим функции счетной комиссии;

3) общества с ограниченной ответственностью путем нотариального удостоверения, если иной способ (подписание протокола всеми участниками или частью участников; с использованием технических средств, позволяющих достоверно установить факт принятия решения; иным способом, не противоречащим закону) не предусмотрен уставом такого общества либо решением общего собрания участников общества, принятым участниками общества единогласно.

В развитие указанного правила в Основях появилась ст. 103.10, вступившая в действие с 1 января 2015 г. Данной [статьей](#) урегулирован не только порядок принятия общим собранием участников общества, но и решений иных органов управления юридического лица.

По просьбе лица, организующего проведение собрания или заседания органа управления юридического лица, в соответствии с законодательством и учредительными документами юридического лица нотариус присутствует при проведении собрания или заседания органа управления юридического лица и выдает свидетельство об удостоверении факта принятия решения органом управления юридического лица и о составе участников (членов) этого органа, присутствовавших при принятии данного решения. Нотариус отказывает в удостоверении факта принятия решения, ничтожность которого очевидна для нотариуса в момент выдачи свидетельства.

Нотариус для установления факта принятия решения органом управления проверяет правоспособность юридического лица, определяет компетенцию органа управления юридического лица в части принятия решения, наличие кворума на собрании или заседании и на основании подсчета голосов, представленного счетной комиссией или иным уполномоченным на подсчет голосов лицом, наличие необходимого количества голосов для принятия решения в соответствии с законодательством и учредительными документами юридического лица.

Лицо, обратившееся к нотариусу для удостоверения факта принятия решения органом управления юридического лица, представляет следующие документы:

1) учредительные документы;

2) внутренний документ юридического лица, устанавливающий порядок проведения собрания или заседания (при его наличии);

3) решение уполномоченного лица или решение органа управления юридического лица о проведении собрания или заседания и об утверждении соответствующей повестки дня;

4) документ, подтверждающий полномочия обратившегося лица по организации собрания или заседания, если такие полномочия не следуют из других представленных документов;

5) предусмотренный законом документ с перечнем лиц, имеющих право на участие в собрании или заседании;

6) иные документы, необходимые для определения компетенции органа управления юридического лица и кворума собрания или заседания.

В целях подтверждения состава участников (членов) органа управления юридического лица, присутствовавших при принятии решения, нотариус устанавливает их личность, полномочия, а также их право на участие в собрании или заседании.

Нотариус не проверяет соблюдение порядка созыва собрания или заседания органа управления юридического лица.

Удостоверяя указанный факт, нотариус выдает соответствующее свидетельство. Свидетельство выдается в двух экземплярах, один из которых остается в делах нотариуса.

7. Удостоверение времени предъявления документов. В соответствии со ст. 85 Основ нотариусы и должностные лица консульских учреждений удостоверяют время предъявления им документов.

По сравнению с удостоверением иных фактов, удостоверение времени предъявления документов распространено в нотариальной практике значительно больше других. Совершается это нотариальное действие на основании заявления (устного или письменного) заинтересованного лица. Нотариус по общим правилам

должен установить личность обратившегося. Документы, время предъявления которых необходимо удостоверить, могут быть самыми различными. Наиболее часто для удостоверения времени предъявления нотариусам представляются документы в целях защиты авторских прав обратившихся лиц. Это могут быть описания изобретений и рационализаторских предложений, сценарии кинофильмов, тексты литературных произведений: книг, а также отдельных стихов, песен и т.п.; иногда - тексты диссертаций.

Для удостоверения времени предъявления документ должен быть представлен нотариусу в двух экземплярах, один из которых после удостоверения времени предъявления документа остается в делах нотариуса. Если документ изложен на нескольких страницах, он должен быть прошнурован и пронумерован (самим заинтересованным гражданином либо нотариусом) и скреплен печатью нотариуса. Если документ по каким-либо причинам невозможно изготовить в двух экземплярах, с него может быть снята копия (обычно ксерокопия). В этом случае в делах нотариуса остается копия документа, а подлинный его экземпляр выдается заинтересованному лицу.

На обоих экземплярах документа выполняется удостоверительная надпись.

Если одним и тем же лицом одновременно предъявлено несколько документов, то удостоверительная надпись совершается на каждом из них. Нотариальный тариф взывается также за удостоверение времени предъявления каждого документа.

В практике совершения данного нотариального действия возникали вопросы: может ли нотариус удостоверить время предъявления документа, изложенного на иностранном языке?

Нет сомнений, что для удостоверения времени предъявления нотариусу может быть представлен документ, текст которого изложен на иностранном языке. Необходим ли предварительный перевод этого документа на русский язык, если нотариус не владеет языком изложения текста документа? Представляется, что необходимости в этом не имеется. Нотариус, удостоверяя время предъявления документа, не удостоверяет при этом фактов, изложенных в документе. Он лишь подтверждает, что документ представлен ему в конкретное время (год, месяц, число, часы, минуты) определенным гражданином, личность которого нотариусом установлена. Единственное, что необходимо учитывать при совершении подобного нотариального действия - это обеспечение абсолютной идентичности двух представленных нотариусу документов, один из которых должен остаться в его делах. В случае незнания нотариусом языка, на котором изложен текст документа, проверка идентичности вряд ли возможна, особенно при большом объеме текста документа. По всей вероятности, эта проблема может быть разрешена следующим образом: в делах нотариуса должна остаться ксерокопия документа, изготовленная самим нотариусом; подлинный экземпляр документа, по общему правилу, выдается заинтересованному лицу.

§ 5. Передача заявлений физических и юридических лиц

1. Общие положения. В соответствии со [ст. 86](#) Основ нотариус передает заявления и (или) иные документы физических и юридических лиц другим физическим и юридическим лицам. В состав передаваемых документов включается сопроводительное письмо нотариуса.

Документы на бумажном носителе могут быть переданы лично под расписку, направлены по почте заказным письмом с уведомлением о вручении или переданы с использованием технических средств, в том числе информационно-телекоммуникационных сетей. В последнем случае нотариус осуществляет изготовление электронного документа на основании представленного документа на бумажном носителе в порядке, установленном [ст. 103.8](#) Основ, и формирует пакет электронных документов, подписанных квалифицированной электронной подписью нотариуса.

Электронные документы физических или юридических лиц, подписанные квалифицированными электронными подписями соответствующих лиц, могут передаваться нотариусом другим физическим или юридическим лицам путем создания пакета электронных документов, подписанных квалифицированной электронной подписью нотариуса, и передачи его с использованием информационно-телекоммуникационных сетей. Электронные документы принимаются к передаче при условии, что квалифицированная электронная подпись лица, от которого исходят электронные документы, проверена и подтверждена принадлежность данной подписи этому лицу в соответствии с Федеральным [законом](#) от 6 апреля 2011 г. N 63-ФЗ "Об электронной подписи".

Сведения, которые содержатся в заявлениях физических лиц и юридических лиц о внесении сведений, предусмотренных Федеральным [законом](#) от 26 октября 2002 г. N 127-ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)", в Единый федеральный реестр сведений о банкротстве, а также сведений, предусмотренных Федеральным [законом](#) от 8 августа 2001 г. N 129-ФЗ "О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей", в Единый федеральный реестр сведений о фактах деятельности юридических лиц, передаются нотариусу на бумажных носителях, вносятся в указанные реестры путем переноса этих сведений на бумажных носителях в указанные реестры. Внесенные таким образом сведения подписываются квалифицированной электронной подписью нотариуса <1>.

<1> Федеральный закон от 29 декабря 2014 г. N 457-ФЗ (подробнее см. [гл. 10](#)).

Расходы по оплате услуг организаций почтовой связи или иных третьих лиц, связанные с передачей документов, оплачивает лицо, обратившееся за совершением нотариального действия.

По просьбе лица, обратившегося за совершением нотариального действия, нотариус выдает свидетельство о направлении документов адресату, в том числе в случае невозможности их передачи с указанием причин невозможности их передачи, а после получения подтверждения получения адресатом переданных документов - свидетельство о передаче документов.

В статье не случайно не приводится какого-либо перечня оснований для выполнения указанного нотариального действия: эти основания могут быть самыми разными, как разным может быть и содержание передаваемых заявлений. Причем, по мере развития и совершенствования гражданского законодательства и гражданско-правовых отношений количество ситуаций, в которых требуется передать заявление того или иного содержания заинтересованному лицу, постоянно увеличивается. В большинстве случаев такие заявления касаются механизма совершения сделок имущественного характера.

Наиболее часто в нотариальной практике передача заявления сопряжена с оформлением сделок по отчуждению недвижимого имущества.

Так, в соответствии со [ст. 250](#) ГК РФ при продаже доли в праве общей собственности постороннему лицу остальные участники долевой собственности имеют преимущественное право покупки продаваемой доли по цене, за которую она продается, и на прочих равных условиях, кроме случая продажи с публичных торгов, а также случаев продажи доли в праве общей собственности на земельный участок собственником части расположенного на таком земельном участке здания или сооружения либо собственником помещения в указанных здании или сооружении. Подобное правило применяется и при заключении договора мены доли в праве общей собственности на какое-либо имущество или имущественное право. При этом собственник отчуждаемой доли обязан известить в письменной форме остальных участников долевой собственности о своем намерении продать (обменять) принадлежащую ему долю. Как правило, сособственники лица, отчуждающего свою долю, добровольно представляют нотариусу заявления об отказе от права преимущественного приобретения этой доли. Возникают, однако, случаи, когда получение такого согласия становится затруднительным: собственник продавца отчуждаемой доли в праве общей собственности на имущество уклоняется от явки к нотариусу для подписания соответствующего документа, либо, даже явившись в нотариальную контору, отказывается дать письменное заявление об отказе от преимущественного права приобретения доли, хотя устно заявляет об отсутствии возражений против совершения сделки и о своем нежелании приобрести отчуждаемую долю. В этом случае возможно оформление передачи ему заявления, которым продавец официально поставит сособственника в известность о своих намерениях. Содержание передаваемого заявления в части изложения намерений заявителя носит, в известной степени, произвольный характер, однако тем не менее отражение ряда сведений в нем является необходимым условием совершения сделки. Так, в подобном заявлении обязательно должны быть указаны все существенные условия договора, который собственник имущества намерен заключить. При этом помимо существенных условий, которые названы таковыми в законодательстве, необходимо указать все те условия, относительно которых между сторонами сделки достигнуто соглашение. Так, в заявлении обязательно должен быть назван предмет продажи (мены); адрес нахождения имущества, доля в общей собственности на которое отчуждается; цена, по которой доля продается либо наименование конкретного имущества, на которое она обменивается; при продаже доли с рассрочкой (отсрочкой) уплаты покупной цены - сроки этой уплаты; могут быть определены и иные условия сделки, которые стороны определили для себя как существенные. В заявлении следует также определить срок ответа на него. Если участники долевой собственности не приобретут отчуждаемую долю в праве общей собственности на недвижимое имущество в течение месяца со дня извещения, собственник вправе произвести отчуждение своей доли любому лицу. Вручение сособственнику соответствующего заявления будет являться важным доказательством его информированности о состоявшейся сделке.

Нотариальной практике также широко известна процедура передачи заявления при отмене доверенности. В соответствии с [п. 1 ст. 189](#) ГК РФ лицо, выдавшее доверенность и впоследствии отменившее ее, обязано известить об отмене лицо, которому доверенность выдана, а также известных ему третьих лиц, для представительства перед которыми дана доверенность.

Необходимость передачи заявления может возникнуть при передоверии полномочий. [Пунктом 2 ст. 187](#) ГК РФ предусмотрено, что лицо, передавшее полномочия другому лицу, должно известить об этом в разумный срок выдавшее доверенность лицо и сообщить ему необходимые сведения о лице, которому переданы полномочия. Неисполнение этой обязанности возлагает на передавшее полномочия лицо ответственность за действия лица, которому оно передало полномочия, как за свои собственные.

Хотя механизм такого извещения законодательством не определен, передача заявления в данном случае уместна и правомерна. В передаваемом заявлении следует по возможности указать реквизиты отменяемой

доверенности (когда, кем и по какому реестру она удостоверена), кратко описать содержание отмененных полномочий, а также предложить представителю возвратить имеющийся у него экземпляр доверенности.

Ныне действующее законодательство (**ГК РФ, Основы**) значительно расширило круг сделок и юридически значимых действий, при совершении которых возможно, а иногда и необходимо, оформлять передачу заявлений.

На основании **ст. 86.1** Основ при нотариальном удостоверении договора об ипотеке, договора, влекущего за собой возникновение ипотеки в силу закона, стороны вправе обратиться к нотариусу, удостоверившему такие договоры, для представления нотариусом заявления о государственной регистрации таких договоров и иных документов, предусмотренных федеральными законами и иными нормативными правовыми актами, в орган регистрации прав.

После государственной регистрации права на недвижимое имущество нотариус передает сторонам зарегистрированный договор или в случае, если в соответствии с федеральным законом регистрация договора не осуществляется, иной документ, подтверждающий регистрацию права.

Нотариус или помощник нотариуса представляет заявление о погашении регистрационной записи об ипотеке в Едином государственном реестре недвижимости по нотариально удостоверенному договору об ипотеке в случае:

- 1) совместного обращения залогодателя и залогодержателя;
- 2) обращения залогодержателя;
- 3) обращения залогодателя и представления следующих документов:

- нотариально удостоверенный договор, обязательства по которому обеспечены залогом, нотариально удостоверенный договор о залоге, которые содержат условие о возможности обращения взыскания на заложенное имущество во внесудебном порядке (нотариально удостоверенный договор, обязательства по которому обеспечены залогом, или нотариально удостоверенный договор о залоге и нотариально удостоверенное соглашение об обращении взыскания на заложенное имущество во внесудебном порядке);

- документ, подтверждающий исполнение залогодателем обеспеченного залогом обязательства, подписанный залогодержателем и содержащий обязательно также информацию о суммах и датах получения исполнения в счет погашения обязательств должника по соответствующему договору;

- закладная, содержащая отметку владельца закладной об исполнении обеспеченного ипотекой обязательства в полном объеме, в случае, если права залогодержателя удостоверены закладной.

В случае обращения залогодателя с заявлением о погашении регистрационной записи об ипотеке в Едином государственном реестре недвижимости нотариус направляет уведомление залогодержателю в порядке, установленном Федеральным **законом** от 16 июля 1998 г. N 102-ФЗ "Об ипотеке (залоге недвижимости)" или **Законом** Российской Федерации от 29 мая 1992 г. N 2872-1 "О залоге", по адресу, указанному залогодержателем в договоре об ипотеке или в договоре, влекущем за собой возникновение ипотеки в силу закона, а в случае, если права залогодержателя удостоверены закладной, по указанному в закладной адресу лица, являющегося законным владельцем закладной.

В случае непредставления залогодержателем возражений по истечении 14 дней со дня получения им уведомления, предусмотренного **ч. 4 настоящей статьи**, нотариус подает заявление о погашении регистрационной записи об ипотеке в Едином государственном реестре недвижимости.

Согласно **ст. 86.2** Основ нотариус, удостоверивший сделку, выдавший свидетельство или совершивший исполнительную надпись об оставлении залогодержателем заложенного имущества за собой, на основании которых подлежит государственной регистрации право на недвижимое имущество или сделка с ним, по просьбе лиц, обратившихся за совершением соответствующего нотариального действия, представляет заявление о государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним с приложением иных необходимых для совершения регистрационных действий документов в орган регистрации прав. Если иное не согласовано с лицами, обратившимися за совершением нотариального действия, нотариус, совершивший нотариальное действие, получает выписку из Единого государственного реестра недвижимости, удостоверяющую государственную регистрацию возникновения или перехода прав на недвижимое имущество, документы, выдаваемые органом регистрации прав, и передает их указанным лицам.

Документы, необходимые для представления на государственную регистрацию прав на недвижимое имущество и сделок с ним, представляются нотариусу лицами, обратившимися за совершением нотариального действия.

Порядок представления документов на государственную регистрацию устанавливается Федеральным **законом** от 13 июля 2015 г. N 218-ФЗ "О государственной регистрации недвижимости".

При подписании заявления о государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним, а также осуществлении иных действий, предусмотренных настоящей **статьей**, нотариус выступает от своего имени в интересах лиц, от имени и по поручению которых совершено нотариальное действие. Полномочия нотариуса осуществляются без доверенности.

В случае представления заявления о государственной регистрации прав на недвижимое имущество и

сделок с ним с приложением иных необходимых для совершения регистрационных действий документов в орган регистрации прав в соответствии с настоящей [статьей](#) в электронной форме нотариус, совершивший нотариальное действие, получает документы, выданные органом регистрации прав, в электронной форме и выдает их лицу, обратившемуся за совершением соответствующего нотариального действия, по его просьбе в электронной форме или в форме документов на бумажных носителях посредством удостоверения равнозначности документов на бумажных носителях электронным документам.

2. Порядок передачи заявлений. Порядок оформления передачи заявления весьма несложен. Заявления представляются нотариусу не менее чем в двух экземплярах, один из которых остается на хранении у нотариуса, а второй и остальные (в зависимости от количества физических и юридических лиц, заинтересованных в передаваемой информации) пересылаются по почте с обратным уведомлением. Значительно реже требуемое заявление передается заинтересованному лицу под расписку лично нотариусом. Это связано с тем, что, как правило, заявления передаются именно в тех случаях, когда адресат не может или не желает встречаться с лицом, передающим заявление, а также уклоняется от явки к нотариусу. Тем не менее возможность подобного способа передачи заявлений также предусмотрена [ст. 86 Основ](#). Заявления могут передаваться также с использованием телефакса, компьютерных сетей и иных технических средств. Лица, обратившиеся к нотариусу за совершением данного нотариального действия, помимо государственной пошлины (тарифа) несут расходы, связанные с использованием технических средств. При передаче заявления по почте они оплачивают почтовые расходы.

Заявление направляется адресату с сопроводительным письмом нотариуса. Один экземпляр сопроводительного письма остается в делах нотариуса вместе с экземпляром передаваемого заявления. На хранящемся в нотариальной конторе экземпляре сопроводительного письма указывается реестровый номер, за которым зарегистрирована передача заявления, и сумма взысканной за совершение нотариального действия государственной пошлины (тарифа). В реестре регистрации нотариальных действий в графе "содержание нотариального действия" данное действие отражается как "передача заявления".

По просьбе лица, подавшего заявление, ему выдается свидетельство о передаче заявления. Один экземпляр свидетельства при этом также остается в делах нотариуса. Поскольку выдача свидетельства о передаче заявления не является обязательной и производится только по желанию лица, его передающего (в отличие, например, от выдачи свидетельства о принятии документов на хранение), она должна оформляться в виде отдельного нотариального действия с особой регистрацией в реестре регистрации нотариальных действий и отдельным взысканием государственной пошлины (тарифа). Свидетельство о передаче заявления может выдаваться как одновременно с передачей заявления, так и в любое время после его передачи. В первом случае в свидетельстве о передаче заявления отражаются только сведения о времени получения нотариусом заявления и направления его лицу, указанному в заявлении, а также содержание заявления. Во втором случае в свидетельстве, кроме того, дополнительно может быть указано еще и время получения ответа на заявление, содержание этого ответа, либо тот факт, что к назначенному в заявлении сроку ответа не последовало.

Нотариус осуществляет представление документов на государственную регистрацию юридического лица и индивидуального предпринимателя.

Нотариус, засвидетельствовавший подлинность подписи на заявлении, уведомлении или сообщении о государственной регистрации юридического лица, индивидуального предпринимателя, по просьбе лица, обратившегося за совершением соответствующего нотариального действия, представляет в форме электронных документов заявление и иные необходимые документы в орган, осуществляющий государственную регистрацию юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, в соответствии с Федеральным [законом](#) от 8 августа 2001 г. N 129-ФЗ "О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей". Нотариус, совершивший нотариальное действие, получает документы, выданные органом, осуществляющим государственную регистрацию юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, в форме электронных документов, и выдает их лицу, обратившемуся за совершением соответствующего нотариального действия, по его просьбе в форме электронных документов или в форме документов на бумажных носителях на основании удостоверения равнозначности документов на бумажных носителях электронным документам (подробнее см. [гл. 10](#)).

§ 6. Совершение протестов векселей

1. Законодательное регулирование вексельного обращения. Основными нормативными актами, регулирующими вексельное обращение на территории Российской Федерации, в настоящее время являются:

Единообразный [закон](#) о переводном и простом векселе, утвержденный Женевской вексельной конвенцией N 358, подписанной 7 июня 1930 г., вступившей в силу с 1 января 1934 г. (далее - Единообразный закон);

[Положение](#) о переводном и простом векселе, введенное в действие Постановлением Центрального Исполнительного Комитета и Совета Народных Комиссаров СССР от 7 августа 1937 г. N 104/1341 "О введении в действие Положения о переводном и простом векселе" (далее - Положение);

Федеральный закон от 11 марта 1997 г. N 48-ФЗ "О переводном и простом векселе" (далее - Федеральный закон). Данным **Законом** признано утратившим силу **Постановление** Президиума Верховного Совета РСФСР от 24 июня 1991 г. N 1451-1 "О применении векселя в хозяйственном обороте РСФСР" и, соответственно, утвержденное им **Положение** о переводном и простом векселе 1991 г. Применение данного **Положения** и без того представлялось недостаточно бесспорным, поскольку Президиум Верховного Совета РСФСР полномочиями по самостоятельному изданию нормативных актов не обладал.

2. Общая характеристика векселя. Форма векселя. Вексель является письменным документом. Это требование вытекает из **Положения**, подтвержденного также и Федеральным **законом**, согласно которому вексель должен быть составлен только на бумаге (бумажном носителе).

Однако стоит упомянуть о том, что Постановлением Федеральной комиссии по ценным бумагам и фондовому рынку от 21 марта 1996 г. N 5 было утверждено **Положение** об обращении бездокументарных простых векселей на основе учета прав их держателей. Согласно этому **Положению** предусматривался выпуск в обращение бездокументарных простых векселей. В случае неисполнения плательщиком обязательств по оплате предъявленного ему бездокументарного векселя векселедержатель на основании выданного ему подтверждения права требования, расписки о получении уведомления плательщиком и других документов обязывался осуществить протест в порядке, установленном законодательством Российской Федерации. Названный документ противоречит требованиям **Положения** о переводном и простом векселе и **Федерального закона**, поэтому совершение подобных протестов недопустимо, ибо, как уже отмечалось, вексель не может существовать вне письменной формы. Только письменная форма может породить вексельные правоотношения.

В 2002 г. указанное **Постановление** было отменено.

Поскольку действующим законодательством (**ст. ст. 1 и 75 Положения**) провозглашен принцип свободы языка, на котором составлен вексель, допустимо написание векселей как на русском, так и на иностранных языках, а также смешение разных языков на одном векселе. В случае если нотариус не знает языка, на котором выполнен вексель, перевод векселя должен быть сделан соответствующим переводчиком.

Текст векселя может быть написан от руки (при этом не имеет значения, каким цветом пасты, чернил, туши и т.п. он выполнен) либо воспроизведен с применением механических средств оргтехники. Для составления векселя могут быть использованы также специальные вексельные бланки. **Постановлением** Правительства РФ от 26 сентября 1994 г. N 1094 "Об оформлении взаимной задолженности предприятий и организаций векселями единого образца и развитии вексельного обращения" было предусмотрено введение с 1 ноября 1994 г. на территории Российской Федерации для использования в хозяйственном обороте бланков простого и переводного векселя единого образца.

Хотя на практике для совершения протестов нотариусам чаще представляются векселя данного установленного образца, однако выдача векселей на бланках иной формы либо вообще без применения бланков ни **Положением**, ни Федеральным **законом** не запрещена и не исключена, поэтому представляется, что нотариус не вправе отказать в совершении протеста по векселю, отличающемуся от приведенных образцов, если при этом соблюдены и правильно исполнены все необходимые реквизиты векселя.

В соответствии со **ст. 75 Положения** простой вексель должен содержать следующие реквизиты:

- вексельная метка (наименование "вексель", включенное в текст документа и выраженное на том языке, на котором документ составлен);
- простое и ничем не обусловленное обещание (простой вексель) либо предложение (переводный вексель) уплатить определенную сумму;
- указание срока платежа. Вексель, срок платежа по которому не указан, рассматривается как подлежащий оплате в срок по предъявлению;
- указание места, в котором должен быть совершен платеж. При отсутствии данного указания местом платежа и вместе с тем местом жительства плательщика считается:
 - а) место составления (простой вексель);
 - б) место, обозначенное рядом с плательщиком (переводный вексель);
- наименование того, кому или приказу кого платеж должен быть совершен;
- указание даты и места составления векселя. Если место составления векселя не указано, он признается подписанным в месте, обозначенном рядом с наименованием векселедателя;
- подпись векселедателя.

Переводный вексель (кроме указанных реквизитов должен содержать еще один - наименование того, кто должен платить по нему (**ст. 1 Положения**)).

Документ, в котором отсутствует хотя бы один из перечисленных реквизитов, не имеет силы векселя и не может быть принят нотариусом к совершению протеста.

Вексельное обязательство (вексельный приказ). Вексельное обязательство должно быть безусловным, т.е. не связанным с наступлением какого-либо события, выполнением каких-либо условий и т.п., в противном случае вексель является недействительным.

Вексель может содержать только денежное обязательство, никаких других обязательств в векселе

указываться не должно (например, передача товаров).

Примером может служить [Постановление](#) Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 9 июня 1998 г. N 7033/97. Президиум ВАС РФ рассмотрел протест заместителя Председателя ВАС РФ на Постановление Федерального арбитражного суда Московского округа от 13 ноября 1997 г. по делу N А40-18283/97-62-268 Арбитражного суда г. Москвы.

Президиум установил следующее. Общество с ограниченной ответственностью "Инновационный центр" обратилось в Арбитражный суд г. Москвы с иском к закрытому акционерному обществу "Группа Росшина" о взыскании 1 000 000 000 руб. долга по векселю и 4 000 000 руб. процентов и пеней, предусмотренных [п. 48](#) Положения о переводном и простом векселе.

До принятия решения истец в порядке, предусмотренном [ст. 37](#) Арбитражного процессуального кодекса РФ, увеличил размер исковых требований и просил взыскать 26 666 667 руб. процентов и пеней ввиду изменения периода просрочки платежа. Решением от 16 июля 1997 г. в иске было отказано. Постановлением апелляционной инстанции от 15 сентября 1997 г. решение оставлено без изменения. Однако Федеральный арбитражный суд Московского округа Постановлением от 13 ноября 1997 г. решение и постановление отменил, исковые требования удовлетворил полностью.

В протесте заместителя Председателя ВАС РФ предлагалось постановление суда кассационной инстанции отменить, оставив в силе решение и постановление первой и апелляционной инстанций.

Президиум признал протест подлежащим удовлетворению по следующим основаниям.

Как следовало из материалов дела, ООО "Инновационный центр" посредством индоссаumenta приобрело простой вексель ЗАО "Группа Росшина" N 915173, составленный 7 февраля 1997 г. со сроком платежа по предъявлению, но не ранее 25 марта 1997 г., по которому ответчик обязался уплатить 1 000 000 000 руб., с условием оплаты только шинной продукцией.

Данное условие включено в текст бланка векселя и расположено перед подписью лица, выдавшего вексель.

Предъявленный в установленный срок к платежу спорный вексель не был оплачен по мотиву отсутствия со стороны ответчика обещания уплатить определенную денежную сумму, так как документ содержит специально оговоренное обязательство о поставке шинной продукции на указанную в нем сумму.

Принимая постановление, суд кассационной инстанции исходил из того, что иск заявлен на основании документа, обозначенного как простой вексель, содержащего все обязательные для простого векселя обозначения, а включение в документ условия о погашении задолженности в неденежной форме следует считать ненаписанным. Однако такой вывод нельзя признать правомерным.

Согласно [п. 2 ст. 75](#) Положения о переводном и простом векселе вексель удостоверяет простое и ничем не обусловленное обещание уплатить определенную сумму, причем ценная бумага является строго формальным документом, содержащим исчерпывающий перечень реквизитов.

Излишние сведения, включенные в вексельный текст и обуславливающие предложение уплатить вексельную сумму, несовместимы с природой векселя.

В данном случае содержащаяся пометка об оплате векселя только шинной продукцией удостоверяет не денежное обязательство, а обязательство по передаче шинной продукции на определенную сумму.

Это обстоятельство подтверждается гарантией к вышеуказанному векселю от 7 февраля 1997 г. N 60-2/2, где ответчик гарантирует оплату своего векселя шинной продукцией в ассортименте со своих складов в Московском регионе по отпускным ценам заводов-изготовителей, зафиксированным на дату предъявления векселя.

При таких условиях документ, представленный истцом и названный им векселем, следует рассматривать как долговое письменное обязательство, а правоотношения сторон в этом случае регулируются нормами гражданского права.

Следовательно, суд первой инстанции обоснованно не признал спорный документ векселем ввиду дефекта формы.

Учитывая изложенное и руководствуясь [ст. ст. 187 - 189](#) Арбитражного процессуального кодекса РФ, Президиум ВАС РФ постановил Постановление Федерального арбитражного суда Московского округа от 13 ноября 1997 г. по делу N А40-18283/97-62-268 Арбитражного суда г. Москвы отменить. Решение от 16 июля 1997 г. и постановление апелляционной инстанции от 15 сентября 1997 г. Арбитражного суда г. Москвы по тому же делу было оставлено в силе.

Сумма векселя может быть выражена не только в рублях, но и в иностранной валюте. Векселедатель по такому векселю должен иметь лицензию на совершение валютных операций.

Денежная сумма по векселю может быть указана как цифрами, так и прописью, а также и цифрами, и прописью. В случае расхождения между суммой, указанной цифрами, и суммой прописью предпочтение отдается сумме, обозначенной прописью.

Вексель не должен заключать в себе условия об уплате процентов. Условие о процентах в векселе считается ненаписанным. Исключения составляют векселя, выданные сроком платежа "по предъявлению" или

"во столько-то времени от предъявления". Вексельный процент выплачивается в размере учетной ставки, установленной Банком России.

Исчисляются проценты со дня составления векселя, если в самом векселе не указана иная дата.

Срок платежа. Значение этого реквизита состоит в том, что с наступлением срока платежа связаны другие сроки, в частности срок для принесения протеста, срок исковой давности и др.

Положением предусмотрено четыре вида сроков платежа.

"По предъявлении". В этом случае день предъявления является и днем платежа. По принципу "по предъявлении" оплачивается также вексель, срок платежа по которому не указан.

Вексель сроком платежа "по предъявлении" должен быть предъявлен к платежу в течение одного года со дня его составления.

Например, вексель, составленный 1 марта 2014 г. со сроком платежа "по предъявлении" без каких-либо дополнительных оговорок, должен быть предъявлен к оплате до 1 марта 2015 г.

Вместе с тем этот годичный срок может быть сокращен или удлинен векселедателем. Так, векселедатель может установить, что вексель со сроком платежа "по предъявлении" не может быть предъявлен к платежу ранее определенного срока. В таком случае срок для предъявления начинается с этого срока.

Например, векселедателем установлен следующий срок платежа по векселю, составленному 20 марта 2014 г.: "По предъявлении, но не ранее чем через 60 дней от составления". В данном случае годичный срок для предъявления начнет течь не с 20 марта 2014 г., а только с 20 мая 2014 г.

Или: вексель, выданный 10 января 2014 г., в котором указано, что он подлежит предъявлению не ранее 10 апреля 2014 г. Начальным моментом течения годичного срока для предъявления векселя будет являться 10 апреля 2014 г.

"Во столько-то времени от предъявления". Вексель с таким сроком платежа также должен быть предъявлен к оплате в течение одного года со дня его составления, если в самом векселе не оговорено иное.

Срок платежа по таким векселям исчисляется от даты акцепта по переводному векселю либо от момента проставления датированной отметки о предъявлении (так называемой визы) по простому векселю.

"Во столько-то времени от составления". В отношении таких векселей необходимо бывает исчислить срок платежа. Порядок исчисления срока платежа зависит от того, как определен в векселе период времени от даты (днями или месяцами).

Если период времени от даты определен днями, то срок платежа считается наступившим в последний день из указанного числа дней. При этом день составления векселя в срок не включается (п. 73 Положения).

Например, срок платежа по векселю, выданному 1 марта 2014 г., указан следующим образом: "Через 10 дней от составления". Срок для наступления платежа в данном случае начинается течь со 2 марта 2014 г. и истекает 11 марта 2014 г. Эта дата и будет являться датой платежа по векселю.

Если период времени от даты определен месяцами, срок считается наступившим в соответствующий день того месяца, в который должен быть произведен платеж.

Например, срок платежа по векселю, составленному 5 марта 2014 г., указан таким образом: "Через шесть месяцев от составления". В этом случае срок платежа по векселю наступит 5 сентября 2014 г.

При отсутствии в последнем месяце срока соответствующего дня срок платежа наступает в последний день этого месяца (п. 36 Положения).

Так, если течение, к примеру, трехмесячного срока началось 31 августа 2014 г., то срок платежа наступает 30 ноября 2014 г., поскольку в ноябре 30 дней.

Если период времени от даты определен неделями, он рассматривается как определенный соответствующим числом дней. Период времени от даты, определенный годом или частями года, рассматривается как определенный соответствующим числом месяцев.

"Срок на определенный день". Данный срок обозначается точной календарной датой (число, месяц, год), например: "...обязуюсь уплатить 2 марта 2014 г."

Срок платежа по векселю может быть выражен только одним из названных способов. Указание какого-либо иного срока платежа влечет за собой недействительность векселя.

Место платежа. Обычно в качестве места платежа по векселю указывается место жительства плательщика (физического лица) или место нахождения плательщика (юридического лица). Однако векселедатель может указать место платежа, отличное от места жительства либо нахождения плательщика (домицилированный вексель). Домицилиантами (т.е. лицами, которые назначены плательщиками) чаще всего выступают банки, в которых хранятся денежные средства векселедателя.

Например, простой вексель выдан ООО "Квадра", получателю по векселю - ООО "Зенит", местом платежа указан "Мост-банк". Данный вексель является домицилированным, он должен быть предварительно акцептован "Мост-банком".

При отсутствии особого указания о месте, в котором должен быть совершен платеж, местом платежа считается место составления векселя.

Наименование первого векселедержателя. Это указание, кому или приказу кого должен быть совершен

платеж. Действующее законодательство не допускает выдачу векселей на предъявителя, такие векселя являются недействительными.

Вексельная дата. Время составления векселя определяется точной календарной датой (цифрами или прописью). Место составления векселя обозначается, как правило, названием населенного пункта.

При отсутствии особого указания место составления векселя считается и местом платежа, и вместе с тем местом жительства векселедателя.

Подпись векселедателя. Вексель должен быть подписан векселедателем рукописным способом. Механическое воспроизведение подписи недопустимо.

От имени юридического лица вексель подписывается руководителем либо представителем, действующим на основании доверенности. В бланке простого векселя, форма которого утверждена Постановлением Правительства РФ от 26 сентября 1994 г., предусмотрена подпись главного бухгалтера предприятия-векселедателя. Вместе с тем подписание векселя главным бухгалтером не предусмотрено ни Положением, ни Федеральным законом, поэтому факт наличия или отсутствия данной подписи не влечет никаких юридических последствий.

Установление обстоятельств выдачи векселя и проверка законности его выдачи в компетенцию нотариуса не входит, равно как и не входит в его обязанности выяснение, кем именно подписан вексель.

Президиум ВАС РФ 3 февраля 1998 г. рассмотрел протест заместителя Генерального прокурора Российской Федерации на решение от 31 мая 1996 г., Постановление апелляционной инстанции от 4 февраля 1997 г. Арбитражного суда Самарской области по делу N 107/23 и Постановление Федерального арбитражного суда Поволжского округа от 18 марта 1997 г. по тому же делу (Постановление Президиума ВАС РФ N 6006/97).

Президиум установил следующее.

Акционерное общество открытого типа "Самараагропроммехмонтаж" обратилось в Арбитражный суд Самарской области с иском о признании недействительным договора новации обязательств от 10 апреля 1995 г., заключенного с Самарским филиалом международного коммерческого банка "Мегаполисбанк", и простого векселя от 5 апреля 1995 г. N 129046.

Решением от 31 мая 1996 г. договор новации и вексель признаны недействительными, поскольку подписаны генеральным директором акционерного общества с превышением полномочий.

Постановлением апелляционной инстанции от 4 февраля 1997 г. решение суда оставлено без изменения. Федеральный арбитражный суд Поволжского округа постановлением от 18 марта 1997 г. оставил указанные судебные акты без изменения.

В протесте заместителя Генерального прокурора Российской Федерации предлагалось все судебные акты в части признания векселя недействительным отменить и дело в этой части направить на новое рассмотрение.

Президиум постановил, что протест подлежит удовлетворению частично по следующим основаниям.

Как видно из материалов дела, Самарский филиал международного коммерческого банка "Мегаполисбанк" по кредитному договору от 18 августа 1994 г. N 10 предоставил товариществу с ограниченной ответственностью "Аризона" кредит в сумме 260 000 000 руб. со сроком возврата до 17 ноября 1994 г.

Акционерным обществом открытого типа "Самараагропроммехмонтаж" было выдано заемщику гарантийное письмо на сумму 250 000 000 руб. без указания даты и номера кредитного договора, которое гарантом рассматривалось как проект.

В апреле 1995 г. акционерное общество и Самарский филиал Мегаполисбанка заключают договор новации обязательств, которым прекращают действие кредитного договора от 18 августа 1994 г. N 10 и гарантии акционерного общества, а взамен обязательств заемщика по кредитному договору и гаранта по гарантийному письму акционерное общество обязывается выдать банку два простых векселя на общую сумму 2 000 000 000 руб. с уплатой 100% годовых за все время их обращения.

Фактически 5 апреля 1995 г. был выдан один простой вексель на указанную сумму.

Договор новации обоснованно признан арбитражным судом недействительным. Признание же недействительным векселя на основании ст. ст. 168 и 174 ГК РФ является ошибочным.

С момента выдачи векселя действия участников вексельного оборота регламентируются нормами вексельного права.

Акционерное общество открытого типа "Самараагропроммехмонтаж" выдало простой вексель N 129046 с соблюдением требований ст. 75 Положения о переводном и простом векселе, который посредством ряда индоссаментов перешел к Сберегательному банку РФ.

Оснований для признания его недействительным вследствие дефекта формы не имелось. Подписание векселя неуполномоченным лицом не влечет недействительности векселя. Такой вексель действителен, что следует из ст. ст. 77 и 7 Положения о переводном и простом векселе.

Президиум ВАС РФ постановил: решение от 31 мая 1996 г., постановление апелляционной инстанции от 4 февраля 1997 г. Арбитражного суда Самарской области по делу N 107/23 и постановление Федерального арбитражного суда Поволжского округа от 18 марта 1997 г. в части признания недействительным векселя от 5 апреля 1995 г. N 129046 отменить. В иске акционерному обществу открытого типа "Самараагропроммехмонтаж"

в этой части отказать. В остальной части судебные акты оставить без изменения.

3. Протест векселя. Общие положения о протесте векселей. Протест векселя - это акт официального (публичного) удостоверения ряда юридических фактов вексельного права.

Достаточно широко распространено мнение, что в Российской Федерации совершение вексельных протестов относится исключительно к компетенции нотариусов. Однако это мнение вряд ли следует признать правильным. Действующее российское законодательство, не говоря уже о международном, вообще не называет орган либо лицо, правомочное совершать вексельные протесты. **Положением** провозглашен лишь принцип публичности их составления. Учитывая это, можно отметить, что нотариальный акт протеста вполне может быть заменен, к примеру, совместным актом векселедателя и векселедержателя, составленным в письменной форме и подтверждающим тот или иной факт вексельного права. Публичностью обладает также простое письмо векселедателя векселедержателю о неплатежеспособности. Однако чаще всего протесты совершаются именно в нотариальном порядке. Иного, чем нотариальный порядок, очевидно, не может быть в случаях, когда векселедатель уклоняется от официального признания того или иного факта.

Некоторые векселя в случае наличия в них особых оговорок освобождаются от совершения протестов по ним. В соответствии со **ст. 46** Положения векселедатель, индоссант или авалист могут посредством включенной в документ и подписанной оговорки "оборот без издержек", "без протеста" или всякой иной равнозначущей оговорки ("без расходов") освободить векселедержателя от совершения протеста.

Если такая оговорка включена векселедателем, то она имеет силу в отношении всех лиц, подписавших вексель (авалистов, индоссантов).

Если оговорка включена индоссантом или авалистом - она имеет силу только в отношении его самого.

Следует помнить, что в соответствии с Федеральным **законом** Российская Федерация, субъекты РФ, городские, сельские поселения и другие муниципальные образования имеют право обязываться по переводному и простому векселю только в случаях, специально предусмотренных федеральным законом (на настоящий момент такого закона не имеется).

2. Виды протестов векселей. Чаще всего на практике нотариусам приходится составлять такие общеизвестные протесты векселей, как протест в неплатеже, неакцепте и недатировании акцепта. Вместе с тем из **Положения** вытекает возможность и необходимость совершения значительно большего числа видов протестов и актов о протестах.

Протест в неплатеже - это удостоверение факта несовершения платежа по векселю в срок. Данный вид протеста возможен как по простому, так и по переводному векселю. Протест в неплатеже может быть совершен в зависимости от ситуации против акцептанта (домцилианта).

Протест в неакцепте - это удостоверение факта несовершения акцепта векселя. Он совершается в случае, если плательщик (трассат) вообще отказывается принять вексель. Этот вид протеста возможен только по переводному векселю.

Протест в недатировании акцепта - это удостоверение факта отказа поставить дату акцепта. Указанный протест совершается в случае, если плательщик не возражает против оплаты векселя и подтвердил это акцептом, но не указал при этом дату акцепта. Протест возможен только по переводному векселю.

Протест в недатировании визы - то же, что и протест в недатировании акцепта, но применим к простому векселю, это удостоверение факта отказа проставить дату совершения отметки о первом предъявлении векселя сроком платежа "во столько-то времени от предъявления".

Протест в невизировании - это удостоверение факта отказа проставить отметку о первом предъявлении векселя сроком платежа "во столько-то времени от предъявления".

Протест в невыдаче подлинника векселя - это удостоверение факта отказа лица, являющегося хранителем подлинника векселя, выдать этот подлинник законному держателю копии векселя. Данный протест возможен в отношении как простого, так и переводного векселя.

Протест в ненахождении трассата в месте платежа - это удостоверение факта отсутствия плательщика (трассата) в месте платежа.

3. Сроки для предъявления векселя к протесту и совершения протеста векселя. Согласно **ст. 44** Положения отказ в акцепте или в платеже должен быть удостоверен актом, составленным в публичном порядке (протест в неакцепте или в неплатеже).

Протест в неакцепте должен быть совершен в сроки, установленные для предъявления к акцепту. Если в случае, предусмотренном в **первом абзаце ст. 24** (плательщик может потребовать, чтобы вексель был вторично ему предъявлен на следующий день после первого предъявления), первое предъявление имело место в последний день срока, то протест еще может быть совершен на следующий день.

Протест в неплатеже переводного векселя сроком на определенный день или во столько-то времени от составления или предъявления должен быть совершен в один из двух рабочих дней, которые следуют за днем, в который переводный вексель подлежит оплате. Если дело идет о векселе сроком по предъявлению, протест должен быть совершен в порядке, указанном в предыдущем **абзаце** для совершения протеста в случае неакцепта.

Протест в неакцепте освобождает от предъявления к платежу и от протеста в неплатеже.

В случае прекращения платежей плательщиком, независимо от того, акцептовал ли он вексель или нет, или в случае безрезультатного обращения взыскания на имущество плательщика, векселедержатель может осуществлять принадлежащие ему права лишь после предъявления векселя плательщику для оплаты и после совершения протеста.

В случае объявления несостоятельным плательщика, независимо от того, акцептовал ли он вексель или нет, а также в случае объявления несостоятельным векселедателя по векселю, не подлежащему акцепту, для осуществления векселедержателем принадлежащих ему прав достаточно предъявления судебного определения об объявлении несостоятельности.

На основании [ст. 53](#) Положения по истечении сроков, установленных:

- для предъявления переводного векселя сроком по предъявлении или во столько-то времени от предъявления;

- для совершения протеста в неакцепте или в неплатеже;

- для предъявления к платежу в случае оговорки "оборот без издержек", векселедержатель теряет свои права против индоссантов, против векселедателя и против других обязанных лиц, за исключением акцептанта.

В случае непредъявления к акцепту в срок, обусловленный векселедателем, векселедержатель лишается принадлежащих ему прав, возникающих как вследствие неплатежа, так и вследствие неакцепта, если только из содержания условия не вытекает, что векселедатель предполагал освободить себя только от ответственности за акцепт.

Если срок на предъявление обусловлен в индоссаменте, то ссылаться на него может только индоссант.

В соответствии со [ст. 54](#) Положения, если предъявлению переводного векселя или совершению протеста в установленные сроки мешает непреодолимое препятствие (законодательное распоряжение какого-либо государства или другой случай непреодолимой силы), то эти сроки удлиняются.

Векселедержатель обязан без задержки известить своего индоссанта о случае непреодолимой силы и сделать на переводном векселе или на добавочном листе отметку об этом извещении, указав его дату и поставив свою подпись; в остальном применяются следующие правила. Векселедержатель должен известить своего индоссанта и векселедателя о неакцепте или о неплатеже в течение четырех рабочих дней, следующих за днем протеста или, в случае оговорки "оборот без издержек", за днем предъявления. Каждый индоссант должен в течение двух рабочих дней, которые следуют за днем получения им извещения, сообщить своему индоссанту о полученном им извещении, с указанием наименований и адресов тех, кто послал предшествующие извещения и так далее, восходя до векселедателя.

Указанные выше сроки текут с момента получения предшествующего извещения.

После прекращения действия непреодолимой силы векселедержатель должен без задержки предъявить вексель к акцепту или к платежу и, если будет нужно, совершить протест.

Если действие непреодолимой силы продолжается свыше тридцати дней после срока платежа, то для осуществления регресса не являются необходимыми ни предъявление векселя, ни совершение протеста.

Для переводных векселей сроком по предъявлении или во столько-то времени от предъявления тридцатидневный срок течет с того дня, в который векселедержатель известил своего индоссанта о непреодолимой силе; это извещение может последовать и до истечения срока для предъявления векселя; для переводных векселей сроком во столько-то времени от предъявления тридцатидневный срок увеличивается на срок от предъявления, указанный в переводном векселе.

Непреодолимой силой не считаются обстоятельства, касающиеся лично векселедержателя или того, кому он поручил предъявление векселя или совершение протеста.

Векселедатель по простому векселю обязан так же, как и акцептант по переводному векселю ([ст. 78](#) Положения).

Простые векселя сроком во столько-то времени от предъявления должны быть предъявлены векселедателю для отметки в сроки. Переводные векселя, подлежащие оплате в определенный срок от предъявления, должны быть предъявлены к акцепту в течение одного года со дня их выдачи, если указанный векселедателем этот срок не сокращен либо не увеличен.

Срок от предъявления течет со дня отметки, подписанной векселедателем на векселе. Отказ векселедателя поставить датированную отметку удостоверяется протестом ([ст. 25](#)), дата которого служит начальным моментом для течения срока от предъявления.

Каковы особенности совершения протестов индоссированных векселей?

Вексель является оборотным документом, поэтому вексельным законодательством предусмотрен определенный порядок передачи векселей. Наиболее часто передача векселей производится посредством индоссаментов, т.е. специальной передаточной надписи, которая совершается, как правило, на оборотной стороне векселя. Вместе с тем индоссамент может быть совершен также и на лицевой стороне векселя, а также на подшитом к нему листе (аллонже), являющемся в этом случае неотъемлемой частью векселя. В соответствии

со ст. 11 Положения всякий переводный вексель, даже выданный без прямой оговорки о приказе, может быть передан посредством индоссамента. Лицо, передающее вексель путем совершения такой надписи, называется индоссантом, а получающее вексель - ремитентом.

Посредством индоссамента может быть передан как простой, так и переводный вексель. Все права по переданному посредством индоссамента векселю переходят к новому держателю векселя. Если векселедатель поместил в переводном векселе слова "не приказу" или какое-либо равнозначащее выражение, то документ может быть передан лишь с соблюдением формы и с последствиями обыкновенной цессии. Таким образом индоссамент считается запрещенным.

Индоссамент может быть совершен даже в пользу плательщика, независимо от того, акцептовал ли он вексель или нет, либо в пользу векселедателя, либо в пользу всякого другого обязанного по векселю лица. Эти лица могут, в свою очередь, индоссировать вексель любому лицу, в том числе векселедателя, акцептанту, плательщику, авалисту.

Индоссамент должен быть простым и ничем не обусловленным. Всякое ограничивающее его условие считается ненаписанным. Частичный индоссамент векселя недействителен.

Существует несколько видов индоссаментов: полный, бланковый, инкассовый.

Полный (или именной индоссамент) содержит прямое указание на лицо, кому или по чьему приказу должен быть совершен платеж по векселю. Бланковый индоссамент состоит из одной лишь подписи индоссанта и не указывает лица, которому переуступается вексель (индоссамент на предъявителя). Векселедержатель, имеющий вексель с бланковым индоссаментом, может:

- указать в качестве нового векселедержателя себя или другое лицо;
- написать новый бланковый индоссамент;
- индоссировать вексель на какое-либо другое лицо;
- передать вексель третьему лицу без индоссамента.

Индоссант, поскольку не оговорено обратное, отвечает за акцепт и за платеж. Он может воспретить новый индоссамент; в таком случае он не несет ответственности перед теми лицами, в пользу которых вексель был после этого индоссирован.

Инкассовый индоссамент - это передаточная надпись, по которой принимающее вексель лицо вправе произвести только взыскание по векселю.

Лицо, у которого находится переводный вексель, рассматривается как законный векселедержатель, если оно основывает свое право на непрерывном ряде индоссаментов, даже если последний индоссамент является бланковым. Зачеркнутые индоссаменты считаются при этом ненаписанными. Когда за бланковым индоссаментом следует другой индоссамент, то лицо, подписавшее последний, считается приобретшим вексель по бланковому индоссаменту. При совершении протестов индоссированных векселей нотариусу исключительно важно удостовериться в непрерывности индоссаментов.

Если индоссамент содержит оговорку "валюта к получению", "на инкассо", "как доверенному" или всякую иную оговорку, имеющую в виду простое поручение, векселедержатель может осуществлять все права, вытекающие из переводного векселя, но индоссировать его он может только в порядке препоручения. Обязанные лица могут в таком случае заявлять против векселедержателя только такие возражения, которые могли бы быть противопоставлены индоссанту.

Поручение, которое содержится в препоручительном индоссаменте, не прекращается вследствие смерти препоручителя или наступления его недееспособности.

Если индоссамент содержит оговорку "валюта в обеспечение", "валюта в залог", или всякую иную оговорку, имеющую в виду залог, векселедержатель может осуществлять все права, вытекающие из переводного векселя, но поставленный им индоссамент имеет силу лишь в качестве препоручительного индоссаментов.

Обязанные лица не могут заявлять против векселедержателя возражений, основанных на их личных отношениях к индоссанту, если только векселедержатель, получая вексель, не действовал сознательно в ущерб должнику.

Индоссамент, совершенный после срока платежа, имеет те же последствия, что и предшествующий индоссамент. Однако индоссамент, совершенный после протеста в неплатеже или после истечения срока, установленного для совершения протеста, имеет последствия лишь обыкновенной цессии. Поскольку обратное не будет доказано, недатированный индоссамент считается совершенным до истечения срока, установленного для совершения протеста.

Вправе ли нотариус совершить протест простого векселя в неплатеже против авалиста или индоссанта?

Аваль - это специальное вексельное поручительство, посредством которого полностью или частично гарантируется платеж по векселю. Лицо, совершившее аваль (авалист), принимает ответственность за выполнение обязательств акцептантом, векселедателем или индоссантом. Авалирование векселей регулируется п. п. 30 - 32 Положения о переводном и простом векселе.

Платеж по переводному векселю может быть обеспечен полностью или в части вексельной суммы

посредством аваля, платеж по простому векселю может быть обеспечен авалем полностью. Это обеспечение дается третьим лицом или даже одним из лиц, подписавших вексель.

Аваль дается на самом векселе или на добавочном листе; он может быть дан и на отдельном листе, с указанием места его выдачи. Он выражается словами "считать за аваль" или всякой иной равнозначной формулой; он подписывается тем, кто дает аваль.

Для аваля достаточно одной лишь подписи, поставленной авалистом на лицевой стороне векселя, если только эта подпись не поставлена плательщиком или векселедателем.

В авале должно быть указано, за чей счет он дан. При отсутствии такого указания он считается данным за векселедателя.

Авалист отвечает так же, как и тот, за кого он дал аваль. Его обязательство действительно даже в том случае, если то обязательство, которое он гарантировал, окажется недействительным по какому бы то ни было основанию, иному, чем дефект формы.

Оплачивая переводный вексель, авалист приобретает права, вытекающие из переводного векселя, против того, за кого он дал гарантию, и против тех, которые в силу переводного векселя обязаны перед этим последним.

Действующим законодательством не предусмотрена возможность совершения протеста векселя против авалиста или индоссанта. К авалисту или индоссанту возможно только предъявление соответствующего иска векселедержателем. Авалист, индоссант и векселедатель солидарно отвечают перед векселедержателем и являются содолжниками. Однако ответственность содолжников по векселю отличается от общей солидарной ответственности по иным гражданско-правовым обязательствам. В соответствии с [п. 1 ст. 325 ГК РФ](#) исполнение солидарной обязанности полностью одним из должников освобождает остальных должников от исполнения кредитор. Должник, исполнивший солидарную обязанность, имеет право регрессного требования к остальным должникам в равных долях за вычетом доли, падающей на него самого. Согласно [п. 47](#) Положения о переводном и простом векселе векселедержатель имеет право предъявления иска ко всем этим лицам, к каждому в отдельности и ко всем вместе, не будучи принужден соблюдать при этом последовательность, в которой они обязались. Такое же право принадлежит каждому, подписавшему переводный вексель, после того как он его оплатил.

Иск, предъявленный к одному из обязанных, не препятствует предъявлению исков к другим, даже если они обязаны после первоначального ответчика.

4. Порядок совершения протеста векселя. Неоплаченный вексель представляется нотариусу векселедержателем либо уполномоченным им лицом, подающим при этом нотариусу соответствующее заявление.

При этом следует иметь в виду, что в заявлении с просьбой опротестовать вексель может быть указана меньшая сумма долга, чем в самом векселе (в том случае, если часть долга уже уплачена). Протест при этом совершается на взыскание суммы, указанной в заявлении, т.е. фактической задолженности.

Поскольку вексель является ценной бумагой, векселедержатель вправе потребовать с нотариуса расписку в его получении, и нотариус обязан выдать ему такую расписку ([п. 21](#) Правил нотариального делопроизводства).

Нотариус не вправе совершить протест в неплатеже (неакцепте и др.) при отсутствии векселя. Не совершаются протесты по копиям векселей. В этом случае может быть совершен только протест в передаче подлинника векселя.

Получив вексель для совершения протеста, нотариус должен тщательным образом проверить соответствие предъявленного документа требованиям вексельного законодательства, форме и реквизитам векселя. Если вексель составлен надлежащим образом, в день его принятия нотариус предъявляет плательщику или третьему лицу (домицилианту) соответствующее требование (о платеже, акцепте и др.).

Действующим законодательством не регламентирована форма требования, поэтому она может быть как письменной, так и устной. Письменное требование составляется в произвольной форме. Не установлен законодательством также и способ вручения требования. Представляется, что письменное требование следует передавать, по меньшей мере, по телеграфу, учитывая, что обычная почтовая связь вряд ли может быть признана достаточно надежной. Наиболее распространенной является практика личного вручения требования нотариусом (или иным работником конторы) плательщику. Эта практика вполне оправдала себя в современных экономических и социальных условиях.

Если после предъявления требования плательщик произведет платеж по векселю (нотариусу или векселедержателю), нотариус, не производя протеста, возвращает вексель плательщику с удостоверительной надписью на самом векселе о получении платежа. При этом факт платежа должен быть абсолютно достоверен. Недостаточно одного заявления о намерении произвести платеж, недостаточно и факта выставления к счету платежного поручения. Платежный документ обязательно должен содержать отметку банка о перечислении денежных средств со счета плательщика, либо деньги должны быть выплачены наличными средствами.

Если плательщиком сделана отметка об акцепте на переводном векселе либо проставлена датированная отметка о его предъявлении, вексель возвращается векселедержателю без протеста.

Если на требование произвести платеж (акцепт и т.д.) плательщик (домицилиант) отвечает отказом, нотариусом составляется акт о протесте. При этом необходимо отличать момент совершения протеста от момента составления акта о протесте. Вексель считается протестованным с момента отметки об этом на самом векселе, скрепленной печатью и подписью нотариуса. Протест должен быть совершен в указанные выше сроки, акт же о протесте может быть составлен позднее (специальных сроков для этого не установлено). О составлении акта о протесте также делается соответствующая отметка на векселе.

В акте о протесте векселя в неплатеже должны быть указаны причины неоплаты по векселю (чаще всего такой причиной является неплатежеспособность). Акт о протесте векселя совершается нотариусом на обороте векселя либо на отдельном листе. В последнем случае он подшивается к векселю. Акт о протесте составляется в двух экземплярах, один из которых остается в делах нотариуса вместе с копией опротестованного векселя.

Некоторые вопросы, касающиеся делопроизводства нотариуса при совершении протестов векселей, регламентированы Правилами нотариального делопроизводства (п. п. 162 - 166). Согласно указанным [Правилам](#) заявление о совершении вексельного протеста регистрируется в день поступления в журнале регистрации входящей корреспонденции.

Подлинные векселя, прилагаемые к заявлению, принимаются нотариусом под расписку, в которой указываются дата принятия векселей, количество принятых векселей и индивидуальные признаки каждого векселя. Расписка заверяется подписью и оттиском печати нотариуса с воспроизведением Государственного герба РФ.

Возврат подлинных векселей, принятых нотариусом, векселедержателю также производится под расписку, которая помещается в дело.

К материалам по протесту векселя приобщается изготовленная нотариусом копия векселя.

Копия векселя, приобщаемая к делам нотариуса, должна отражать любые записи, произведенные на векселе в процессе предъявления требования по векселю или его опротестования, в том числе: проставленную акцептантом подпись или дату акцепта, проставленную векселедателем датированную отметку, отметку нотариуса о совершенном протесте, надпись нотариуса о получении платежа по векселю.

К документам по протесту векселя приобщаются все документы, связанные с предъявлением требований лицу, обязанному по векселю, или опротестованием векселя, включая копию векселя, экземпляр составленного нотариусом протеста векселя, документы (или их копии), подтверждающие полномочия представителей, правоспособность юридического лица, и т.д.

Производство по протесту конкретного векселя считается оконченным после приобщения к документам вексельного протеста документов, свидетельствующих об отказе обязанного по векселю лица выполнить предъявленное нотариусом требование (копии векселя с отметкой нотариуса о совершенном протесте и экземпляра протеста векселя) или о выполнении предъявленного нотариусом требования (копии векселя с подписью акцептанта, проставленной датированной отметкой или датой акцепта, надписью нотариуса о получении платежа по векселю, документа, подтверждающего возвращение обязанным лицом акцептованного экземпляра векселя или подлинника векселя).

Производство по протесту конкретного векселя прекращается в связи с отказом нотариуса совершить нотариальное действие - осуществить вексельный протест, если лицо, обратившееся за протестом векселя, не устранило препятствия, послужившие основанием к отказу в совершении данного нотариального действия, указанный отказ не обжалован в судебном порядке или решение суда не обязывает нотариуса совершить указанное нотариальное действие.

5. Исполнение обязательства по векселю. В соответствии с Федеральным [законом](#) от 11 марта 1997 г. N 48-ФЗ "О переводном и простом векселе" по требованиям, основанным на протесте векселей в неплатеже, неакцепте и недатировании акцепта, совершенном нотариусом в отношении физического лица, юридического лица или индивидуального предпринимателя, выдается судебный приказ и производится исполнение по правилам, предусмотренным [ГПК РФ](#). Исполнительным документом при этом будет являться именно судебный приказ.

Названным Федеральным [законом](#) не определено, каким именно судом (общей юрисдикции либо арбитражным) выносится такой приказ.

5 февраля 1998 г. Пленумом ВС РФ и Пленумом ВАС РФ было принято совместное [Постановление](#) N 3/1 "О некоторых вопросах применения Федерального закона "О переводном и простом векселе". Данным [Постановлением](#) дано разъяснение, что заявления о выдаче судебного приказа на взыскание задолженности по опротестованному векселю должны рассматриваться судами общей юрисдикции независимо от субъектного состава участников вексельного обязательства. Иск же о взыскании задолженности по требованиям, основанным на протесте векселя, предъявляется в суд общей юрисдикции либо в арбитражный суд в соответствии с подведомственностью, установленной процессуальным законодательством (уже в зависимости от субъектного состава участников вексельного обязательства).

§ 7. Принятие в депозит денежных сумм и ценных бумаг

1. Внесение должником денежных сумм и ценных бумаг в депозит нотариуса. В соответствии со [ст. 87](#) Основ нотариус в случаях, предусмотренных гражданским законодательством Российской Федерации, а также соглашением между должником и кредитором принимает от должника в депозит денежные суммы и ценные бумаги для передачи их кредитору. О поступлении денежных сумм и ценных бумаг нотариус извещает кредитора и по его требованию выдает ему причитающиеся денежные суммы и ценные бумаги, если иное не установлено соглашением между должником и кредитором.

Депозит в нотариальной практике - это передача на хранение денег или ценных бумаг, подлежащих по наступлении определенных условий возврату внесшему их лицу или передаче по его указанию другому лицу.

Согласно [ст. 327](#) ГК РФ должник вправе внести причитающиеся с него деньги или ценные бумаги в депозит нотариуса, если обязательство не может быть исполнено должником вследствие:

- 1) отсутствия кредитора или лица, уполномоченного им принять исполнение, в месте, где обязательство должно быть исполнено;
- 2) недееспособности кредитора и отсутствия у него представителя;
- 3) очевидного отсутствия определенности по поводу того, кто является кредитором по обязательству, в частности в связи со спором по этому поводу между кредитором и другими лицами;
- 4) уклонения кредитора от принятия исполнения или иной просрочки с его стороны.

Перечень оснований для передачи денег и ценных бумаг в депозит, установленный настоящей [статьей](#), является исчерпывающим.

Внесение денежной суммы или ценных бумаг в депозит нотариуса считается исполнением обязательства.

Проверка оснований, по которым должник не может исполнить свое обязательство перед кредитором, в обязанности нотариуса не входит. Однако с учетом того, что [ст. 327](#) ГК РФ установлен исчерпывающий перечень оснований, по которым должник может исполнить обязательство путем внесения денег в депозит нотариуса без согласия кредитора, причины исполнения обязательства данным способом должны быть указаны самим должником, вынужденным избрать такой способ исполнения обязательства.

Помимо оснований передачи денег в депозит нотариуса, установленных законом, существует также договорное основание для этой операции.

Соглашением между кредитором и должником может быть предусмотрена обязанность должника исполнить обязательство по передаче денег или ценных бумаг путем внесения долга в депозит нотариуса.

Внесение денежной суммы или ценных бумаг в депозит нотариуса или суда считается исполнением обязательства.

Для передачи в депозит должник подает нотариусу соответствующее заявление. Хотя форма заявления законодательством не определена, в интересах нотариуса желательно и целесообразно принимать заявления, сделанные в письменной форме, поскольку в заявлении должны быть указаны наименование должника и кредитора, а также место их жительства (для юридических лиц - место нахождения). Проверка этих сведений на нотариуса законодательством также не возложена, выяснение их является обязанностью лица, имеющего намерение передать деньги или ценные бумаги в депозит нотариуса, поэтому его письменное заявление - это единственный источник указанной информации.

Принятие денег и ценных бумаг в депозит нотариуса не должно носить характер коммерческого посредничества. В практике встречались случаи, когда нотариус принимал от должника деньги или ценные бумаги в депозит, однако при этом сам не имел открытого в банке депозитного счета. Хранение денег и ценных бумаг производилось в сейфе нотариуса. Подобные действия следует расценивать как нарушение законодательства. Депозитной такая операция не является, по сути, она как раз представляет собой посредническое действие. Законом предусмотрено такое нотариальное действие, как принятие на хранение документов, но деньги и ценные бумаги являются не документами, а имуществом в широком смысле этого слова, поэтому они могут находиться только на депозитном счете нотариуса.

Недопустимо также хранение денежных сумм, принятых в депозит, на личном счете нотариуса.

Принятие в депозит денежных сумм и ценных бумаг производится нотариусом по месту исполнения обязательства. При определении места исполнения обязательства необходимо руководствоваться требованиями [ст. 316](#) ГК РФ: по денежному обязательству местом его исполнения является место жительства кредитора в момент возникновения обязательства, а если кредитором является юридическое лицо - место его нахождения в момент возникновения обязательства. Если кредитор к моменту исполнения обязательства изменил место жительства или место нахождения и известил об этом должника, местом исполнения обязательства является новое место жительства или нахождения кредитора.

Приказом Министерства юстиции РФ от 16 апреля 2014 г. N 78 утверждены [Правила](#) нотариального делопроизводства.

В соответствии с [п. п. 156 - 161](#) Правил первый поступивший к нотариусу документ, свидетельствующий о намерении внести в депозит нотариуса деньги и ценные бумаги, является основанием для начала производства по конкретной депозитной операции нотариуса. В частности, такими документами могут быть заявление

должника или конкурсного управляющего о принятии в депозит нотариуса причитающихся с должника денег и ценных бумаг; опись наследственного имущества (если меры по охране наследства и принятие в депозит наличных денег осуществляются одним нотариусом); заявление нотариуса о внесении в депозит наличных денег (если меры по охране наследства и принятие в депозит наличных денег осуществляются разными нотариусами).

Документ, послуживший основанием для начала производства по конкретной депозитной операции, регистрируется в день поступления в журнале регистрации входящей корреспонденции. В книге учета депозитных операций указанный документ регистрируется в день непосредственного внесения денег или ценных бумаг в депозит нотариуса.

После регистрации депозитной операции в книге учета депозитных операций данные о лице, на чье имя в депозит нотариуса внесены деньги или ценные бумаги, вносятся в Алфавитную книгу учета кредиторов. Дело по конкретной депозитной операции формируется в отношении каждого кредитора. В дело помещаются документы, связанные с принятием в депозит нотариуса денег и ценных бумаг, включая документы, подтверждающие наличие оснований для внесения в депозит денег и ценных бумаг, право обратившегося к нотариусу лица исполнить обязательство внесением долга в депозит, вхождение в состав наследства наличных денег, банковский документ о зачислении на депозитный счет нотариуса денежных средств и т.д.

Лицу, внесшему в депозит деньги и ценные бумаги, нотариусом в подтверждение их внесения выдается справка, оформленная на личном бланке нотариуса, заверенная подписью и оттиском печати нотариуса с воспроизведением Государственного герба РФ.

О принятии в депозит денег и ценных бумаг нотариус заказным письмом направляет кредиторам или наследникам извещение о внесении в депозит нотариуса денег или ценных бумаг. Уведомление о вручении извещения хранится в документах конкретной депозитной операции.

Производство по конкретной депозитной операции считается оконченным в случае:

- передачи наследникам или кредиторам всех внесенных в депозит нотариуса причитающихся им денег и ценных бумаг;
- выдачи закладной ее владельцу;
- возврата денежных сумм и ценных бумаг лицу, внесшему их в депозит нотариуса, в случаях, предусмотренных законодательством;
- перечисления нотариусом в соответствующий бюджет невостребованных кредиторами или наследниками внесенных в депозит нотариуса денег и ценных бумаг.

Производство по конкретной депозитной операции прекращается отказом нотариуса совершить нотариальное действие - принять в депозит деньги и ценные бумаги, если лицо, обратившееся за совершением данного нотариального действия, не устранило препятствия, послужившие основанием к отказу в его совершении, указанный отказ не обжалован в судебном порядке или решение суда не обязывает нотариуса совершить указанное нотариальное действие.

2. Выдача из депозита денежных сумм и ценных бумаг. Выдача из депозита денежных сумм или ценных бумаг производится по заявлению, подаваемому депонентом.

При принятии заявления о выдаче из депозита денежных сумм или ценных бумаг нотариусом устанавливается личность обратившегося кредитора, проверяется его дееспособность, а в случае подачи соответствующего заявления представителем кредитора - основания представительства. Если кредитором является юридическое лицо, нотариусом производится проверка правоспособности юридического лица и полномочий его представителя.

На заявлении делается отметка об установлении личности депонента и указывается наименование документа, его номер, дата выдачи и наименование учреждения, выдавшего документ, удостоверяющий личность депонента, а также указывается документ, подтверждающий право на получение депозитных сумм (свидетельство о праве на наследство, доверенность и др.). При этом депонент расписывается на заявлении в получении наличных денег.

Денежные суммы могут быть выданы из депозита также по именованным чекам банка. При получении чека депонент расписывается на корешке чековой книжки, а на заявлении делается отметка о выдаче чека с указанием его номера и даты выдачи.

В настоящее время наиболее актуально перечисление денежных средств безналичным путем на основании платежных поручений.

Ценные бумаги из банка получают нотариусы. Депонент в получении ценных бумаг расписывается на заявлении.

В случае смерти кредитора денежные суммы и ценные бумаги, внесенные в депозит нотариуса, входят в состав наследства и выдаются по представлению наследниками свидетельства о праве на наследство, выданное нотариусом, в компетенцию которого входит оформление наследственных прав после смерти кредитора по денежному обязательству.

Согласно **п. 3 ст. 327** ГК РФ во всякое время до получения кредитором денег или ценных бумаг из

депозита нотариуса либо суда должник вправе потребовать возврата ему таких денег или ценных бумаг, а также дохода по ним. В случае возврата должнику исполненного по обязательству должник не считается исполнившим обязательство.

Требование о возврате денежных сумм и ценных бумаг и согласие на их возврат должны быть выражены в письменной форме.

Следует помнить, что денежные средства и ценные бумаги, хранящиеся в депозите нотариуса, не являются собственностью нотариуса.

Могут ли быть взысканы с нотариуса денежные средства, переданные в его депозит, в случае банкротства кредитного учреждения, в котором они хранились?

Основанием ответственности за нарушение обязательства является такое правонарушение, как неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства.

При этом условиями наступления ответственности являются:

- 1) противоправность поведения должника;
- 2) наличие отрицательных последствий в имущественной сфере кредитора (наличие ущерба);
- 3) вина должника;
- 4) причинная связь между противоправным поведением должника и отрицательными имущественными последствиями.

Для возложения на лицо, не исполнившее или ненадлежащее исполнившее обязательство, ответственности необходимо наличие всех четырех условий в комплексе.

Как правило, в ситуациях, связанных с банкротством кредитного учреждения или отзыва у него соответствующей лицензии, возможно установить наличие лишь одного из перечисленных условий - наличие ущерба у истца.

Действующим законодательством ([ст. 87 Основ](#)) на нотариуса, принявшего в депозит денежные суммы или ценные бумаги, возложена только обязанность по извещению кредитора о поступлении денежных сумм и ценных бумаг. Если данная обязанность нотариусом была выполнена, говорить о противоправности его действий нельзя.

При этом в действиях нотариуса должно отсутствовать и второе обязательное условие наступления ответственности - наличие его вины в причинении истцу материального ущерба.

Согласно [ст. 401 ГК РФ](#) лицо, не исполнившее обязательства либо исполнившее его ненадлежащим образом, несет ответственность при наличии вины (умысла или неосторожности), кроме случаев, когда законом или договором предусмотрены иные основания ответственности.

Лицо признается невиновным, если при той степени заботливости и осмотрительности, какая от него требовалась по характеру обязательства и условиям оборота, оно приняло все меры для надлежащего исполнения обязательства. В сложившейся ситуации нотариус вообще не имел возможности влиять на ход событий и предпринимать какие-либо меры кроме направления банку требования о выдаче денежных сумм с депозитного счета.

Следует отметить, что [ст. 17 Основ](#) определяет лишь процедуру возмещения ущерба в зависимости от формы вины нотариуса в его причинении.

Гражданское законодательство различает две формы вины: умысел и неосторожность. При вине в форме умысла нарушитель действует намеренно независимо от того, желает он или не желает наступления неблагоприятных последствий таких действий. При вине в форме неосторожности виновное лицо допускает несоблюдение требований внимательности и осмотрительности, которые предъявляются к осуществляемому виду деятельности и их субъекту. В зависимости от этого, [ст. 17 Основ](#) устанавливает различный механизм возмещения ущерба: в первом случае ущерб полностью возмещается нотариусом, во втором - ущерб может быть возмещен другим способом, например, за счет сумм по договору страхования нотариальной деятельности.

Отсутствие вины по общему правилу освобождает лицо, причинившее вред, от гражданско-правовой ответственности. Хотя гражданское законодательство допускает наступление ответственности и при отсутствии вины, но только в случаях, прямо предусмотренных законом или соглашением сторон ([ст. 401 ГК РФ](#)).

Так, [пунктом 3 названной статьи](#) установлено, что лицо, не исполнившее или ненадлежащим образом исполнившее обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, несет ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, т.е. чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств. Таким образом, в отношении предпринимателей, осуществляющих свою деятельность на началах риска, установлен принцип ответственности без вины. Вместе с тем повышенная ответственность предпринимателей возможна только при осуществлении ими предпринимательской деятельности. В иных случаях на них распространяются общие положения о гражданско-правовой ответственности. По отношению к нотариусам данное правило об ответственности без вины вообще неприменимо, так как в соответствии со [ст. 1 Основ](#) нотариальная деятельность не является предпринимательством и не преследует цели извлечения прибыли.

Более того, даже относительно предпринимателей законом или договором могут быть предусмотрены

исключения из общего правила об ответственности без вины. Правило о безвиновной ответственности предпринимателя носит диспозитивный характер и может быть изменено законом или договором. При этом участники коммерческих отношений несут ответственность только при наличии вины в соответствующем нарушении обязательства. В частности, это производитель сельскохозяйственной продукции по договору контрактации (ст. 538 ГК РФ), хранитель за повреждение вещей (ст. 901 ГК РФ), комиссионер за исполнение сделки третьим лицом (ст. 993 ГК РФ) и др.

Без вины отвечает также владелец источника повышенной опасности (ст. 1079 ГК РФ).

Гражданским законодательством не предусмотрено ответственности нотариуса без вины. Нотариус также не несет ответственность за третьих лиц. Основы (ст. 17, на которую сделана ссылка в решении суда) не вводят и не могут ввести нового вида ответственности без вины, так как они вообще не относятся к нормативным актам гражданского законодательства. Основы не могут содержать норм гражданского законодательства (материального права), дополняющих или изменяющих его. Это нормативный акт организационно-правового и процессуального характера, которым регулируются вопросы структуры и функций нотариата, а также общие правила (процедура) совершения отдельных нотариальных действий.

Кроме того, ответственность должника за неисполнение, ненадлежащее исполнение обязательства или за причинение вреда исключается при наличии действия непреодолимой силы (форс-мажорных обстоятельств). Непреодолимая сила определена в законодательстве как "чрезвычайное и непредотвратимое при данных условиях обстоятельство". Для предпринимателей противоправные действия контрагента, повлекшие возникновение ущерба, обычно не являются обстоятельствами непреодолимой силы, но это опять-таки не может применяться к деятельности нотариуса, который не занимается оказанием услуг, а выполняет функции, возложенные на него государством. Нотариус не вправе отказать физическим и юридическим лицам в принятии денег в депозит. Однако отзывание у банка, в котором был открыт депозитный счет нотариуса, лицензии на осуществление банковских операций не могло быть предотвращено нотариусом. Закономерно, что причинная связь между действиями нотариуса и причинением истцу ущерба отсутствует, так как нарушений в действиях нотариуса не было, ущерб возник по вине банка. Таким образом, отсутствует и последнее основание наступления ответственности нотариуса.

Изложенная позиция нашла свое подтверждение в судебной практике и сформулирована в письме ВС РФ от 13 декабря 2011 г. N 8-общ-6233/11. Данный вопрос обсуждался на заседании Президиума ВС РФ 7 декабря 2011 г., ответ на него утвержден и включен в [Обзор](#) законодательства и судебной практики ВС РФ за третий квартал 2011 г. в следующей редакции:

"Если обязательство не может быть исполнено должником вследствие отсутствия кредитора или лица, уполномоченного им принять исполнение, в месте, где обязательство должно быть исполнено; недееспособности кредитора и отсутствия у него представителя; очевидного отсутствия определенности по поводу того, кто является кредитором по обязательству, в частности в связи со спором по этому поводу между кредитором и другими лицами; уклонения кредитора от принятия исполнения или иной просрочки с его стороны, должник вправе внести причитающиеся с него деньги или ценные бумаги в депозит нотариуса ([пункт 1 статьи 327 ГК РФ](#)).

Внесение денежной суммы или ценных бумаг в депозит нотариуса считается исполнением обязательства. Нотариус, в депозит которого внесены деньги или ценные бумаги, извещает об этом кредитора ([пункт 2 статьи 327 ГК РФ](#)).

Согласно [статье 87](#) Основ законодательства о нотариате нотариус в случаях, предусмотренных гражданским законодательством Российской Федерации, принимает от должника в депозит денежные суммы и ценные бумаги для передачи их кредитору. О поступлении денежных сумм и ценных бумаг нотариус извещает кредитора и по его требованию выдает ему причитающиеся денежные суммы и ценные бумаги.

В соответствии с [частью 1 статьи 17](#) Основ нотариус, занимающийся частной практикой, несет полную имущественную ответственность за вред, причиненный имуществу гражданина или юридического лица в результате совершения нотариального действия, противоречащего законодательству Российской Федерации, или неправомерного отказа в совершении нотариального действия, а также разглашения сведений о совершенных нотариальных действиях.

Вместе с тем лицо признается невиновным, если при той степени заботливости и осмотрительности, какая от него требовалась по характеру обязательства и условиям оборота, оно приняло все меры для надлежащего исполнения обязательства ([абзац второй пункта 1 статьи 401 ГК РФ](#)).

Поведение нотариуса можно считать противоправным, если он при совершении нотариальных действий нарушил правовые нормы, устанавливающие порядок осуществления нотариальных действий, в результате чего произошло нарушение субъективного права.

Принимая денежные средства должника в депозит нотариуса, и размещая их на депозитном счете в банке, имеющем лицензию на осуществление соответствующих банковских операций, нотариус выполняет публично-правовую обязанность в виде нотариального действия, прямо предусмотренного [статьей 87](#) Основ законодательства о нотариате. С момента внесения денежных средств в кредитное учреждение обязанность по

их выдаче несет данное учреждение. Указанная обязанность сохраняется у кредитного учреждения и при его банкротстве, в рамках процедуры удовлетворения требования кредиторов. На этом основании указанные денежные средства при условии соблюдения нотариусом требований [абзаца второго пункта 1 статьи 401 ГК РФ](#) не подлежат взысканию с нотариуса" <1>.

<1> Данный [Обзор](#) законодательства и судебной практики см. на сайте ВС РФ www.supcourt.ru.

Федеральным [законом](#) от 29 декабря 2015 г. N 391-ФЗ "О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации" были внесены кардинальные изменения, а именно в [п. 2 ст. 189.91](#) Федерального закона от 26 октября 2002 г. N 127-ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)": из имущества кредитной организации, которое составляет конкурсную массу, исключаются имущество кредитной организации, принятое по договорам депозитных счетов нотариусов. Таким образом, нотариус не участвует в процедуре банкротства наравне с другими участниками, а получает размещенные денежные средства в обход данной длительной процедуры.

§ 8. Совершение морских протестов <1>

<1> Материалы по совершению морских протестов любезно предоставлены Мурманской областной нотариальной палатой.

1. Понятие и сущность морского протеста. В практике торгового мореплавания сформировался обычай, при котором перевозчики заявляли контрагентам и другим заинтересованным лицам о своей невинности в причинении ущерба грузам. Такие заявления получили название "морской протест". Протестом они стали называться потому, что капитан судна протестовал против возможных претензий определенных лиц к нему и к судовладельцу на основании того, что им были предприняты все необходимые меры для предотвращения причинения вреда, однако независимые от него обстоятельства оказались непреодолимы.

Нормы о морском протесте содержатся в [гл. XXIV](#) Кодекса торгового мореплавания РФ от 30 апреля 1999 г., а также в [гл. XIX](#) Основ законодательства РФ о нотариате.

При наличии происшествий, повлекших повреждение груза, портовых сооружений или другого судна, задержку рейса, возникает обязательство перевозчика, судовладельца по возмещению ущерба. Освобождение перевозчика от ответственности за утрату, недостачу и повреждение груза установлено [КТМ РФ](#), а также законодательством зарубежных стран. Перевозчик, однако, освобождается от ответственности не безусловно, а только в случае, если докажет, что утрата, недостача, повреждение и другие виды причинения вреда произошли вследствие обстоятельств, которые не могут быть поставлены ему в вину ([ст. 1](#) Международной конвенции об унификации некоторых правил о коносаментах, Брюссель, 25 августа 1924 г.).

Одной из особенностей института защиты интересов судовладельца является наличие в морском праве норм, предусматривающих право капитанов судов при определенных обстоятельствах заявлять морской протест. Заявление о морском протесте делается в целях доказывания, что действительные или предполагаемые повреждения судна или каких-то других материальных объектов произошли в результате непреодолимой силы, опасностей и случайностей, виновных действий других лиц, за которые судовладелец не может нести ответственность.

В соответствии со [ст. 394](#) КТМ РФ в случае, если во время плавания или стоянки судна имело место происшествие, которое может явиться основанием для предъявления к судовладельцу имущественных требований, капитан судна в целях обеспечения доказательств должен сделать заявление о морском протесте. Морской протест имеет целью обеспечить, насколько это возможно, полную информацию относительно обстоятельств происшествия и причин, вызвавших его, в том числе информацию об ущербе и о принятых по предотвращению или уменьшению ущерба мерах.

Заявление о морском протесте делается:

- в порту Российской Федерации - нотариусу;

- в иностранном порту - должностному лицу консульского учреждения Российской Федерации или компетентному должностному лицу иностранного государства в порядке, установленном законодательством соответствующего государства.

Заявление о морском протесте делается до предъявления претензий, до возбуждения судебного или арбитражного дела. Морской протест оформляется различными органами, имеющими право совершать нотариальные действия: нотариусами, консульствами. Так, согласно [ст. 400](#) КТМ РФ нотариус или должностное лицо консульского учреждения Российской Федерации на основании заявления капитана судна, данных судового журнала, опроса капитана судна и в случае необходимости других членов экипажа судна составляет акт о морском протесте и заверяет его своей подписью и гербовой печатью. Принятие заявления о морском

протесте от капитанов иностранных судов и составление актов о морском протесте могут осуществляться консульскими учреждениями иностранных государств в Российской Федерации на условиях взаимности.

Право заявления морского протеста представлено лишь капитанам морских судов. Заявлять морские протесты могут также шкиперы самоходных морских судов, если им предоставлено право подписывать консоаменты, а также капитаны речных торговых судов при плавании между морскими или между морскими и речными портами.

Особенностью морского протеста является также необходимость заявления его в установленный законом срок, пропуск этого срока лишает капитана судна права на оформление морского протеста. Сроки устанавливаются **ст. 396** КТМ РФ - заявление о морском протесте делается, если происшествие произошло:

- в порту в течение 24 часов с момента происшествия;

- во время плавания судна в течение 24 часов с момента прибытия судна или капитана судна в первый порт после происшествия.

Существует возможность подачи заявления о морском протесте по радиотелеграфу, что делается в случаях, когда, например, нотариус не работает в течение срока, определенного законом для подачи заявления (выходные, праздничные дни). Время отправления радиограммы о морском протесте рассматривается как юридический акт, равносильный представлению заявления о морском протесте.

При оформлении акта о морском протесте в нотариальном порядке фиксируются те события и факты, обстоятельства, которые сопутствовали происшествию, явились юридическим фактом, вызвавшим возникновение обязательств из причинения вреда. Акт о морском протесте - документ, в котором лаконичные записи судового журнала изложены в более раскрытой форме, имеют пояснения, подтверждены показаниями свидетелей. Доказательственное значение морских протестов признается правом ряда зарубежных стран.

2. Основания для заявления морского протеста. Морской протест при общей аварии. В **КТМ** РФ устанавливается, что общей аварией признаются убытки, понесенные вследствие произведенных намеренно и разумно чрезвычайных расходов и пожертвований в целях спасения судна, фрахта и перевозимого на судне груза от общей для них опасности. Общий убыток может иметь место только в том случае, когда на судне находится груз, не принадлежащий судовладельцу, т.е. когда убыток затрагивает интересы не одной какой-либо стороны.

Судовладельцы обязаны возмещать определенную часть общей аварии.

Морской протест при частной аварии. Частная и общая аварии имеют один общий признак - частичная потеря собственности и нарушение интересов судна, груза, фрахта. Но повреждение или потеря имущества, относящиеся к частной аварии, неизменно являются случайными. Убытки при частной аварии разнообразны, так же как и причины, их вызывающие. Они происходят от стихийных явлений, различных случайностей, а также по причинам, зависящим от людей. Непосредственный ущерб при частной аварии причиняется судну или грузу.

Во многих случаях одно и то же происшествие влечет убытки, относящиеся как к явной частной аварии, так и к общей. Поэтому морской протест в таких случаях должен свидетельствовать невинность судовладельца в причинении частноаварийных убытков и наличие признаков общей аварии.

Также основаниями для морского протеста могут быть: морской протест при запрещении отхода и задержании судна; в случаях оказания помощи и спасания на море; морской протест при столкновениях и навалах судов; морской протест при лоцманской проводке; при перевозке грузов в опломбированных трюмах и контейнерах.

Следует иметь в виду, что морской протест, как и любые другие доказательства, может быть оспорен, опровергнут другими доказательствами. Лица, интересы которых затронуты в результате морского происшествия, будут изыскивать доказательства, которыми бы опровергались факты, указанные в морском протесте, с целью доказать, что капитан судна мог предотвратить убытки.

Доказательствами, опровергающими морской протест, могут быть любые фактические данные, на основе которых в определенном законом порядке устанавливается наличие или отсутствие обстоятельств, обосновывающих возражения сторон, и иные обстоятельства, имеющие значение для дела. Эти данные устанавливаются на основании: вступивших в силу приговоров по уголовным делам показаний свидетелей, записей судовых журналов, справок метеорологических станций, заключений экспертов, фотоснимков и т.д.

Право опротестования морского протеста принадлежит лицам, право которых нарушено. Ими могут быть физические лица и юридические лица, причем как российские, так и иностранные.

Согласно **КТМ** РФ лица, имеющие имущественные требования к перевозчику, могут предъявлять эти требования в форме претензии, а затем и иска. Претензии и иски предъявляются независимо от наличия морского протеста и именно в них приводятся доказательства, оспаривающие данные протеста.

3. Заявление капитана судна о морском протесте. В случае если окажется невозможным заявить морской протест в сроки, установленные **ст. 396** КТМ РФ, причины этого должны быть указаны в заявлении о морском протесте. При наличии оснований предполагать, что в результате происшествия причинен ущерб находящемуся на судне грузу, заявление о морском протесте должно быть сделано до открытия люков. Выгрузка находящегося на судне груза до заявления морского протеста может быть начата только в случае

крайней необходимости.

Капитан в силу своего служебного положения признается представителем судовладельца и только капитан имеет право на заявление о морском протесте. Это правило распространяется на капитанов морских судов во время их плавания как морскими путями, так и по рекам, озерам, водохранилищам и другим водным путям, если только специальным законом или соглашением Российской Федерации с другим государством не установлены иные положения. Свои полномочия, касающиеся заявления морского протеста, капитан не имеет права передоверять иным лицам, законным представителям судовладельца, самому судовладельцу, торгпреду и др.

Сведения, излагаемые в заявлении о морском протесте, должны точно соответствовать судовым документам и записям судового журнала. Судовой журнал является основным официальным документом, в котором объективно и подробно отражается непрерывная деятельность судна, различные обстоятельства и события, ее сопровождающие. При определенных ситуациях важное значение могут иметь записи в машинном, санитарном и радиотелеграфном журналах, которые дополняют сведения о работе судна.

В соответствии со [ст. 99](#) Основ нотариус принимает в целях обеспечения доказательств для защиты прав и законных интересов судовладельца заявление капитана судна о происшествии, имевшем место в период плавания или стоянки судна, которое может явиться основанием для предъявления к судовладельцу имущественных требований.

Заявление о морском протесте должно содержать описание обстоятельств происшествия и мер, принятых капитаном для обеспечения сохранности вверенного ему имущества.

Таким образом, заявление о морском протесте должно содержать:

- 1) дату и время подачи заявления;
- 2) место подачи заявления;
- 3) кому адресовано заявление;
- 4) фамилию, имя и отчество лица, представляющего заявление;
- 5) название судна;
- 6) флаг судна;
- 7) полное наименование судовладельца;
- 8) порт приписки;
- 9) регистрационный номер;
- 10) откуда и куда следует судно;
- 11) сведения о грузе;
- 12) сведения о пассажирах;
- 13) указание о мореходном состоянии судна в начале рейса;
- 14) описание происшедшего события;
- 15) описание принятых экипажем судна мер для предотвращения вреда;
- 16) выражение протеста против возможных претензий;
- 17) перечень свидетелей происшествия и принятых мер;
- 18) перечень прилагаемых документов;
- 19) подпись лица, представляющего заявление, заверенная судовой печатью.

4. Порядок оформления морского протеста. Место оформления. Сформировавшийся в мировой практике обычай, закрепленный в национальных законодательствах ряда государств, требует, чтобы заявление о морском протесте было представлено соответствующему органу в первом после происшествия порту заходу судна.

Если судно зашло в иностранный порт, то заявление может быть сделано либо российскому консулу, либо местному органу. Место оформления морского протеста не зависит от субъективного решения капитана. Заявление морского протеста консулу Российской Федерации в иностранном порту осуществляется на условиях взаимности. Это означает, что протест, совершаемый капитаном российского судна в иностранном порту у консула Российской Федерации, имеет такое же значение, как протест, заявленный местным органам. Такое приравнение имеет место в случае, если морской протест, оформленный в порту Российской Федерации капитаном судна, плавающего под флагом соответствующего государства, у своего консула, имеет тождественное значение, что и протест, оформленный российским нотариусом. Вопрос о том, кому именно следует заявить морской протест в иностранном порту, капитан решает совместно с иностранным морским агентом, адвокатом или с консулом Российской Федерации.

В российских портах заявление о морском протесте согласно [ст. 395](#) КТМ РФ делается нотариусу. При заходе в порт, где нет нотариальной конторы, капитан судна обязан получить справку о том, что он обращался с заявлением о морском протесте и сделать соответствующую запись в судовом журнале. Заявленный в следующем порту захода морской протест, при предъявлении такой справки, будет иметь соответствующее доказательственное значение.

Сроки. [Статья 100](#) Основ указывает, что заявление о морском протесте должно быть сделано в течение

24 часов с момента прихода судна в порт или с момента происшествия, если оно имело место непосредственно в порту.

Нередки случаи, когда судно заходит в порт на внутренний рейд и по целому ряду причин в течение многих часов и даже суток не ошвартовывается к причалу (отсутствие свободного причала, ледовая обстановка и т.д.). В таких случаях срок в 24 часа исчисляется со времени окончания выполнения всех требующихся формальностей по прибытию судна в порт и оформления его прихода.

В практике заявления морских протестов сформировался обычай, согласно которому в случаях, когда истечение 24-часового срока наступает в нерабочее для нотариальной конторы время, капитаны судов направляют на имя нотариуса радиограммы, уведомляющие последнего о намерении оформить морской протест. Время направления радиограммы приравнивается к вручению заявления о морском протесте.

Открытие люков. Согласно **КТМ РФ** и сложившейся мировой практике заявление о морском протесте капитан обязан сделать, не открывая люков и не приступая к выгрузке груза. Однако в крайне необходимых случаях, например в целях предотвращения дальнейшей порчи груза или при необходимости срочного ремонта, капитан может открыть люк и приступить к выгрузке до подачи заявления о морском протесте. В этих случаях капитан судна обязан пригласить на борт судна капитана порта для установления факта исправности люковых закрытий, соблюдения всех морских обычаев, и составить соответствующий акт.

Составление акта о морском протесте. Форма акта о морском протесте.

В подтверждение обстоятельств, изложенных в заявлении о морском протесте, капитан судна в соответствии с законодательством Российской Федерации, регулирующим торговое мореплавание, одновременно с заявлением либо в срок не позднее семи дней с момента захода в порт или с момента происшествия, если оно имело место в порту, обязан представить нотариусу на обозрение судовую журнал и заверенную капитаном выписку из судового журнала.

Согласно **ст. 400 КТМ РФ** нотариус или должностное лицо консульского учреждения Российской Федерации на основании заявления капитана судна, данных судового журнала, опроса капитана судна и в случае необходимости других членов экипажа судна составляет акт о морском протесте и заверяет его своей подписью и гербовой печатью.

Акт составляется на основании заявления, показаний свидетелей, фактических данных, зафиксированных в судовом журнале. Таким образом, капитан судна обязан прибыть к нотариусу со свидетелями, которых должно быть по возможности не менее двух из числа лиц командного состава и двух из судовой команды. Нотариус опрашивает по поводу происшествия и связанных с ним обстоятельств капитана и свидетелей. Их показания заносятся в акт о морском протесте. Показания членов экипажа, данные заявления о морском протесте сверяются с представленным капитаном судовым журналом. В случае гибели судового журнала в заявлении о морском протесте должны быть изложены обстоятельства и причины гибели судового журнала.

В отличие от заявления о морском протесте, акт о морском протесте составляется по определенной форме, которая была принята 19 - 24 сентября 1949 г. в Амстердаме Международным морским комитетом. Она должна соблюдаться в тех случаях, когда об этом сделана специальная оговорка в соглашении сторон, чартере или коносаменте.

Акт о морском протесте представляет собой документ, обеспечивающий доказательства, нотариус только фиксирует показания членов экипажа судна, поэтому нотариус не должен определять в акте о морском протесте, имела ли место общая или частная авария, а также нотариус не должен производить оценку представленных ему документов.

Акт о морском протесте составляется в двух экземплярах, один экземпляр акта выдается капитану или уполномоченному лицу. В делах нотариуса остается заявление капитана, выписка из судового журнала и второй экземпляр акта о морском протесте.

Согласно **ст. 56 ГПК РФ** каждая сторона должна доказать те обстоятельства, на которые она ссылается как на основания своих требований и возражений. Такое же требование содержится в **ст. 65 АПК РФ**. Суд оценивает доказательства по своему внутреннему убеждению. Необходимо отметить особое значение морского протеста при рассмотрении требований, возникших в результате происшествий, участниками или свидетелями которых являлись, как правило, лишь работники судовладельца. Основы выделяют морской протест в качестве обособленного способа обеспечения доказательств.

Глава 13. ЗАЩИТА НАСЛЕДСТВЕННЫХ ПРАВ

§ 1. Законодательство о наследовании

Право наследования обеспечено **Конституцией РФ**. Так, **ст. 35 Конституции РФ**, провозгласив право частной собственности, обеспеченное и охраняемое законом, установила, что право наследования гарантируется. Данная позиция прослеживается также в **Постановлении Конституционного Суда РФ** от 16 января 1996 г. N 1-П, в соответствии с которым право наследования, предусмотренное **ст. 35 (ч. 4) Конституции**

РФ, обеспечивает гарантированный государством переход имущества, принадлежащего умершему (наследодателю), к другим лицам (наследникам).

Наследование регулируется главным образом Гражданским кодексом РФ. При этом регулирование наследственных правоотношений осуществляется не только нормами части третьей ГК РФ; нормы, касающиеся отдельных положений о наследовании и применимые к наследственным правоотношениям, содержатся также в [первой](#) и [второй частях](#) ГК РФ. Уместно напомнить, что законодательство о наследовании продолжает включать в себя положения [разд. VII](#) Гражданского кодекса РСФСР 1964 г. с поправкой, внесенной в одну из ключевых статей ([ст. 532](#) ГК РСФСР), устанавливающую очередность призвания наследников по закону к наследованию. Федеральным [законом](#) "О внесении изменений и дополнений в статью 532 Гражданского кодекса РСФСР" к уже имеющимся двум очередям наследников по закону были добавлены еще две.

Помимо Гражданского кодекса нормы права, относящиеся к наследованию, содержатся также в других кодексах, действующих в Российской Федерации. Это в первую очередь Трудовой кодекс РФ, Земельный кодекс РФ, Семейный кодекс РФ, Гражданский процессуальный кодекс РФ.

Отдельные вопросы наследования регулируются международными договорами и конвенциями, в частности [Конвенцией](#) о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам (Минск, 22 января 1993 г.).

Процедура оформления наследственных прав регламентирована [Основами законодательства](#) Российской Федерации о нотариате от 11 февраля 1993 г. N 4462-1 (с изменениями и дополнениями).

Кроме того, нормы, определяющие порядок наследования, содержат, в частности, следующие федеральные законы:

Федеральный [закон](#) от 26 ноября 2001 г. N 147-ФЗ "О введении в действие части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации";

Федеральный [закон](#) от 30 декабря 2004 г. N 215-ФЗ "О жилищных накопительных кооперативах" (с изменениями и дополнениями);

Федеральный [закон](#) от 30 декабря 2004 г. N 214-ФЗ "Об участии в долевом строительстве многоквартирных домов и иных объектов недвижимости и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации" (с изменениями и дополнениями);

[Закон](#) РФ от 4 июля 1991 г. N 1541-1 "О приватизации жилищного фонда в Российской Федерации" (с изменениями и дополнениями);

Федеральный [закон](#) от 10 декабря 2003 г. N 173-ФЗ "О валютном регулировании и валютном контроле" (с изменениями и дополнениями);

Федеральный [закон](#) от 7 июля 2003 г. N 126-ФЗ "О связи" (с изменениями и дополнениями);

Федеральный [закон](#) от 11 июня 2003 г. N 74-ФЗ "О крестьянском (фермерском) хозяйстве" (с изменениями и дополнениями);

Федеральный [закон](#) от 24 июля 2002 г. N 101-ФЗ "Об обороте земель сельскохозяйственного назначения" (с изменениями и дополнениями);

Федеральный [закон](#) от 17 декабря 2001 г. N 173-ФЗ "О трудовых пенсиях в Российской Федерации" (с изменениями и дополнениями);

Федеральный [закон](#) от 19 июля 1998 г. N 115-ФЗ "Об особенностях правового положения акционерных обществ работников (народных предприятий)" (с изменениями и дополнениями);

Федеральный [закон](#) от 8 февраля 1998 г. N 14-ФЗ "Об обществах с ограниченной ответственностью" (с изменениями и дополнениями);

Федеральный [закон](#) от 13 декабря 1996 г. N 150-ФЗ "Об оружии" (с изменениями и дополнениями);

Федеральный [закон](#) от 26 мая 1996 г. N 54-ФЗ "О Музейном фонде Российской Федерации и музеях в Российской Федерации" (с изменениями и дополнениями);

[Закон](#) РФ от 18 октября 1991 г. N 1761-1 "О реабилитации жертв политических репрессий" (с изменениями и дополнениями);

Федеральный [закон](#) от 12 января 1996 г. N 8-ФЗ "О погребении и похоронном деле" (с изменениями и дополнениями).

Помимо нормативных актов высшей юридической силы (законов) нормы наследственного права содержат отдельные подзаконные нормативные акты, например:

[Указ](#) Президента РФ от 2 марта 1994 г. N 442 "О государственных наградах Российской Федерации";

[Постановление](#) Правительства РФ от 12 февраля 1998 г. N 179 "Об утверждении положений о Музейном фонде Российской Федерации, о государственном каталоге Музейного фонда Российской Федерации, о лицензировании деятельности музеев в Российской Федерации" (с изменениями);

[Постановление](#) Правительства РФ от 27 мая 2002 г. N 351 "Об утверждении Правил совершения завещательных распоряжений правами на денежные средства в банках";

[Постановление](#) Правительства РФ от 27 мая 2002 г. N 350 "Об утверждении предельного размера вознаграждения по договору хранения наследственного имущества и договору доверительного управления

наследственным имуществом";

Приказ Министерства юстиции РФ от 15 марта 2000 г. N 91 "Об утверждении Методических рекомендаций по совершению отдельных видов нотариальных действий нотариусами Российской Федерации".

Формы свидетельств о праве на наследство, выдаваемых нотариусами, содержатся в **приложении** к Приказу Министерства юстиции РФ от 10 апреля 2002 г. N 99 "Об утверждении Форм реестров для регистрации нотариальных действий, нотариальных свидетельств и удостоверительных надписей на сделках и свидетельствуемых документа".

В формировании нотариальной и судебной практики по наследственным делам большое значение имеют постановления Пленума Верховного Суда РФ. К таким актам относится **Постановление** Пленума Верховного Суда РФ от 29 мая 2012 г. N 9 "О судебной практике по делам о наследовании" (далее - Постановление Пленума).

Конституционным Судом РФ также принят ряд судебных постановлений, имеющих основополагающее значение при толковании и применении отдельных норм гражданского законодательства, регулирующего порядок наследования.

К таким судебным документам следует отнести:

Постановление Конституционного Суда РФ от 23 декабря 2013 г. N 29-П "По делу о проверке конституционности абзаца первого пункта 1 статьи 1158 Гражданского кодекса Российской Федерации в связи с жалобой гражданина М.В. Кондрачука";

Определение Конституционного Суда РФ от 30 сентября 2004 г. N 316-О "По жалобам гражданки Балакир Елены Марковны на нарушение ее конституционных прав положениями пункта 1 статьи 3 Закона Российской Федерации "О налоге с имущества, переходящего в порядке наследования или дарения" и граждан Наумова Дмитрия Владимировича и Соболевой Юлии Владимировны на нарушение их конституционных прав теми же положениями Закона Российской Федерации "О налоге с имущества, переходящего в порядке наследования или дарения", а также положениями статьи 1111 и пункта 2 статьи 1152 Гражданского кодекса Российской Федерации";

Определение Конституционного Суда РФ от 18 декабря 2003 г. N 506-О "Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданина Зутлера Аркадия Леонидовича на нарушение его конституционных прав статьями 383 и 1112 Гражданского кодекса Российской Федерации";

Определение Конституционного Суда РФ от 2 ноября 2000 г. "Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданки Горшковой Анны Васильевны на нарушение ее конституционных прав положениями статьи 532 ГК РСФСР";

Определение Конституционного Суда РФ от 9 декабря 1999 г. "Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданки Куркиной Елены Анатольевны на нарушение ее конституционных прав статьей 535 ГК РСФСР" и др.

§ 2. Наследование по завещанию

1. Общие положения. В соответствии со **ст. 1111** ГК РФ наследование осуществляется по завещанию и по закону.

Сами по себе основания наследования, предусмотренные частью третьей **ГК** РФ, не претерпели каких-либо изменений по сравнению с ранее действовавшим законодательством. Однако и это является одним из главных отличительных положений нового законодательства о наследовании - наследование по завещанию выдвинуто на первый план оснований наследования.

Свидетельством приоритета наследования по завещанию являются как формально-юридическая конструкция **ст. 1111** ГК РФ и **разд. V** ГК РФ, в которых наследование по завещанию выдвинуто на первый план оснований наследования, так и направленность целого ряда норм **ГК** РФ на побуждение граждан к совершению завещаний, а именно:

- установление и гарантированность законом принципа тайны завещания; в случае нарушения тайны завещания завещатель вправе потребовать компенсацию морального вреда, а также воспользоваться другими способами защиты гражданских прав, предусмотренными **ГК** РФ (**ст. 1123**);

- установление принципа свободы завещания, в соответствии с которым завещателю обеспечены широкие возможности по распоряжению имуществом вплоть до лишения права на наследование кого-либо из наследников либо ограничения их права и т.п. (**ст. 1119** ГК);

- снижение размера обязательной доли в наследственном имуществе с $\frac{2}{3}$ до $\frac{1}{2}$ (**п. 1 ст. 1149** ГК);

- изменение порядка определения обязательной доли в наследственном имуществе (**п. 2 ст. 1149** ГК);

- ограничение права на обязательную долю (**п. 4 ст. 1149** ГК);

- возможность отстранения обязательного (необходимого) наследника от наследования как недостойного (**п. 4 ст. 1117** ГК);

- возможность выбора формы совершения завещания (**ст. ст. 1125, 1126, 1127, 1128, 1120** ГК) и др.

Направленность норм **ГК** РФ на стимулирование граждан к совершению завещаний представляется вполне логичной, так как именно посредством завещания наследодатель может наиболее приемлемым для себя образом выразить собственное волеизъявление в отношении принадлежащего ему имущества и решить судьбу этого имущества.

Исходя из общих положений о завещании, названных в **гл. 62** **ГК** РФ, можно сформулировать понятие завещания.

Завещание - это односторонняя сделка, содержащая личное распоряжение физического лица на случай смерти по поводу принадлежащего ему имущества или имущественных прав, а в случаях, предусмотренных **ГК** РФ, содержащая иные распоряжения, совершенная в установленной законом форме. Завещание характеризуется определенными юридическими признаками.

Юридическими признаками (принципами) завещания являются:

- личный характер завещания;
- свобода завещания;
- завещание есть односторонняя сделка;
- установленная законом и строго регламентированная форма завещания;
- тайна завещания.

Завещание - это сделка, носящая сугубо личный характер. Несмотря на указание, содержащееся в **п. 2 ст. 1118** **ГК** РФ, о том, что завещание может быть совершено гражданином, не вызывает сомнения, что круг субъектов, которые вправе совершить завещание, несколько шире. Завещание может быть совершено не только гражданином (как Российской Федерации, так и иностранного государства), но и лицом без гражданства. Завещание должно быть собственноручно подписано завещателем, за исключением случаев, предусмотренных законом. В отличие от ранее действовавшего законодательства, перечень причин, по которым завещатель не может собственноручно подписать завещание и ввиду этого оно подписывается другим лицом (рукоприкладчиком), ограничен и является исчерпывающим. Такими причинами в соответствии с **п. 3 ст. 1125** **ГК** РФ могут являться только физические недостатки, тяжелая болезнь либо неграмотность завещателя. В силу названных обстоятельств завещание по просьбе самого завещателя может быть подписано в присутствии нотариуса или должностного лица, его удостоверяющего, другим гражданином с указанием причин, по которым завещатель не мог подписать завещание собственноручно.

Лицо, в пользу которого составляется завещание, не вправе подписывать его за завещателя.

В завещании могут содержаться распоряжения только одного лица. Совершение завещания двумя или более лицами не допускается.

Завещание должно быть совершено лично. В связи с этим не допускается совершение завещания от имени подопечного, а также посредством представительства какого бы то ни было предусмотренного законом вида.

На составление завещания не требуется согласия каких-либо лиц. Завещание может быть совершено гражданином, обладающим в момент его оформления дееспособностью в полном объеме. В соответствии со **ст. 21** **ГК** РФ дееспособность в полном объеме возникает по достижении гражданином 18-летнего возраста.

Граждане, ограниченные судом в дееспособности вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами (**п. 1 ст. 30** **ГК**), не вправе совершить завещание, так как они совершают сделки только с согласия попечителей, а это противоречит природе завещания, в частности принципу личного характера завещания.

Не могут совершить завещание граждане, которые вследствие психического расстройства могут понимать значение своих действий или руководить ими лишь при помощи других лиц, которые ограничены судом в дееспособности (**п. 2 ст. 30** **ГК**).

Свобода завещания не является абсолютно новым принципом завещания, хотя именно как юридический признак завещания он сформулирован в законе (**ст. 1119** **ГК**) впервые. В соответствии с принципом свободы завещания гражданин вправе по своему усмотрению завещать имущество любым лицам, любым образом определить доли наследников в наследстве, лишить наследства одного, нескольких или всех наследников по закону, не указывая причин такого лишения, а также включить в завещание иные распоряжения, предусмотренные правилами **ГК** РФ о наследовании. Завещатель вправе совершить завещание, содержащее распоряжение о любом имуществе, в том числе о том, которое он может приобрести в будущем. Так, например, предметом завещания может являться жилое помещение муниципального жилищного фонда, наниматель которого, имеющий право на приватизацию жилого помещения, намерен приобрести его в собственность.

Завещание - это односторонняя сделка, т.е. сделка, для совершения которой в соответствии с законом необходимо и достаточно выражения воли одного лица. Для совершения завещания не требуется встречного волеизъявления наследника. Завещатель вправе в любой момент изменить завещание путем составления нового завещания, а также отменить его полностью или в части. Завещание как сделка должно отвечать всем требованиям, предъявляемым законом к совершению сделок. К нему применяются общие положения об обязательствах и о договорах постольку, поскольку это не противоречит закону, одностороннему характеру и

существо завещания. Завещание может быть признано недействительным по общим основаниям, установленным законом для признания сделок недействительными (ст. ст. 168 - 179 ГК) (не соответствующее закону или иным правовым актам; совершенное гражданином, не обладающим дееспособностью в полном объеме; совершенное гражданином, не способным понимать значение своих действий или руководить ими, и т.п.).

Вместе с тем в законе определены и некоторые специальные основания для признания завещания недействительным. В соответствии со ст. 1131 ГК РФ при нарушении положений Кодекса, влекущих за собой недействительность завещания в зависимости от основания недействительности завещание является недействительным в силу признания его таковым судом (оспоримое завещание) или независимо от такого признания (ничтожное завещание).

Завещание должно быть составлено в письменной форме и удостоверено нотариусом. Удостоверение завещания другими лицами допускается в случаях, предусмотренных законом.

Несоблюдение установленных ГК РФ правил о письменной форме завещания и его удостоверении влечет за собой недействительность завещания. Составление завещания в простой письменной форме допускается только в виде исключения в случаях, предусмотренных ст. 1129 ГК РФ.

К нотариально удостоверенным завещаниям приравниваются завещания граждан, в силу тех или иных причин оказавшихся изолированными от обычных жизненных условий, удостоверенные определенными законом должностными лицами (ст. 1127 ГК).

Помимо названных должностных лиц удостоверение завещания другими лицами допускается лишь в установленных законом случаях. Так, завещательное распоряжение правами на денежные средства в банке может быть удостоверено уполномоченным служащим банка (ст. 1128 ГК). Правила названной статьи, соответственно, применяются к иным кредитным организациям, которым предоставлено право привлекать во вклады или на другие счета денежные средства граждан.

Завещатель вправе совершить завещание, не предоставляя при этом другим лицам, в том числе нотариусу, возможности ознакомиться с его содержанием (закрытое завещание). Закрытое завещание должно быть собственноручно написано и подписано завещателем. Несоблюдение этих правил влечет за собой недействительность завещания.

Составление завещания в простой письменной форме допускается лишь в виде исключения в случаях, предусмотренных ст. 1129 ГК РФ. Гражданин, который находится в положении, явно угрожающем его жизни, и в силу сложившихся чрезвычайных обстоятельств лишен возможности совершить завещание в соответствии с правилами ст. ст. 1124 - 1128 ГК РФ, может изложить последнюю волю в отношении своего имущества в простой письменной форме. Изложение гражданином последней воли в простой письменной форме признается его завещанием, если завещатель в присутствии двух свидетелей собственноручно написал и подписал документ, из содержания которого следует, что этот документ представляет собой завещание. Завещание, совершенное в чрезвычайных обстоятельствах в соответствии с настоящей статьей, подлежит исполнению только при условии подтверждения судом по требованию заинтересованных лиц факта совершения завещания в чрезвычайных обстоятельствах.

Статьей 1123 ГК РФ установлен принцип тайны совершения завещания и определен круг лиц, которые не вправе до открытия наследства разглашать сведения, касающиеся содержания завещания, его совершения, изменения или отмены. К таким лицам относятся нотариус или другое удостоверяющее завещание лицо, а также лица, которые по причинам, определенным в законе, присутствовали при совершении завещания.

Тайна совершения завещания - известный нотариальной практике принцип завещания. Тайна завещания является разновидностью тайны совершения нотариальных действий в целом. Однако ныне действующим законодательством расширен круг субъектов, обязанных сохранять тайну завещания. Сам же по себе принцип тайны завещания гарантирован законодательством.

Завещание может быть совершено гражданином, обладающим в момент его совершения дееспособностью в полном объеме. В соответствии со ст. 21 ГК РФ дееспособность в полном объеме возникает по достижении гражданином 18-летнего возраста.

В случае когда законом допускается вступление в брак до достижения 18 лет, гражданин, не достигший 18-летнего возраста, приобретает дееспособность в полном объеме со времени вступления в брак. С учетом этого гражданин, не достигший 18-летнего возраста, но состоящий в зарегистрированном браке, вправе оформить завещание.

Согласно ст. 27 ГК РФ несовершеннолетний, достигший 16 лет, может быть объявлен полностью дееспособным, если он работает по трудовому договору (контракту) или с согласия законных представителей занимается предпринимательской деятельностью. Объявление несовершеннолетнего полностью дееспособным (эмансипация) в этом случае производится по решению органов опеки и попечительства с согласия обоих родителей или иных законных представителей, а при отсутствии такого согласия - по решению суда. При наличии решения названных органов об эмансипации несовершеннолетнего гражданина он может совершить завещание.

Завещание является односторонней сделкой, которая порождает права и обязанности только после открытия наследства. При жизни завещатель не связан условиями совершенного им завещания, он в любое время вправе отменить или изменить его. Завещание не порождает никаких правовых последствий при жизни завещателя и для лиц, в пользу которых оно совершено, а также для каких-либо третьих лиц. Именно поэтому какие-либо справки о совершенном завещании могут быть выданы лицами, удостоверившими завещание, только после открытия наследства.

Свобода завещания. Как уже отмечалось, свобода завещания не является абсолютно новым принципом завещания, хотя именно как юридический признак завещания она сформулирована в законе (ст. 1119 ГК) впервые. Завещатель вправе по своему усмотрению завещать имущество любым лицам, любым образом определить доли наследников в наследстве, лишить наследства одного, нескольких или всех наследников по закону, не указывая причин такого лишения, а в случаях, предусмотренных ГК РФ, включить в завещание иные распоряжения.

Завещатель вправе совершить завещание, содержащее распоряжение о любом имуществе, в том числе о том, которое он может приобрести в будущем. Так, например, предметом завещания может являться жилое помещение государственного или муниципального жилищного фонда, наниматель которого, имеющий право на приватизацию жилого помещения, намерен приобрести его в собственность.

В соответствии с принципом свободы завещания завещатель вправе также по собственному выбору:

- совершить завещание в пользу одного лица или нескольких лиц, как входящих, так и не входящих в круг наследников по закону;

- любым образом распределить имущество между наследниками;

- любым образом определить доли наследников в наследственном имуществе;

- лишить наследства одного, нескольких или всех наследников по закону, не указывая при этом причин такого лишения;

- подназначить наследника как наследнику по завещанию, так и наследнику по закону на случай, если назначенный им в завещании наследник или наследник по закону умрет до открытия наследства, либо одновременно с наследодателем, либо после открытия наследства, не успев его принять, либо не примет наследство или откажется от него, либо не будет иметь права наследовать или будет отстранен от наследования как недостойный;

- назначить исполнителя своей воли, выраженной в завещании (душеприказчика);

- возложить на одного или нескольких наследников по завещанию или по закону исполнение за счет наследства обязанности имущественного характера в пользу одного или нескольких лиц (завещательный отказ);

- возложить на наследника (наследников) по закону или завещанию совершение какого-либо действия имущественного или неимущественного характера, направленного на осуществление общепользу цели (возложение);

- в любое время отменить либо изменить составленное им завещание, не объясняя причины своих действий;

- "простить" своих недостойных наследников, завещав им имущество после утраты ими права наследования, и т.п.

С принципом свободы завещания связан предусмотренный законодательством достаточно широкий круг лиц, которые могут являться наследниками по завещанию. В настоящее время круг наследников по завещанию определен ст. 1116 ГК РФ, в соответствии с которой наследниками по завещанию могут являться:

- физические лица, входящие в круг наследников по закону;

- физические лица, не входящие в круг наследников по закону;

- юридические лица (при этом следует иметь в виду, что юридические лица могут быть призваны к наследованию по завещанию только в том случае, если к моменту открытия наследства они зарегистрированы в установленном законом порядке);

- Российская Федерация;

- субъекты Российской Федерации;

- муниципальные образования;

- иностранные государства;

- международные организации.

Свобода завещания предполагает право завещателя лишить наследства одного, нескольких или всех наследников по закону, не указывая причин такого лишения. Лишение права наследования может быть произведено одним из двух способов.

Прямое лишение - в завещании прямо указывается, кого именно из наследников наследодатель лишает наследства. В этом случае наследник при всех обстоятельствах лишается права на наследство (за исключением случаев, предусмотренных ст. 1149 ГК РФ). К наследованию после смерти лица, прямо лишеного наследства, не призываются даже его наследники по праву представления.

Косвенное лишение - завещатель умалчивает в завещании о ком-либо из наследников, распределяя

принадлежащее ему имущество между другими наследниками. При этом наследник, лишенный наследства по завещанию, может наследовать по закону имущество, оставшееся незавещанным.

Завещателем может быть составлено завещание, в котором вообще никакого имущества не завещается, а завещатель только лишает права на наследство кого-либо из наследников. Смысл такого завещания заключается в том, что в данном случае другие наследники не могут отказаться от наследства в пользу наследника, лишенного права на наследство. При отсутствии же других наследников право наследования переходит к государству.

При составлении завещания завещатель может возложить на наследника определенные обязанности, например предоставить имущество в пожизненное пользование третьему лицу. При оформлении завещания на имущество в идеальных долях нескольким наследникам можно указать, какая конкретно часть имущества (например, комната в квартире) предназначается в пользование каждому из названных в завещании наследников. Указание в завещании на части неделимой вещи (ст. 133 ГК РФ), предназначенные каждому из наследников в натуре, не влечет за собой недействительность завещания. Такая вещь считается завещанной в долях, соответствующих стоимости этих частей. Порядок пользования наследниками этой неделимой вещью устанавливается в соответствии с предназначенными им в завещании частями этой вещи.

В свидетельстве о праве на наследство в отношении неделимой вещи, завещанной по частям в натуре, доли наследников и порядок пользования такой вещью при согласии наследников указываются в соответствии с настоящей **статьей**. В случае спора между наследниками их доли и порядок пользования неделимой вещью определяются судом.

Завещатель вправе обусловить получение наследства определенным условием относительно характера поведения наследника. Возможно составление завещания под отлагательным условием: например, передать сыну автомобиль после окончания высшего учебного заведения (в подобных случаях завещателю следует рекомендовать назначить исполнителя завещания). Условия завещания не должны противоречить закону и общепринятым моральным принципам.

Противоправные условия, включенные в распоряжение о назначении наследника или лишении права наследования, недействительны.

Включенные в завещание условия, которые невыполнимы для наследника по состоянию его здоровья или в силу иных объективных причин, могут быть признаны недействительными по иску наследника.

Способом реализации принципа свободы завещания является также правило, что завещатель не обязан сообщать кому-либо, как наследникам, так и другим лицам, о содержании, совершении, об изменении или отмене завещания. При жизни наследодателя никто из наследников и иных заинтересованных лиц не вправе ставить вопрос о признании завещания недействительным. Завещатель вправе отменить или изменить составленное им завещание в любое время после его совершения, не указывая при этом причины его отмены или изменения.

Для отмены или изменения завещания не требуется чье-либо согласие, в том числе лиц, назначенных наследниками в отменяемом или изменяемом завещании.

Принцип свободы завещания ограничивается только правилами об обязательной доле в наследстве (ст. 1149 ГК). Завещатель не может лишить права на наследование своих несовершеннолетних или нетрудоспособных детей, нетрудоспособного супруга и родителей, а также своих нетрудоспособных иждивенцев, которые на основании п. п. 1 и 2 ст. 1148 ГК РФ могут быть призваны к наследованию. При удостоверении завещания в обязанности нотариуса входит разъяснение завещателю правил ст. 1149 ГК РФ. Однако следует иметь в виду, что функции нотариуса в данном направлении ограничиваются именно разъяснениями нормы права. По требованию завещателя в завещание может быть включен пункт о лишении им наследства кого-либо из наследников по закону, в том числе и обязательных наследников. Запретить завещателю совершить завещание по его усмотрению нотариус не вправе. Само по себе такое условие завещания не влечет его недействительности. Например, завещатель лишил права на наследство всех своих наследников по закону любых очередей, в том числе малолетних детей. Однако к моменту открытия наследства дети наследодателя достигли совершеннолетия, никто из наследников не являлся нетрудоспособным по возрасту либо состоянию здоровья, не имелось и нетрудоспособных иждивенцев наследодателя. При таких обстоятельствах оснований для признания завещания недействительным только по той причине, что завещателем при совершении завещания были проигнорированы правила об обязательной доле в наследстве, не имеется.

Необходимо помнить также, что согласно п. 4 ст. 1117 ГК РФ лица, имеющие право на обязательную долю в наследстве, могут быть отстранены от наследования как недостойные. Например, завещатель лишил права на наследование своего сына, инвалида третьей группы, по причине того, что тот злостно уклонялся от выполнения лежавших на нем в силу закона обязанностей по содержанию престарелого отца. Вполне вероятно, что впоследствии суд, рассматривая вопрос о признании сына наследодателя недостойным наследником, в качестве одного из доказательств его уклонения от исполнения обязанностей по содержанию наследодателя использует содержание совершенного завещания.

В практике иногда приходится встречать завещания, в которых завещателю не разъяснено право необходимых наследников на обязательную долю в наследстве. Несмотря на то что при удостоверении завещания нотариусом нарушены требования п. 6 ст. 1125 ГК РФ, в соответствии с которым он обязан был разъяснить завещателю содержание ст. 1149 ГК РФ и сделать об этом на завещании соответствующую надпись, ничтожность завещания такое нарушение повлечь не может. В крайнем случае можно сделать предположение лишь об оспоримости завещания в зависимости от остальных его условий. Следует иметь в виду, что правила, установленные ст. 1149 ГК РФ, объективно существуют и не зависят от воли завещателя. Если незнание им указанных правил не отразилось на существовании его волеизъявления в отношении принадлежащего ему имущества, признать такое завещание недействительным нет оснований.

Право завещать любое имущество. Статья 1120 ГК РФ, предусматривающая возможность завещателя завещать любое имущество, является логическим продолжением статьи о свободе завещания. Завещатель вправе по своему усмотрению совершить завещание, содержащее распоряжение о любом имуществе. Чаще всего предметом завещания являются вещи, однако это может быть также иное имущество, в том числе имущественные права и обязанности.

Ограничений в отношении имущества, которое может являться предметом завещания, формально законодательством не установлено. Однако при совершении завещаний необходимо учитывать, что отдельные виды имущества и прав не могут переходить по наследству. Так, согласно ст. 1112 ГК РФ не могут переходить по наследству права и обязанности, неразрывно связанные с личностью наследодателя, в частности право на алименты, право на возмещение вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина, а также права и обязанности, переход которых в порядке наследования не допускается действующим законодательством. Нельзя завещать также личные неимущественные права и другие нематериальные блага.

Не может быть предметом завещания имущество, полностью изъятое из гражданского оборота. Однако распорядиться на случай смерти ограниченно оборотоспособным имуществом возможно.

В соответствии со ст. 1185 ГК РФ государственные награды, которых был удостоен наследодатель и на которые распространяется законодательство о государственных наградах Российской Федерации, не входят в состав наследства. С учетом данной нормы совершать завещание в отношении указанных государственных наград не имеет смысла, поскольку объектом наследования они являться не будут.

Подобных ограничений в законодательстве довольно много.

Гражданин вправе составить завещание в отношении имущества, которое он может приобрести в будущем. Например, предметом завещания может являться квартира, которой гражданин владеет и пользуется по договору социального жилищного найма. Однако объектом наследования эта квартира станет только в том случае, если завещатель при жизни приватизирует ее. В последнее время достаточно часто гражданами составляются завещания в отношении квартиры, которую завещатель приобретет в будущем на основании договора об участии в долевом строительстве многоквартирного жилого дома. Это и неудивительно, поскольку данный способ улучшения жилищных условий сейчас крайне популярен. Кстати, предметом завещания в данном случае могут быть также права и обязанности по названному договору. Можно завещать также, к примеру, авторское право и авторский гонорар за еще не написанную завещателем книгу и т.п.

При совершении завещания не требуется представление завещателем правоустанавливающих документов, подтверждающих принадлежность ему имущества, которое он намерен завещать. Вместе с тем завещанное имущество может являться предметом наследования только в том случае, если к моменту открытия наследства оно принадлежит наследодателю на праве собственности.

Гражданин имеет право составить завещание любого приемлемого для него содержания при условии, что содержание завещания не противоречит требованиям закона. В практике чаще всего приходится встречать завещания так называемой общей формы. В соответствии с таким завещанием гражданин делает распоряжение по поводу всего принадлежащего ему имущества, в чем бы таковое ни заключалось и где бы оно ни находилось.

Разумеется, предметом завещания помимо всего принадлежащего завещателю имущества может быть часть его, а также отдельные его виды. При составлении завещания на отдельные виды имущества крайне важно дать правильную характеристику этого имущества, чтобы впоследствии не возникло разночтений завещания. Не следует, в частности, указывать в завещании признаки имущества, которые в силу тех или иных обстоятельств могут измениться с течением времени.

Возможно порекомендовать отражение в завещании следующих описательных признаков отдельных видов имущества:

- жилые дома, квартиры, дачи, иные строения и сооружения - местонахождение (адрес дома, квартиры и т.п., возможно, кадастровый номер);
- транспортные средства - марка и год их выпуска;
- паенакопления в жилищно-строительных, дачно-строительных, гаражно-строительных кооперативах - местонахождение и наименование соответственно ЖСК, ДСК, ГСК;
- земельные участки - местонахождение (возможно, кадастровый номер);
- садовые дома, садовые насаждения и целевые взносы в садоводческих товариществах -

местонахождение и наименование садоводческого товарищества;
- вклады в банках и иных кредитных организациях - название банка, номер его отделения или филиала и номер счета, на котором хранится вклад;
- авторское право и авторский гонорар - название произведения, изобретения и т.п.;
- оружие - наименование, при возможности - год выпуска;
- доля в складочном капитале полного товарищества и товарищества на вере - наименование и местонахождение товарищества;
- доля в уставном капитале хозяйственного товарищества или общества (например, общества с ограниченной ответственностью) - наименование и местонахождение общества;
- пай в производственном или потребительском кооперативе - наименование и местонахождение кооператива;
- акции - наименование и местонахождение акционерного общества;
- денежные средства - место хранения (вложения);
- предметы домашней обстановки и обихода - наименование, а также в зависимости от конкретной вещи, возможно, цвет, размер и иные признаки, не меняющиеся со временем, и т.п.

Завещатель вправе также по собственному усмотрению:

- завещать все принадлежащее ему имущество или долю его;
- разделить имущество по видам между наследниками (например, жене дом, сыну - автомобиль и т.п.);
- установить равные либо разные размеры долей каждому из наследников и др.

Имущество, завещанное двум или несколькими наследникам без указания их долей в наследстве и без указания того, какие входящие в состав наследства вещи или права кому из наследников предназначаются, считается завещанным наследникам в равных долях.

Завещатель может распорядиться своим имуществом или какой-либо его частью, составив одно или несколько завещаний. Следует иметь в виду, что несколько завещаний могут быть составлены как одновременно, так и в разное время. Последующее завещание, не содержащее прямых указаний об отмене прежнего завещания или отдельных содержащихся в нем завещательных распоряжений, отменяет это прежнее завещание полностью или в части, в которой оно противоречит последующему завещанию. Завещание, отмененное полностью или частично последующим завещанием, не восстанавливается, если последующее завещание отменено завещателем полностью или в соответствующей части.

Назначение и подназначение наследника в завещании. В ст. 1121 ГК РФ законодатель продолжает развитие содержания принципа свободы завещания, провозглашенного ст. 1119 ГК РФ.

Завещатель может совершить завещание в пользу одного или нескольких лиц, как входящих, так и не входящих в круг наследников по закону.

Уместно будет напомнить, что подобное положение в российском законодательстве существовало не всегда. Так, в 1918 г. в России наследование по завещанию было отменено, впрочем, как и наследование по закону. После смерти владельца принадлежащее ему имущество становилось государственным достоянием.

Гражданский кодекс РСФСР 1922 г. ограничивал круг наследников по завещанию только близкими родственниками (супруг умершего, его дети, внуки, правнуки), а также нетрудоспособными иждивенцами. Так называемые посторонние лица являться наследниками по завещанию не могли. Гражданский кодекс РСФСР 1964 г. расширил круг возможностей наследования по завещанию, по сути, не ограничив круг наследников по завещанию.

Завещатель вправе:

- завещать все принадлежащее ему имущество одному лицу, как входящему, так и не входящему в круг наследников по закону;
- завещать все принадлежащее ему имущество нескольким лицам, как входящим, так и не входящим в круг наследников по закону;
- завещать не все имущество, а лишь долю в нем одному лицу, как входящему, так и не входящему в круг наследников по закону;
- завещать долю в имуществе нескольким лицам, как входящим, так и не входящим в круг наследников по закону;
- завещать не все имущество, а часть его одному лицу или нескольким лицам, как входящим, так и не входящим в круг наследников по закону;
- разделить имущество по видам между наследниками;
- установить равные размеры долей каждому из наследников;
- установить разные размеры долей каждому из наследников и т.п.

В соответствии с принципом свободы завещания завещатель вправе по своему усмотрению помимо указаний о распоряжении своим имуществом также включить в завещание иные распоряжения, предусмотренные правилами ГК РФ о наследовании.

Одним из таких распоряжений является так называемое подназначение наследника. Само по себе понятие

подназначения наследника известно российскому наследственному законодательству. Так, [ст. 536](#) ГК РСФСР предусматривалось, что завещатель вправе указать другого наследника на случай, если назначенный им наследник умрет до открытия наследства или не примет его. Однако при сопоставлении соответствующих статей [ГК РСФСР](#) и [ГК РФ](#) сразу обращает на себя внимание то обстоятельство, что содержание права завещателя на подназначение наследника претерпело существенные изменения.

Во-первых, по нормам ныне действующего законодательства подназначить наследника можно как к наследнику по завещанию, так и к наследнику по закону. В соответствии с нормами [ГК РСФСР](#) подназначить наследника можно было только к наследнику по завещанию.

Во-вторых, существенно расширен круг случаев, в расчете на которые можно подназначить наследника. Вместо двух оснований для подназначения наследника [п. 2 ст. 1121](#) ГК РФ их введено семь. Завещатель может указать в завещании другого наследника (подназначить наследника) на случаи:

- если назначенный им в завещании наследник или наследник завещателя по закону умрет до открытия наследства;
- если назначенный им в завещании наследник или наследник завещателя по закону умрет одновременно с наследодателем;
- если назначенный им в завещании наследник или наследник завещателя по закону умрет после открытия наследства, не успев его принять;
- если назначенный им в завещании наследник или наследник завещателя по закону не примет наследство по каким-либо причинам;
- если назначенный им в завещании наследник или наследник завещателя по закону откажется от наследства;
- если назначенный им в завещании наследник или наследник завещателя по закону не будет иметь право наследовать;
- если назначенный им в завещании наследник или наследник завещателя по закону будет отстранен от наследования как недостойный.

В практике работы нотариусов иногда возникает вопрос: необходимо ли подназначать наследника обязательно в расчете на все перечисленные основания или возможно подназначить его на одно из них или некоторые из них? Ответить на этот вопрос позволяет опять-таки принцип свободы завещания. Выбор оснований для подназначения наследника - это право завещателя, ограничить в котором гражданина никто не может. Вместе с тем при совершении завещания с подназначением наследника в расчете на какое-то одно основание или несколько оснований, но не на все основания, очевидно, целесообразно оговаривать, что по остальным основаниям наследник не подназначается. Это необходимо в целях избежания в дальнейшем возможных судебных споров по поводу правильного понимания завещателем изложенного правила.

Следует помнить, что подназначить наследника к наследнику, принявшему наследство, нельзя. Так, завещание, составленное в пользу гражданина с условием, чтобы он, в свою очередь, завещал имущество названному завещателем лицу, явно заключает в себе дефект содержания, и в удостоверении такого завещания нотариусом должно быть отказано.

По правилам [ст. 1121](#) ГК РФ может быть также произведено подназначение отказополучателя. Отказополучателю в завещании может быть подназначен другой отказополучатель на случай, если назначенный в завещании отказополучатель умрет до открытия наследства или одновременно с наследодателем, либо откажется от принятия завещательного отказа или не воспользуется своим правом на получение завещательного отказа, либо лишится права на получение завещательного отказа как недостойный.

Доли наследников в завещанном имуществе. В [ст. 1122](#) ГК РФ происходит дальнейшее развитие принципа свободы завещания. Как уже отмечалось, завещатель вправе по своему усмотрению завещать имущество как одному лицу, так и нескольким (двум и более) лицам. Нормы, содержащиеся в упомянутой [статье](#), рассчитаны на вторую из названных возможных ситуаций, т.е. на случаи, когда завещание сделано в пользу нескольких лиц.

Завещатель вправе любым образом определить доли наследников в наследстве, установить равные либо разные размеры долей каждому из них. Имущество, завещанное двум или нескольким наследникам без указания их долей в наследстве и без указания того, какие входящие в состав наследства вещи или права кому из наследников предназначаются, считается завещанным наследникам в равных долях.

Норма, содержащаяся в [абз. 1 п. 2 ст. 1122](#) ГК РФ, представляет собой, по сути, анализ ситуативного варианта завещания в отношении неделимой вещи. Нельзя не отметить, что завещание, содержащее указание на части неделимой вещи, предназначенные каждому из наследников в натуре, мягко говоря, не отличается корректностью и может повлечь нарушение прав и интересов наследников, породив между ними спор. Изначально неделимое имущество должно быть завещано двум и более наследникам в долевом отношении, однако, по всей вероятности, аналогичные завещания имели место, коль скоро появилась необходимость введения указанной нормы. Таким способом законодателем предпринята попытка адаптировать подобное недостаточно квалифицированно составленное завещание с тем, чтобы, не признавая его недействительным,

как-то поправить положение и разрешить ситуацию.

В связи с этим указание в завещании на части неделимой вещи, предназначенные каждому из наследников в натуре, не влечет за собой недействительность завещания. Такая вещь считается завещанной в долях, соответствующих стоимости этих частей. Порядок пользования наследниками этой неделимой вещью устанавливается в соответствии с предназначенными им в завещании частями этой вещи.

В свидетельстве о праве на наследство в отношении неделимой вещи, завещанной по частям в натуре, доли наследников и порядок пользования такой вещью при согласии наследников указываются в соответствии с комментируемой [статьей](#). В случае спора между наследниками их доли и порядок пользования неделимой вещью определяются судом.

Тайна завещания. [Статьей 1123](#) ГК РФ установлен принцип тайны совершения завещания и определен круг лиц, которые не вправе до открытия наследства разглашать сведения, касающиеся содержания завещания, его совершения, изменения или отмены.

Тайна совершения завещания - известный нотариальной практике принцип завещания. Так, [ст. 5](#) Основ законодательства РФ о нотариате содержит в себе общий принцип тайны совершения нотариальных действий, который распространяется и на удостоверение завещаний.

В соответствии с требованиями [указанной статьи](#) нотариусу при исполнении служебных обязанностей, а также лицам, работающим в нотариальной конторе, запрещается разглашать сведения, оглашать документы, которые стали им известны в связи с совершением нотариальных действий, в том числе и после сложения полномочий или увольнения, за исключением случаев, предусмотренных настоящими [Основами](#).

Сведения (документы) о совершенных нотариальных действиях могут выдаваться только лицам, от имени или по поручению которых совершены эти действия, а также должностным лицам, названным в [ст. 5](#) Основ.

Тайну совершения завещания в соответствии со [ст. 1123](#) ГК РФ обязаны соблюдать:

- нотариус, удостоверивший завещание;
- другое удостоверяющее завещание лицо;
- нотариусы, имеющие доступ к сведениям, содержащимся в единой информационной системе нотариата;
- лица, осуществляющие обработку данных единой информационной системы нотариата;
- лица, присутствовавшие при совершении завещаний (переводчик, исполнитель завещания, свидетели, рукоприкладчик).

Следует отметить, что вышеприведенный перечень лиц, получивших доступ к сведениям о совершении завещания и обязанных сохранять тайну совершения завещания, хотя и сформулирован как исчерпывающий, на самом деле таковым не является. Могут сложиться ситуации, в которых доступ к совершенным (нотариально удостоверенным завещаниям) приобретают другие лица. Так, согласно [ст. 28](#) Основ нотариальная палата может истребовать от нотариуса (лица, замещающего временно отсутствующего нотариуса) представления сведений о совершенных нотариальных действиях, а в необходимых случаях - личных объяснений в нотариальной палате. Кроме того, за исполнением нотариусами их обязанностей осуществляется контроль. В соответствии со [ст. 34](#) Основ контроль за исполнением профессиональных обязанностей нотариусами производится в форме проверок деятельности нотариусов. Нотариусы обязаны представлять должностным лицам, уполномоченным на проведение проверок, все необходимые сведения и документы. Таким образом, перечень лиц, имеющих доступ к совершенным завещаниям, становится еще шире, однако соблюдение тайны совершения нотариальных действий, в том числе и тайны завещаний, гарантировано и в этих случаях. Должностные лица нотариальной палаты обязаны сохранять тайну совершения нотариальных действий. За разглашение тайны и причинение нотариусу, занимающемуся частной практикой, ущерба виновные несут ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации ([ч. 3 ст. 28](#) Основ).

С принципом тайны завещания непосредственно связан порядок выдачи дубликата нотариально удостоверенного завещания. Дубликат завещания может быть выдан только самому завещателю, а после его смерти - указанным в завещании наследникам по представлении свидетельства о смерти завещателя. В случае смерти его наследников, которые были указаны в завещании, дубликат завещания может быть передан их наследникам по предоставлении ими свидетельства о смерти завещателя и умершего наследника, после которого они наследуют, а в необходимых случаях - и документов, подтверждающих родственные отношения наследников с наследодателем (если документы не были представлены ранее).

Не является разглашением тайны завещания представление нотариусом, другим удостоверяющим завещание лицом сведений об удостоверении завещания, отмене завещания в единую информационную систему нотариата в порядке, установленном [Основами](#).

Общие правила, касающиеся формы и порядка совершения завещания. В части третьей [ГК](#) РФ определены требования к форме завещания. Однако, несмотря на то что в установленных [Кодексом](#) случаях предусмотрена возможность составления завещания в простой письменной форме, общим правилом по-прежнему является требование о его нотариальном удостоверении. При этом основным должностным лицом, которое вправе удостоверить завещание, является именно нотариус (работающий в государственной нотариальной конторе или занимающийся частной практикой).

Удостоверение завещаний другими лицами допускается только в случаях, установленных **ГК РФ**.

Приравняются к нотариально удостоверенным завещаниям завещания граждан, в силу тех или иных причин оказавшихся изолированными от обычных жизненных условий, удостоверенные определенными законом должностными лицами. Это завещания военнослужащих, граждан, проживающих в домах для престарелых и инвалидов, находящихся на излечении в стационарных лечебных учреждениях, или во время плавания на судах под Государственным флагом РФ или в различного рода экспедициях, или в местах лишения свободы, а также в пунктах дислокации воинских частей, где нет нотариусов, - завещания работающих в этих частях гражданских лиц, членов их семей и членов семей военнослужащих (**ст. 1127 ГК**).

Завещательное распоряжение правами на денежные средства в банке может быть удостоверено уполномоченным служащим банка (**ст. 1128 ГК**). Правила названной **статьи** соответственно применяются к иным кредитным организациям, которым предоставлено право привлекать во вклады или на другие счета денежные средства граждан.

Составление завещания в простой письменной форме допускается лишь в виде исключения в случаях, предусмотренных **ст. 1129 ГК РФ**. Гражданин, который находится в положении, явно угрожающем его жизни, и в силу сложившихся чрезвычайных обстоятельств лишен возможности совершить завещание в соответствии с правилами **ст. ст. 1124 - 1128 ГК РФ**, может изложить последнюю волю в отношении своего имущества в простой письменной форме. Изложение гражданином последней воли в простой письменной форме признается его завещанием, если завещатель в присутствии двух свидетелей собственноручно написал и подписал документ, из содержания которого следует, что этот документ представляет собой завещание. Завещание, совершенное в чрезвычайных обстоятельствах в соответствии с настоящей **статьей**, подлежит исполнению только при условии подтверждения судом по требованию заинтересованных лиц факта совершения завещания в чрезвычайных обстоятельствах.

Завещатель вправе совершить завещание, не предоставляя при этом другим лицам, в том числе нотариусу, возможности ознакомиться с его содержанием (закрытое завещание). Хотя формально такое завещание не удостоверяется нотариально, однако совершение его не обходится без участия нотариуса. Закрытое завещание в заклеенном конверте передается завещателем нотариусу на хранение в присутствии двух свидетелей. Нотариусом завещателю выдается документ, подтверждающий принятие закрытого завещания (свидетельство о принятии закрытого завещания).

Несоблюдение установленных **Гражданским кодексом** правил о письменной форме завещания и его удостоверении влечет за собой недействительность завещания.

Чрезвычайно важной особенностью законодательства о наследовании является появление в нем института свидетелей. В свете ранее действовавшего законодательства присутствие при удостоверении завещания посторонних лиц всегда вызывало определенные сомнения. К таким завещаниям достаточно негативно относились суды, полагая, что это является нарушением тайны совершения нотариального действия и влечет его недействительность, поскольку присутствие посторонних лиц может оказать прямое либо косвенное воздействие на формирование воли завещателя.

Сейчас институт свидетелей легализован, более того, законом предусмотрены случаи, в которых присутствие свидетелей при совершении завещаний обязательно (**п. 3 ст. 1126, п. 4 ст. 1126, п. 2 ст. 1127, абз. 2 п. 1 ст. 1129 ГК**).

По желанию самого завещателя свидетель (их может быть и несколько) может присутствовать при совершении любого завещания, независимо от формы, в которой оно совершается, и причин, по которым завещатель намерен совершить завещание в присутствии посторонних лиц.

В **п. 2 ст. 1124 ГК РФ** названы требования, которые предъявляются к свидетелю, присутствующему при какой-либо из стадий совершения завещания. В случае когда в соответствии с правилами **Кодекса** при составлении, подписании, удостоверении завещания или при передаче завещания нотариусу присутствуют свидетели, не могут быть такими свидетелями и не могут подписывать завещание вместо завещателя:

- нотариус или другое удостоверяющее завещание лицо;
- лицо, в пользу которого составлено завещание или сделан завещательный отказ, супруг такого лица, его дети и родители;
- граждане, не обладающие дееспособностью в полном объеме;
- неграмотные;
- граждане с такими физическими недостатками, которые явно не позволяют им в полной мере осознавать существо происходящего;
- лица, не владеющие в достаточной степени языком, на котором составлено завещание, за исключением случая, когда составляется закрытое завещание.

Перечисленные требования предъявляются к свидетелю как в тех случаях, когда последний присутствует при совершении завещания по желанию завещателя, так и в случаях, когда присутствие свидетеля при совершении завещания является обязательным.

В случае когда в соответствии с правилами **ГК** при составлении, подписании, удостоверении завещания

или при передаче его нотариусу присутствие свидетеля является обязательным, отсутствие свидетеля при совершении указанных действий влечет за собой недействительность завещания, а несоответствие свидетеля вышеуказанным требованиям может являться основанием признания завещания недействительным.

В соответствии с [п. 4 ст. 1124](#) ГК РФ на завещании должны быть указаны место и дата его удостоверения.

В соответствии с [ч. 2 ст. 45](#) Основ текст нотариально удостоверяемой сделки должен быть написан ясно и четко, относящиеся к содержанию документа числа и сроки обозначены хотя бы один раз словами. Фамилии, имена и отчества граждан, адрес их места жительства должны быть написаны полностью. Такие же требования предъявляются к завещаниям, удостоверенным должностными лицами органов исполнительной власти, и завещаниям, приравненным к нотариально удостоверенным.

Нотариально удостоверенное завещание. Как уже отмечалось, несмотря на то что в установленных [ГК](#) РФ случаях предусмотрена возможность составления завещания в простой письменной форме, завещание должно быть, как правило, нотариально удостоверено.

Согласно [ст. ст. 35 - 38](#) Основ с учетом особенностей, предусмотренных [п. 7 ст. 1125](#) ГК РФ, завещание может быть удостоверено:

- нотариусом, занимающимся частной практикой;
- нотариусом, работающим в государственной нотариальной конторе;
- должностным лицом консульского учреждения (в случае, если такое право предоставлено им законом);
- уполномоченным должностным лицом органа местного самоуправления в случае отсутствия в населенном пункте нотариуса (также в случае, если такое право предоставлено им законом).

Особо следует остановиться на вопросе о месте удостоверения завещания. Как известно, порядок совершения нотариальных действий определяется законодательством о нотариате. Основным нормативным актом, регулирующим деятельность органов нотариата, являются [Основы](#), которые в ряде случаев устанавливают исключительную территориальность для совершения отдельных видов нотариальных действий. В отношении удостоверения завещаний [Основами](#) предусмотрен общий принцип территориальности. В связи с этим завещание может быть удостоверено в любой государственной нотариальной конторе, а также у любого нотариуса, занимающегося частной практикой. Место жительства завещателя при нотариальном удостоверении завещания значения не имеет.

Особенностью является только удостоверение завещания с выездом нотариуса за пределы его нотариального округа. В соответствии со [ст. 13](#) Основ нотариус вправе выехать в другой нотариальный округ для удостоверения завещания в случае тяжелой болезни завещателя при отсутствии в нотариальном округе в это время нотариуса.

В соответствии со [ст. 42](#) Основ при удостоверении завещания, как и при совершении любого иного нотариального действия, нотариус устанавливает личность обратившегося за совершением нотариального действия гражданина. Установление личности должно производиться на основании паспорта или других документов, исключающих любые сомнения относительно личности гражданина, обратившегося за совершением нотариального действия.

Одной из самых непростых задач, которые нотариусу приходится решать при удостоверении завещаний, является установление дееспособности завещателя. Дееспособность определяется нотариусом документально (путем проверки документов, удостоверяющих личность завещателя, в которых указан его возраст) и визуально (путем беседы с завещателем, собственной оценки адекватности его поведения и т.п.).

Нотариально удостоверенное завещание должно быть написано завещателем или записано с его слов нотариусом. При написании или записи завещания могут быть использованы технические средства (электронно-вычислительная машина, пишущая машинка и другие).

Завещание, записанное нотариусом со слов завещателя, до его подписания должно быть полностью прочитано завещателем в присутствии нотариуса. Если завещатель не в состоянии лично прочитать завещание, его текст оглашается для него нотариусом, о чем на завещании делается соответствующая надпись с указанием причин, по которым завещатель не смог лично прочитать завещание.

По общему правилу завещание должно быть собственноручно подписано завещателем. В соответствии с рекомендациями Министерства юстиции РСФСР, изложенными в письме от 27 февраля 1987 г. N 8-76/83-16-86, не утратившими своей актуальности и в настоящее время, помимо подписи завещателю следует писать от руки на завещаниях свою фамилию, имя, отчество. Это связано с тем, что при судебно-почерковедческой экспертизе решение вопроса о подлинности подписей затруднительно ввиду простоты их исполнения. Во избежание в дальнейшем возможных судебных споров фамилия, имя, отчество завещателя должны точно соответствовать написанию в документе, удостоверяющем его личность. Разумеется, не следует возводить данные рекомендации в ранг единственно допустимого варианта подписания завещания. Завещатель может, к примеру, только подписаться своей фамилией, либо поставить под текстом завещания лишь свою подпись (росчерк), либо выполнить и то и другое, добавив указание имени и отчества. Ни малейших оснований для признания таких завещаний недействительными не имеется. Вместе с тем применение указанных рекомендаций представляется весьма разумным, рациональным и целесообразным.

При составлении и нотариальном удостоверении завещания может присутствовать свидетель. По желанию самого завещателя свидетель (их может быть и несколько) может присутствовать при совершении любого завещания независимо от формы, в которой оно совершается. Не имеют значения и причины, по которым завещатель намерен совершить завещание в присутствии посторонних лиц. Завещатель не обязан никому сообщать о таких причинах, поскольку принцип тайны завещания распространяется на лиц, удостоверяющих завещание и присутствующих при его совершении, но не на самого завещателя. Завещатель волен объяснить нотариусу и иным лицам причины своего поступка или отказаться от мотивирования своих действий. Практика показывает, что завещания в присутствии свидетеля по желанию завещателя совершаются обычно пожилыми людьми. Они комфортнее чувствуют себя в присутствии знакомого человека, более свободно излагают содержание своих намерений, не испытывают комплексов, выражая какие-либо сомнения в отношении сложившейся вокруг них житейской ситуации. Присутствие при совершении завещания свидетелей может также послужить позитивным моментом в свете перспективы возможного оспаривания завещания заинтересованными лицами. Показания в суде незаинтересованных в совершении завещания лиц будут иметь важное доказательственное значение при решении вопроса о действительности завещания.

Если завещание составляется и удостоверяется в присутствии свидетеля, оно должно быть им подписано и на завещании должны быть указаны фамилия, имя, отчество и место жительства свидетеля в соответствии с документом, удостоверяющим его личность.

Нотариус обязан предупредить свидетеля, а также гражданина, подписывающего завещание вместо завещателя, о необходимости соблюдать тайну завещания (ст. 1123 ГК).

При удостоверении завещания нотариус обязан разъяснить завещателю содержание ст. 1149 ГК РФ и сделать об этом на завещании соответствующую надпись.

Входит ли в обязанности нотариуса, удостоверяющего завещание, установление дееспособности свидетеля и рукоприкладчика? Полагаем, что ответ на этот вопрос может быть только утвердительным. В соответствии с п. 2 ст. 1124 ГК РФ в случае, когда при составлении, подписании, удостоверении завещания или при передаче завещания нотариусу присутствуют свидетели, не могут быть такими свидетелями и не могут подписывать завещание вместо завещателя (т.е. быть рукоприкладчиками) граждане, не обладающие дееспособностью в полном объеме. Несоответствие свидетеля данному требованию может являться основанием признания завещания недействительным, таким образом, завещание становится заведомо оспоримым.

Нотариально удостоверенное завещание регистрируется в реестре регистрации нотариальных действий; сведения об удостоверенном завещании вносятся в алфавитную книгу учета завещаний.

В случае когда право совершения нотариальных действий предоставлено законом должностным лицам органов местного самоуправления и должностным лицам консульских учреждений Российской Федерации, завещание может быть удостоверено вместо нотариуса соответствующим должностным лицом с соблюдением правил ГК РФ о форме завещания, порядке его нотариального удостоверения и тайне завещания.

В соответствии с ч. 4 ст. 1 и ст. 37 Основ в случае, если в поселении или расположенном на межселенной территории населенном пункте нет нотариуса, соответственно глава местной администрации поселения и специально уполномоченное должностное лицо местного самоуправления поселения или глава местной администрации муниципального района и специально уполномоченное должностное лицо местного самоуправления муниципального района имеют право удостоверять завещания.

Понятие поселения, муниципального района, межселенной территории и т.п. установлено ст. 2 Федерального закона от 6 октября 2003 г. N 131-ФЗ "Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации" (с последующими изменениями и дополнениями).

Для целей указанного Федерального закона используются следующие основные термины и понятия:

- сельское поселение - один или несколько объединенных общей территорией сельских населенных пунктов (поселков, сел, станиц, деревень, хуторов, кишлаков, аулов и других сельских населенных пунктов), в которых местное самоуправление осуществляется населением непосредственно и (или) через выборные и иные органы местного самоуправления;

- городское поселение - город или поселок, в которых местное самоуправление осуществляется населением непосредственно и (или) через выборные и иные органы местного самоуправления;

- поселение - городское или сельское поселение;

- муниципальный район - несколько поселений или поселений и межселенных территорий, объединенных общей территорией, в границах которой местное самоуправление осуществляется в целях решения вопросов местного значения межпоселенческого характера населением непосредственно и (или) через выборные и иные органы местного самоуправления, которые могут осуществлять отдельные государственные полномочия, передаваемые органам местного самоуправления федеральными законами и законами субъектов РФ;

- городской округ - городское поселение, которое не входит в состав муниципального района и органы местного самоуправления которого осуществляют полномочия по решению установленных настоящим Федеральным законом вопросов местного значения поселения и вопросов местного значения муниципального

района, а также могут осуществлять отдельные государственные полномочия, передаваемые органам местного самоуправления федеральными законами и законами субъектов РФ;

- внутригородская территория города федерального значения - часть территории города федерального значения, в границах которой местное самоуправление осуществляется населением непосредственно и (или) через выборные и иные органы местного самоуправления;

- муниципальное образование - городское или сельское поселение, муниципальный район, городской округ либо внутригородская территория города федерального значения;

- межселенная территория - территория, находящаяся вне границ поселений;

- органы местного самоуправления - избираемые непосредственно населением и (или) образуемые представительным органом муниципального образования органы, наделенные собственными полномочиями по решению вопросов местного значения;

- должностное лицо местного самоуправления - выборное либо заключившее контракт (трудовой договор) лицо, наделенное исполнительно-распорядительными полномочиями по решению вопросов местного значения и (или) по организации деятельности органа местного самоуправления;

- административный центр сельского поселения, муниципального района - населенный пункт, который определен с учетом местных традиций и сложившейся социальной инфраструктуры и в котором в соответствии с законом субъекта Российской Федерации находится представительный орган соответствующего муниципального образования.

В законах и иных нормативных правовых актах Российской Федерации слова "местный" и "муниципальный" и образованные на их основе слова и словосочетания применяются в одном значении в отношении органов местного самоуправления, а также находящихся в муниципальной собственности организаций, объектов, в иных случаях, касающихся осуществления населением местного самоуправления.

Нотариальные действия вышеуказанными должностными лицами совершаются в соответствии с [Инструкцией](#) о порядке совершения нотариальных действий главами местных администраций поселений и специально уполномоченными должностными лицами местного самоуправления поселений, утвержденной Приказом Министерства юстиции РФ от 27 декабря 2007 г. N 256.

Согласно данной [Инструкции](#) глава местной администрации поселения, в котором отсутствует нотариус, имеет право совершать нотариальные действия по должности.

Решением главы местной администрации поселения, в котором отсутствует нотариус, совершение нотариальных действий может быть возложено на одно или нескольких должностных лиц местного самоуправления.

Информация о принятом решении должна быть доведена до сведения граждан, проживающих на территории поселения, территориального органа Федеральной регистрационной службы и нотариальной палаты субъекта Российской Федерации.

При совершении нотариального действия должностным лицом местного самоуправления на документы проставляется собственноручная подпись указанного лица и оттиск печати местной администрации поселения.

Таким образом, общие принципы и правила совершения нотариальных действий указанными должностными лицами соответствуют [Основам](#).

Закрытое завещание. [Статья 1126](#) ГК РФ является новеллой в законодательстве, регулирующем порядок наследования. Завещатель вправе совершить завещание, не предоставляя при этом другим лицам, в том числе нотариусу, возможности ознакомиться с его содержанием (закрытое завещание). Закрытое завещание должно быть собственноручно написано и подписано завещателем. Несоблюдение этих правил влечет за собой недействительность завещания.

Закрытое завещание в заклеенном конверте передается завещателем нотариусу в присутствии двух свидетелей. Поскольку в соответствии с [правилами п. 3 указанной статьи](#) при передаче закрытого завещания нотариусу присутствие свидетеля является обязательным, отсутствие свидетеля при совершении указанного действия влечет за собой недействительность завещания ([п. 3 ст. 1124](#) ГК). В [статье](#) о закрытом завещании не содержится прямого указания на необходимость установления дееспособности свидетелей, однако не следует забывать, что несоответствие свидетеля требованиям, установленным [п. 2 ст. 1124](#) ГК РФ, может являться основанием для признания завещания недействительным.

Свидетели ставят на заклеенном конверте, переданном нотариусу завещателем, свои подписи. Конверт, подписанный свидетелями, запечатывается в их присутствии нотариусом в другой конверт.

Принимая от завещателя конверт с закрытым завещанием, нотариус обязан разъяснить завещателю содержание [п. 2 ст. 1126](#) ГК РФ (завещание должно быть собственноручно написано и подписано завещателем) и [ст. 1149](#) ГК РФ (правила об обязательной доле в наследстве) и сделать об этом соответствующую надпись на втором конверте, в который помещается конверт с закрытым завещанием.

На этом втором конверте нотариус делает надпись, содержащую следующую информацию:

- сведения о завещателе (фамилия, имя, отчество, дата рождения, место проживания, реквизиты документа, удостоверяющего личность), от которого нотариусом принято закрытое завещание;

- место и дата принятия закрытого завещания;
- сведения о свидетелях, присутствовавших при передаче завещания нотариусу (фамилии, имена, отчества, место жительства каждого свидетеля в соответствии с документами, удостоверяющими их личность);
- сведения о проверке дееспособности свидетелей;
- отметка о разъяснении завещателю правил о собственноручном написании и подписании завещания и об обязательной доле в наследстве.

По окончании указанной процедуры нотариус обязан выдать завещателю документ, подтверждающий принятие закрытого завещания (свидетельство о принятии закрытого завещания).

По представлении свидетельства о смерти лица, совершившего закрытое завещание, нотариус не позднее чем через 15 дней со дня представления свидетельства вскрывает конверт с завещанием. Вскрытие конверта производится в присутствии не менее чем двух свидетелей и пожелавших при этом присутствовать заинтересованных лиц из числа наследников по закону. Свидетелями при вскрытии конверта с завещанием могут быть как те же лица, которые участвовали в качестве свидетелей при передаче закрытого завещания нотариусу, так и иные лица. Как правило, свидетели приглашаются заинтересованными лицами (наследниками по закону), однако могут быть приглашены и по инициативе самого нотариуса, особенно в тех ситуациях, когда наследников по закону не имеется либо они не прибыли на процедуру вскрытия конверта с завещанием.

О дате вскрытия конверта с закрытым завещанием нотариус должен известить наследников наследодателя по закону, местонахождение которых ему известно. В частности, сведения о наследниках по закону могут быть представлены лицом, предъявившим свидетельство о смерти завещателя. Если сведений о наследниках по закону у нотариуса не имеется либо никто из наследников по закону не изъявил желания присутствовать при процедуре вскрытия и оглашения закрытого завещания, нотариус должен произвести указанное действие без их участия в присутствии одних свидетелей. По данному поводу не может быть двух мнений, поскольку 15-дневный срок, установленный п. 4 ст. 1126 ГК РФ, сформулирован как пресекательный и вскрытие конверта с закрытым завещанием не позднее названного срока является обязанностью нотариуса.

Возникает вопрос, входит ли в обязанность нотариуса установление родственных отношений с наследодателем лиц, сообщивших о себе, что они являются наследниками по закону. Полагаем, что ответ на этот вопрос должен быть утвердительным. Нотариус должен на основании представленных ему документов удостовериться, что граждане, пожелавшие присутствовать при вскрытии конверта с закрытым завещанием и оглашении завещания, входят в круг наследников по закону. Очередность призвания к наследованию при этом значения, по всей вероятности, не имеет. Если кто-либо из наследников по закону не может подтвердить факт своих родственных отношений с наследодателем, то наследники, имеющие соответствующие документы, могут подтвердить данное обстоятельство, о чем следует указать в протоколе вскрытия конверта с закрытым завещанием.

После вскрытия конверта текст содержащегося в нем завещания сразу же оглашается нотариусом, после чего нотариус составляет и вместе со свидетелями подписывает протокол, удостоверяющий вскрытие конверта с завещанием и содержащий полный текст завещания. Подлинник завещания хранится у нотариуса, а наследникам выдается нотариально удостоверенная копия протокола. В комментируемой [статье](#) не определено, кому из наследников нотариус вправе выдать нотариально удостоверенную копию протокола: только наследнику, в пользу которого сделано завещание, либо возможно выдать копии всем наследникам по закону. Представляется, что нотариально удостоверенные копии протокола могут быть выданы не только наследнику по завещанию, но и наследникам по закону (одному или нескольким из них), причем не имеет значения, присутствовали ли эти наследники при вскрытии конверта с закрытым завещанием.

Завещания, приравняемые к нотариально удостоверенным завещаниям. В соответствии с п. 1 ст. 1127 ГК РФ приравниваются к нотариально удостоверенным завещаниям:

- 1) завещания граждан, находящихся на излечении в больницах, госпиталях, других стационарных лечебных учреждениях или проживающих в домах для престарелых и инвалидов, удостоверенные главными врачами, их заместителями по медицинской части или дежурными врачами этих больниц, госпиталей и других стационарных лечебных учреждений, а также начальниками госпиталей, директорами или главными врачами домов для престарелых и инвалидов;
- 2) завещания граждан, находящихся во время плавания на судах, плавающих под Государственным флагом Российской Федерации, удостоверенные капитанами этих судов;
- 3) завещания граждан, находящихся в разведочных, арктических или других подобных экспедициях, удостоверенные начальниками этих экспедиций;
- 4) завещания военнослужащих, а в пунктах дислокации воинских частей, где нет нотариусов, также завещания работающих в этих частях гражданских лиц, членов их семей и членов семей военнослужащих, удостоверенные командирами воинских частей;
- 5) завещания граждан, находящихся в местах лишения свободы, удостоверенные начальниками мест лишения свободы.

Завещание, приравненное к нотариально удостоверенному завещанию, должно быть подписано

завещателем в присутствии лица, удостоверяющего завещание, и свидетеля, также подписывающего завещание. Отсутствие свидетеля при совершении завещания влечет за собой недействительность завещания, а несоответствие свидетеля требованиям, установленным [п. 2 ст. 1124 ГК РФ](#), может являться основанием признания завещания недействительным.

На завещании должны быть указаны место и дата его совершения.

Завещание должно быть написано завещателем или записано с его слов должностным лицом, удостоверяющим завещание. При написании или записи завещания могут быть использованы средства оргтехники.

Завещание, записанное удостоверяющим его должностным лицом, со слов завещателя, до его подписания должно быть полностью прочитано завещателем в присутствии этого должностного лица. Если завещатель не в состоянии лично прочитать завещание, его текст оглашается для него должностным лицом, о чем на завещании делается соответствующая надпись с указанием причин, по которым завещатель не смог лично прочитать завещание.

Поскольку завещание составляется и удостоверяется обязательно в присутствии свидетеля, оно должно быть им подписано и на завещании должны быть указаны фамилия, имя, отчество и место жительства свидетеля в соответствии с документом, удостоверяющим его личность.

Должностное лицо, удостоверяющее завещание, обязано предупредить свидетеля, а также гражданина, подписывающего завещание вместо завещателя, о необходимости соблюдать тайну завещания ([ст. 1123 ГК](#)).

При удостоверении завещания должностное лицо, удостоверяющее завещание, обязано разъяснить завещателю содержание [ст. 1149 ГК РФ](#) и сделать об этом на завещании соответствующую надпись.

Завещание должно быть зарегистрировано в книге регистрации нотариальных действий, которая ведется в соответствующей организации.

Завещание, удостоверенное в соответствии со [ст. 1127 ГК РФ](#), должно быть, как только для этого представится возможность, направлено лицом, удостоверившим завещание, через органы юстиции нотариусу по месту жительства завещателя. Если лицу, удостоверившему завещание, известно место жительства завещателя, завещание направляется непосредственно соответствующему нотариусу.

При получении экземпляра завещания нотариус проверяет соответствие завещания требованиям законодательства. В случае обнаружения грубых нарушений законодательства, могущих повлечь признание завещания недействительным, нотариус должен сообщить об этом завещателю. Так, нередко на хранение нотариусу поступают завещания, удостоверенные ненадлежащими лицами:

- лечащим врачом или каким-либо иным врачом (за исключением ситуаций, когда лечащий врач одновременно являлся дежурным врачом) больницы, где гражданин находился на излечении;
- начальником изолятора временного содержания или следственного изолятора, когда при этом гражданин не отбывает там наказание в виде лишения свободы;
- командиром воинской части - для граждан, не являющихся военнослужащими, если в пункте дислокации воинской части имеются органы, совершающие нотариальные действия; и т.п.

Подобные завещания нотариус не вправе принять для выдачи свидетельства о праве на наследство по причине их ничтожности. Завещание подлежит возврату должностному лицу, от которого оно получено, с разъяснением нарушенных норм и рекомендациями об исправлении допущенных нарушений. Это касается также завещаний, содержащих любые иные нарушения, имеющие существенное значение в свете их соответствия закону.

Особо следует остановиться на завещаниях, удостоверенных в местах лишения свободы, в плане правильного понимания вопроса, где именно можно совершить подобное завещание. Учреждения, являющиеся местами лишения свободы, определены Уголовно-исполнительным [кодексом РФ](#).

Согласно [ст. 74 УИК РФ](#) исправительными учреждениями являются исправительные колонии, воспитательные колонии, тюрьмы, лечебные исправительные учреждения. Следственные изоляторы выполняют функции исправительных учреждений в отношении осужденных, оставленных для выполнения работ по хозяйственному обслуживанию, а также в отношении осужденных на срок не свыше шести месяцев, оставленных в следственных изоляторах с их согласия.

В соответствии с [п. п. 9 и 10 ст. 16 УИК РФ](#) наказание в виде лишения свободы исполняется колонией-поселением, воспитательной колонией, лечебным исправительным учреждением, исправительной колонией общего, строгого или особого режима либо тюрьмой. Наказание в виде пожизненного лишения свободы исполняется исправительной колонией особого режима для осужденных, отбывающих пожизненное лишение свободы.

Согласно [ст. 77 УИК РФ](#) в исключительных случаях лица, впервые осужденные к лишению свободы на срок не свыше пяти лет, которым отбывание наказания назначено в исправительной колонии общего режима, могут быть с их согласия оставлены в следственном изоляторе или тюрьме для выполнения работ по хозяйственному обслуживанию. При удостоверении завещания начальником следственного изолятора необходимо дополнительное подтверждение того обстоятельства, что завещатель находился в СИЗО именно в соответствии

с приговором суда. В изоляторе временного содержания (ИВС) завещание, приравненное к нотариально удостоверенному завещанию, удостоверить нельзя.

Следует также обратить внимание, что по сравнению со [ст. 541 ГК РСФСР](#), которая также предусматривала возможность составления завещаний, приравненных к нотариально удостоверенным завещаниям, в комментируемой [статье](#) не предусмотрено право удостоверения завещаний граждан, находящихся на излечении в санаториях, главными врачами, их заместителями по медицинской части или дежурными врачами санаториев. Уместно предположить, что если санаторий является стационарным лечебным учреждением, то должностные лица этого санатория вправе удостоверять завещания находящихся в нем на излечении граждан в соответствии с [подп. 1 п. 1 комментируемой статьи](#).

В практике достаточно часто встречаются случаи, когда должностные лица не исполняют обязанности по передаче экземпляра завещания на хранение нотариусу. Это обстоятельство само по себе не может свидетельствовать о недействительности завещания. Если наследниками представлен нотариусу имеющийся у них экземпляр завещания и оно составлено и удостоверено в соответствии с требованиями действующего законодательства, нотариус должен принять завещание и выдать на основании его свидетельство о праве на наследство.

Если в каком-либо из упомянутых случаев гражданин, намеревающийся совершить завещание, высказывает желание пригласить для этого нотариуса и имеется разумная возможность выполнить это желание, лица, которым в соответствии с указанным [пунктом](#) предоставлено право удостоверить завещание, обязаны принять все меры для приглашения к завещателю нотариуса.

Завещательные распоряжения правами на денежные средства в банках. Помимо должностных лиц, речь о которых уже шла выше, удостоверение завещания другими лицами допускается лишь в установленных законом случаях. Так, согласно [ст. 1128 ГК РФ](#) завещательное распоряжение правами на денежные средства в банке может быть удостоверено уполномоченным служащим банка. Правила комментируемой [статьи](#) соответственно применяются к иным кредитным организациям, которым предоставлено право привлекать во вклады или на другие счета денежные средства граждан.

Право гражданина завещать денежные средства в Сберегательном банке РФ путем составления в простой письменной форме соответствующего распоряжения, данного непосредственно банку, было предусмотрено нормами ранее действовавшего законодательства ([ст. 561 ГК РСФСР](#)), однако частью третьей [ГК РФ](#) возможность оформления подобных завещательных распоряжений существенно расширена. В соответствии с [п. 1 ст. 1128 ГК РФ](#) права на денежные средства, внесенные гражданином во вклад или находящиеся на любом другом счете гражданина в банке, могут быть по усмотрению гражданина завещаны либо в порядке, предусмотренном [ст. ст. 1124 - 1127 ГК РФ](#), либо посредством совершения завещательного распоряжения в письменной форме в том филиале банка, в котором находится этот счет. В отношении средств, находящихся на счете, такое завещательное распоряжение имеет силу нотариально удостоверенного завещания. При этом порядок составления завещательных распоряжений, предусмотренный [указанной статьей](#), применим к распоряжениям правами на денежные средства в любых банках, а не только в Сберегательном банке РФ.

Следует отметить, что порядок оформления названных прав, установленный частью третьей [ГК РФ](#), по сравнению с ранее действовавшим существенным образом изменился. Согласно [ст. 561 ГК РСФСР 1964 г.](#) вклад в сберегательной кассе (а впоследствии - в Сбербанке РФ), в отношении которого вкладчиком было сделано распоряжение банку о выдаче вклада после смерти указанному вкладчиком лицу либо государству, не входил в наследственную массу и на него не распространялись нормы наследственного права:

- не выдавалось свидетельство о праве на наследство;
- не распространялись правила об обязательной доле в наследстве;
- вклад выплачивался лицу, указанному в завещательном распоряжении (вкладополучателю, который даже не именовался наследником), по предъявлении свидетельства о смерти вкладчика независимо от времени обращения за его получением.

[Статья 1128 ГК РФ](#) содержит совершенно иную модель распоряжения правами на денежные средства в банках. Согласно [п. 3 комментируемой статьи](#) права на денежные средства, в отношении которых в банке совершено завещательное распоряжение, входят в состав наследства и наследуются на общих основаниях в соответствии с правилами [ГК РФ](#). Эти средства выдаются наследникам на основании свидетельства о праве на наследство и в соответствии с ним. Свидетельство о праве на наследство может быть выдано по истечении шестимесячного срока со дня смерти наследодателя. На завещанные вклады распространяются нормы [ГК РФ](#) об обязательной доле в наследстве.

Порядок совершения завещательных распоряжений денежными средствами в банках определен [Постановлением](#) Правительства РФ от 27 мая 2002 г. N 351 "Об утверждении Правил совершения завещательных распоряжений правами на денежные средства в банках".

Совершение завещательного распоряжения производится гражданином в письменной форме в том банке, в котором находится этот счет. Завещательные распоряжения совершаются в банке бесплатно.

При совершении банком завещательного распоряжения уполномоченным лицом банк устанавливает

личность завещателя (в соответствии с паспортом или другими документами, исключающими любые сомнения относительно личности гражданина). Завещатель информируется о содержании [ст. ст. 1128, 1130, 1149, 1150 и 1162](#) ГК РФ, о чем делается отметка в завещательном распоряжении. На лиц, участвующих в совершении завещательного распоряжения, распространяются требования [ГК](#) о тайне завещания.

Завещательное распоряжение правами на денежные средства в банке должно быть собственноручно подписано завещателем и удостоверено служащим банка, имеющим право принимать к исполнению распоряжения клиента в отношении средств на его счете. Завещательное распоряжение может быть написано от руки либо с использованием технических средств (электронно-вычислительной машины, пишущей машинки и др.). Поправки и приписки в завещательном распоряжении не допускаются.

В завещательном распоряжении указываются:

- место и дата его составления;
- место жительства завещателя;

- имена, отчества, фамилии граждан либо полное местонахождение юридического лица, которым завещается вклад.

Завещатель может составить одно завещательное распоряжение на все денежные средства, размещенные на нескольких счетах в банке, либо на денежные средства, размещенные на одном из этих счетов. Если завещатель желает, чтобы денежные средства после его смерти были выданы нескольким наследникам, то в завещательном распоряжении он указывает, кому из них какая доля завещается. Денежные средства, завещанные нескольким лицам без указания доли каждого, выдаются всем этим лицам в равных долях. Завещатель вправе предусмотреть в завещательном распоряжении условия выдачи вклада (например, выплата лицу, которому завещан вклад, определенных сумм в установленные сроки, после достижения им совершеннолетия и т.п.).

Завещательное распоряжение составляется в двух экземплярах, каждый из которых удостоверяется подписью служащего банка и печатью. Первый экземпляр выдается завещателю, а второй регистрируется в книге завещательных распоряжений и подшивается в специальную папку завещательных распоряжений, хранящуюся в несгораемом шкафу. Служащим банка на счете завещателя делается отметка о составленном завещательном распоряжении.

В случае смерти завещателя нотариус направляет в банк запрос с просьбой подтвердить факт удостоверения конкретного завещательного распоряжения сотрудником банка и факт его отмены или изменения. Ответ на запрос подписывается руководителем банка с проставлением печати и направляется нотариусу в течение месяца. Если к запросу приложена копия завещательного распоряжения наследодателя, ответ на запрос может быть изложен под текстом этого завещательного распоряжения.

Выплата денежных средств со счетов умерших завещателей, которые оформили завещательное распоряжение после 1 марта 2002 г., производится в зависимости от конкретного случая на основании следующих документов:

- а) свидетельство о праве на наследство по завещанию или закону, выданное нотариусом или консульским должностным лицом Российской Федерации;
- б) постановление нотариуса о возмещении расходов, вызванных смертью наследодателя, в соответствии со [ст. 1174](#) ГК;
- в) нотариально удостоверенное соглашение о разделе наследственного имущества в соответствии со [ст. 1165](#) ГК;
- г) свидетельство, выданное нотариусом исполнителю завещания в соответствии со [ст. 1135](#) ГК;
- д) свидетельство о праве собственности на долю в имуществе, находившемся в совместной собственности супругов, выданное нотариусом или консульским должностным лицом Российской Федерации в соответствии со [ст. 1150](#) ГК РФ;
- е) копия решения суда с отметкой о вступлении его в законную силу или исполнительного листа в случае рассмотрения дела в судебном порядке.

Имеет смысл упомянуть, что правила комментируемой [статьи](#) подлежат применению независимо от времени открытия наследства и внесения на счет в банке денежных сумм, если завещательное распоряжение в банке составлено до введения в действие части третьей [ГК](#) РФ, т.е. до 1 марта 2002 г. В соответствии с Федеральным [законом](#) от 11 ноября 2003 г. N 145-ФЗ "О внесении дополнения в Федеральный закон "О введении в действие части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации" Вводный закон дополнен [ст. 8.1](#), в соответствии с которой, если до введения в действие части третьей [ГК](#) РФ вкладчиком в соответствии со [ст. 561](#) ГК РСФСР было сделано распоряжение о выдаче вклада в случае своей смерти, находящиеся на данном вкладе денежные средства не входят в состав наследственного имущества и на порядок и условия их выдачи не распространяются нормы [разд. V](#) "Наследственное право" части третьей Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных [частью третьей указанной статьи](#). В случае смерти вкладчика выдача таких денежных средств лицу, указанному в распоряжении, осуществляется банком на основании документов, удостоверяющих факт смерти вкладчика.

Если лицо, указанное в распоряжении, умерло до дня смерти владельца вклада или в один день с ним, распоряжение на случай смерти утрачивает свою силу, находящиеся на вкладе денежные средства включаются в состав наследственного имущества владельца вклада и на порядок и условия их выдачи распространяются нормы [разд. V "Наследственное право"](#) части третьей ГК РФ. Если в распоряжении на случай смерти вкладчика в качестве получателя вклада указано более одного лица, данная норма применяется при условии, что все указанные лица умерли до дня, следующего за днем смерти владельца вклада.

Завещание в чрезвычайных обстоятельствах. Составление завещания в простой письменной форме допускается лишь в виде исключения в случаях, предусмотренных [ст. 1129](#) ГК РФ. Гражданин, который находится в положении, явно угрожающем его жизни, и в силу сложившихся чрезвычайных обстоятельств лишен возможности совершить завещание в соответствии с правилами [ст. ст. 1124 - 1128](#) ГК РФ, может изложить последнюю волю в отношении своего имущества в простой письменной форме.

Изложение гражданином последней воли в простой письменной форме признается его завещанием, если завещатель в присутствии двух свидетелей собственноручно написал и подписал документ, из содержания которого следует, что этот документ представляет собой завещание.

Завещание, совершенное в указанных обстоятельствах, утрачивает силу, если завещатель в течение месяца после прекращения этих обстоятельств не воспользуется возможностью совершить завещание в какой-либо иной форме, предусмотренной [ст. ст. 1124 - 1128](#) ГК РФ.

Завещание, совершенное в чрезвычайных обстоятельствах, подлежит исполнению только при условии подтверждения судом по требованию заинтересованных лиц факта совершения завещания в чрезвычайных обстоятельствах. Указанное требование должно быть заявлено до истечения срока, установленного для принятия наследства.

Таким образом, изложение гражданином своей воли с облечением ее в простую письменную форму не всегда может быть признано его завещанием. Для того чтобы документ, составленный гражданином на случай смерти по поводу распоряжения принадлежащим ему имуществом, изложенный в простой письменной форме, приобрел силу завещания, необходимо обязательное сочетание нескольких условий:

- гражданин, должен находиться в положении, явно угрожающем его жизни;
- обстоятельства, которые создали непосредственную угрозу жизни гражданина, должны являться чрезвычайными;
- чрезвычайные обстоятельства должны носить такой характер, что они лишили гражданина возможности совершить завещание в соответствии с правилами [ст. ст. 1124 - 1128](#) ГК РФ;
- гражданин должен собственноручно написать и подписать документ, выражающий его последнюю волю;
- гражданин должен выполнить указанные действия в присутствии не менее чем двух свидетелей;
- последняя воля гражданина должна быть связана с распоряжением принадлежащим ему имуществом;
- чрезвычайные обстоятельства не должны утратить своей силы к моменту смерти гражданина или прекратиться более чем за месяц до его смерти;
- подтверждение факта совершения завещания в чрезвычайных обстоятельствах должно быть произведено судом;
- требование о признании документа завещанием должно быть заявлено до истечения срока, установленного для принятия наследства.

Может ли быть признано чрезвычайным обстоятельством само по себе состояние здоровья гражданина, лишающее его возможности совершить завещание в соответствии с указанными правилами в силу отсутствия необходимого времени (позднее время суток)?

Чрезвычайные обстоятельства, предполагаемые указанной [статьей](#) ГК, могут быть связаны с обстоятельствами непреодолимой силы, однако только при условии, что такие обстоятельства создавали явную угрозу для жизни гражданина и носили непредотвратимый характер. Это могут быть стихийные бедствия, в результате чего возникла угроза для жизни наследодателя, участие завещателя в военных действиях при невозможности удостовериться завещание командиром воинской части и др.

Ухудшение состояния здоровья, даже внезапное, вряд ли можно во всех ситуациях отнести к чрезвычайным обстоятельствам.

Может быть, лишь при наличии определенных обстоятельств, например внезапно начавшегося заболевания при нахождении гражданина в отдаленной либо труднодоступной местности, его последнюю волю, выраженную в простой письменной форме с соблюдением правил [ст. 1129](#) ГК РФ, возможно признать его завещанием. Однако в тех же обстоятельствах наличие у гражданина хронического заболевания уже вызывает сомнения в аспекте чрезвычайности ситуации. У человека, страдающего какими-либо заболеваниями, ухудшение состояния здоровья может произойти в любое время и в любом месте. В таких случаях следует сделать вывод, что гражданин, зная о проблемах со своим здоровьем, не позаботился в свое время совершить завещание в требуемой форме, и чрезвычайный характер носят не обстоятельства, в которых он оказался, а его собственное отношение к ним.

Отмена и изменение завещания. В соответствии с [п. 1 ст. 1130](#) ГК РФ завещатель вправе отменить или

изменить составленное им завещание в любое время после его совершения, не указывая при этом причины его отмены или изменения.

Комментируемая [статья](#), предоставляя завещателю право после совершения завещания внести какие-либо коррективы по поводу распоряжения принадлежащим ему имуществом, является развитием принципа свободы завещания ([ст. 1119 ГК](#)).

Для отмены или изменения завещания не требуется чье-либо согласие, в том числе лиц, назначенных наследниками в отменяемом или изменяемом завещании.

Корректировка ранее совершенного завещания может быть произведена одним из двух способов:

- отмена (изменение) ранее совершенного завещания совершением нового завещания;
- отмена ранее совершенного завещания соответствующим распоряжением.

Завещатель вправе посредством нового завещания отменить прежнее завещание в целом либо изменить его посредством отмены или изменения отдельных содержащихся в нем завещательных распоряжений.

У нотариусов иногда возникает вопрос, необходимо ли в последующем завещании, которое отменяет предыдущее, делать специальное указание об отмене предыдущего. Исчерпывающий ответ на этот вопрос содержится в [абз. 2 п. 2 ст. 1130 ГК РФ](#): последующее завещание, не содержащее прямых указаний об отмене прежнего завещания или отдельных содержащихся в нем завещательных распоряжений, отменяет это прежнее завещание полностью или в части, в которой оно противоречит последующему завещанию. Таким образом, особые указания об отмене предыдущего завещания в текст последующего вносить не обязательно.

Завещание, отмененное полностью или частично последующим завещанием, не восстанавливается, если последующее завещание отменено завещателем полностью или в соответствующей части.

В случае недействительности последующего завещания наследование осуществляется в соответствии с прежним завещанием.

Завещание может быть отменено также посредством распоряжения о его отмене. Распоряжение об отмене завещания должно быть совершено в форме, установленной [ГК РФ](#) для совершения завещания. К распоряжению об отмене завещания соответственно применяются правила о последствиях недействительности последующего завещания: в случае недействительности распоряжения об отмене завещания наследование осуществляется в соответствии с этим завещанием.

При этом все установленные законом формы завещаний имеют одинаковую юридическую силу. Так, в случае, когда право совершения нотариальных действий предоставлено законом должностным лицам органов местного самоуправления и должностным лицам консульских учреждений Российской Федерации, завещание может быть удостоверено вместо нотариуса соответствующим должностным лицом с соблюдением правил [ГК РФ](#) о форме завещания, порядке его нотариального удостоверения и тайне завещания. Таким завещанием можно отменить или изменить ранее совершенное завещание, удостоверенное нотариусом.

Далее: приравниваются, к примеру, к нотариально удостоверенным завещаниям завещания граждан, находящихся на излечении в больницах, госпиталях, других стационарных лечебных учреждениях или проживающих в домах для престарелых и инвалидов, удостоверенные главными врачами, их заместителями по медицинской части или дежурными врачами этих больниц, госпиталей и других стационарных лечебных учреждений, а также начальниками госпиталей, директорами или главными врачами домов для престарелых и инвалидов. Юридическая сила таких завещаний и нотариально удостоверенных завещаний идентична, поэтому завещанием, удостоверенным главным врачом больницы, возможно отменить или изменить завещание, ранее удостоверенное нотариусом.

Подобные правила распространяются также на закрытые завещания, совершенные в соответствии с требованиями действующего законодательства. Закрытым завещанием можно отменить или изменить предыдущее нотариально удостоверенное завещание.

Исключение составляют завещания, совершенные в чрезвычайных обстоятельствах ([ст. 1129 ГК](#)). Завещанием, совершенным в чрезвычайных обстоятельствах, может быть отменено или изменено только такое же завещание.

Согласно [п. 6 ст. 1130 ГК РФ](#) завещательным распоряжением в банке ([ст. 1128 ГК](#)) может быть отменено или изменено только завещательное распоряжение правами на денежные средства в соответствующем банке. Порядок изменения и отмены завещательных распоряжений установлен [Правилами](#), утвержденными Постановлением Правительства РФ от 27 мая 2002 г. N 351. В случае если гражданин желает изменить или отменить завещательное распоряжение, он должен обратиться в тот банк, в котором составлялось завещательное распоряжение, и подать об этом собственноручно подписанное завещательное распоряжение. Служащий банка после установления личности завещателя проверяет поданное завещательное распоряжение и приобщает его к ранее составленному.

Таким образом, завещание в отношении денежных средств, хранящихся в банке, имеет силу нотариально удостоверенного завещания. Однако правила о совершении завещательного распоряжения непосредственно в банке распространяются только на денежные средства, хранящиеся в этом банке, и не касаются никаких других видов имущества наследодателя. С этим ограничением связаны и ограниченные возможности отмены либо

изменения такого завещательного распоряжения.

В соответствии с п. 23 Постановления Пленума отмена и изменение завещания, совершенного по правилам статей 1124 - 1127 ГК РФ (далее в данном пункте - завещание), и завещательного распоряжения правами на денежные средства в банке осуществляются в соответствии со статьей 1130 ГК РФ. В частности, согласно п. 2 ст. 1130 ГК РФ завещанием может быть отменено либо изменено прежнее завещание, а также завещательное распоряжение правами на денежные средства в банке, если из содержания нового завещания следует, что его предметом являлись и права на соответствующие денежные средства (например, в новом завещании в качестве предмета наследования указаны все имущество наследодателя или его часть, включающая денежные средства, или только денежные средства, внесенные во вклад (вклады) или находящиеся на другом счете (других счетах) в банке (банках), в том числе без конкретизации номера счета и наименования банка, или непосредственно те денежные средства, в отношении прав на которые было совершено завещательное распоряжение в банке).

Завещательным распоряжением правами на денежные средства в банке может быть отменено либо изменено завещательное распоряжение правами на денежные средства в этом же банке, филиале банка (п. 6 ст. 1130 ГК).

С таким толкованием невозможно не согласиться. Однако следующее содержащееся в п. 23 Постановления Пленума правило вызывает откровенное недоумение. В соответствии с ним завещательным распоряжением в банке может быть также изменено или отменено также прежнее завещание в части, касающейся прав на денежные средства, внесенные гражданином во вклад или находящиеся на любом другом счете гражданина в этом банке.

Этим выводом Постановления Пленума, по сути, изменена редакция п. 6 ст. 1130 ГК РФ, что, естественно, является недопустимым.

Никакого двойственного толкования данная норма закона не предполагает и не позволяет.

В отношении завещательных распоряжений правами на денежные средства в банках законодателем сужены пределы общеустановленного принципа свободы завещания. Ограничение принципа свободы завещания касается не только объекта (только денежные средства в определенном банке), но и возможности отмены завещательным распоряжением в банке завещаний, совершенных в иной форме.

Таким образом, путем введения специальной нормы, делающей исключение из общего правила, законодателем подчеркнут приоритет нотариальной формы совершения завещания.

Напротив, завещания, совершенные, совершенных в нотариальной и приравненной к ней форме, а также закрытые завещания отменяют или изменяют ранее составленное завещательное распоряжение в банке, если из содержания последующего завещания вытекает, что предметом его являлись и денежные средства, находящиеся на счетах в банке.

Например, завещание общей формы, сделанное в отношении всего имущества наследодателя в пользу сына, отменяет завещательное распоряжение в банке, сделанное ранее в пользу дочери. Разумеется, при этом имеется в виду завещательное распоряжение, совершенное после 1 марта 2002 г. В отношении завещательных распоряжений, совершенных в соответствии с нормами ГК РСФСР 1964 г., установлен иной правовой режим: вклады в банках, завещанные до введения в действие ГК РФ, не входят в состав наследства и на них не распространяются нормы наследственного права.

Устранить имеющее место несоответствие акта официального толкования нормативному акту высшей юридической силы возможно путем внесения соответствующих изменений в Постановление Пленума.

Такие же правила соответственно применяются к иным кредитным организациям, которым предоставлено право привлекать во вклады или на другие счета денежные средства граждан.

В п. 23 Постановления Пленума содержится правило, что завещательное распоряжение в банке, как и завещание, может быть отменено посредством распоряжения о его отмене. Несмотря на то что в ст. 1130 ГК РФ такого указания не имеется, гражданскому законодательству оно отнюдь не противоречит.

Как отмечалось выше, отмена завещания путем составления нового окончательна и безвозвратна. Завещание, полностью отмененное позднее составленным завещанием, не восстанавливается, даже если позднее составленное завещание впоследствии отменено путем подачи об этом распоряжения.

Например: гражданин Алексеев в 2011 г. составил завещание на все принадлежащее ему имущество в пользу гражданина Иванова. В марте 2012 г. им составлено завещание также на все имущество в пользу гражданина Петрова. В апреле 2012 г. Алексеев отменил завещание, удостоверенное в 2011 г., соответствующим распоряжением.

В данном случае завещание, составленное в пользу Иванова, не считается вновь вступившим в силу. Оно было бесповоротно отменено завещанием в пользу Петрова. В сложившейся ситуации к наследованию будут призваны наследники гражданина Алексеева по закону, а при отсутствии таковых имущество будет считаться выморочным.

Отмена завещания, как и само завещание, - это односторонняя сделка. При удостоверении этой сделки нотариус проверяет дееспособность лица, отменяющего завещание распоряжением. Составляется

распоряжение в двух экземплярах, один из которых остается на хранении у нотариуса, второй выдается гражданину, оформлявшему отмену завещания, если отмена завещания удостоверялась у того же нотариуса, что и само отмененное завещание. Если же завещание, отмененное распоряжением, было удостоверено другим нотариусом, гражданин, отменивший завещание, должен направить распоряжение о его отмене нотариусу, удостоверявшему завещание. Эти действия по просьбе гражданина, отменившего завещание, может выполнить сам нотариус, удостоверявший отмену завещания.

Согласно [ст. 58](#) Основ законодательства РФ о нотариате нотариус в случае получения нового завещания, отменяющего или изменяющего составленное ранее завещание, а также получения распоряжения об отмене завещания делает отметку об отмене завещания на экземпляре завещания, хранящегося у нотариуса, и в реестре регистрации нотариальных действий.

Нотариус должен также сделать указанную отметку в алфавитной книге учета завещаний и по возможности на экземпляре завещания, ранее выданного завещателю (если завещатель предоставит имеющийся у него экземпляр завещания).

Недействительность завещания. Общие правила о недействительности завещания сформулированы в [ст. 1131](#) ГК РФ.

Завещание - это односторонняя сделка, т.е. сделка, для совершения которой в соответствии с законом необходимо и достаточно выражения воли одного лица. Для совершения завещания не требуется встречного волеизъявления наследника. Завещатель вправе в любой момент изменить завещание путем составления нового завещания, а также отменить его полностью или в части. Завещание как сделка должно отвечать всем требованиям, предъявляемым законом к совершению сделок. К нему применяются общие положения об обязательствах и о договорах постольку, поскольку это не противоречит закону, одностороннему характеру и существу завещания.

Основания для признания завещания недействительным можно разделить на общие (основания недействительности любых иных сделок) и специальные (основания недействительности исключительно завещаний). Следует оговориться, что такое деление весьма условно, потому что в основе признания любой сделки, в том числе и завещания, недействительной лежит нарушение той или иной нормы закона.

Как и иные сделки, в зависимости от основания недействительности завещание является недействительным в силу признания его таковым судом (оспоримое завещание) или независимо от такого признания (ничтожное завещание).

Завещание может быть признано недействительным по общим основаниям, установленным законом для признания сделок недействительными ([ст. ст. 168 - 179](#) ГК РФ).

Так, в зависимости от обстоятельств может быть признано недействительным завещание:

- не соответствующее закону или иным правовым актам;
- совершенное с целью, противной основам правопорядка и нравственности;
- мнимые и притворные завещания;
- совершенное гражданином, признанным в судебном порядке недееспособным;
- совершенное несовершеннолетним гражданином (если он в соответствии со [ст. ст. 21 и 27](#) ГК РФ не приобрел дееспособность в полном объеме до достижения совершеннолетия);
- совершенное гражданином, ограниченным судом в дееспособности;
- совершенное гражданином, не способным понимать значение своих действий или руководить ими;
- совершенное под влиянием заблуждения;
- совершенное под влиянием обмана, насилия, угрозы, стечения тяжелых обстоятельств и т.п.

Завещание может быть признано судом недействительным по иску лица, права или законные интересы которого нарушены этим завещанием.

Оспаривание завещания до открытия наследства не допускается.

Не могут служить основанием недействительности завещания опiski и другие незначительные нарушения порядка его составления, подписания или удостоверения, если судом установлено, что они не влияют на понимание волеизъявления завещателя.

Недействительными могут быть как завещание в целом, так и отдельные содержащиеся в нем завещательные распоряжения.

Недействительность отдельных распоряжений, содержащихся в завещании, не затрагивает остальной части завещания, если можно предположить, что она была бы включена в завещание, и при отсутствии распоряжений, являющихся недействительными.

Очевидно, следует более подробно остановиться на специальных основаниях недействительности завещаний.

Во-первых, несоблюдение установленных [Кодексом](#) правил о письменной форме завещания влечет за собой недействительность завещания ([абз. 2 п. 1 ст. 1124](#) ГК). Завещание не существует вне письменной формы. Установление факта совершения завещания законом не допускается.

Во-вторых, завещанию должна быть придана квалифицированная форма. Помимо того что завещание

должно быть составлено письменно, одно должно быть также еще удостоверено нотариусом. Удостоверение завещания другими лицами допускается только в случаях, предусмотренных:

- [пунктом 7 ст. 1125 ГК РФ](#) (должностными лицами консульских учреждений, органов исполнительной власти или органов местного самоуправления в предусмотренных законом случаях);
- [статьей 1127 ГК РФ](#) (завещания, приравненные к нотариально удостоверенным);
- [пунктом 2 ст. 1128 ГК РФ](#) (завещательные распоряжения правами на денежные средства в банках - уполномоченным служащим банка).

Составление завещания в простой письменной форме допускается лишь в виде исключения в случаях, предусмотренных [ст. 1129 ГК РФ](#).

Нарушение правил о квалифицированной форме завещания влечет ничтожность завещания.

В-третьих, завещание по общему правилу должно быть собственноручно подписано завещателем, за исключением случая, предусмотренного [абз. 2 п. 3 ст. 1125 ГК РФ](#). Отсутствие подписи завещателя на завещании делает документ ничтожным.

В-четвертых, частные (специальные) основания недействительности завещания названы в [п. 3 ст. 1124 ГК РФ](#), и связаны они с фактом присутствия при совершении завещания свидетеля. Присутствие свидетеля при совершении завещания может иметь место по желанию завещателя (при нотариальном удостоверении завещания либо в случаях, когда завещание приравнивается к нотариально удостоверенному). Вместе с тем [Кодексом](#) названы основания, когда присутствие свидетеля при совершении завещания является обязательным (закрытое завещание, завещание, приравненное к нотариально удостоверенному завещанию и завещание, совершенное в чрезвычайных обстоятельствах).

В [п. 2 ст. 1124 ГК РФ](#) названы требования, которые должны предъявляться к свидетелю, присутствующему при какой-либо из стадий совершения завещания. Помимо лица, удостоверяющего завещание, не могут быть такими свидетелями лица, прямо или косвенно заинтересованные в составлении завещания, и их близкие родственники, граждане, не обладающие дееспособностью в полном объеме, неграмотные, а также граждане, которые в силу каких-то причин не могут в полной мере осознавать существо происходящего (не владеющие языком, на котором составлено завещание, страдающие физическими либо психическими расстройствами и т.п.).

Перечисленные лица не могут быть свидетелями:

- при составлении завещания;
- при подписании завещания;
- при удостоверении завещания;
- при передаче завещания нотариусу.

При процедуре вскрытия конверта с закрытым завещанием и оглашении закрытого завещания присутствие свидетелей также обязательно, однако вышеуказанные требования на свидетелей при этом не распространяются.

В случае когда в соответствии с правилами [Кодекса](#) при составлении, подписании, удостоверении завещания или при передаче его нотариусу присутствие свидетеля являлось обязательным, то отсутствие такового при совершении указанных действий влечет за собой недействительность завещания (ничтожность завещания) независимо от признания его таковым судом.

Несоответствие свидетеля установленным законом требованиям (личная или иная заинтересованность свидетеля; неполная его дееспособность или неграмотность; недостаточное владение языком, на котором составляется завещание, и т.п.) может являться основанием для признания завещания недействительным. Таким образом, завещание является оспоримым.

В-пятых, представляется, что требования, аналогичные тем, что предъявляются к свидетелю, должны предъявляться также к лицу, которое подписывает завещание вместо завещателя, если завещатель в силу физических недостатков, тяжелой болезни или неграмотности не может собственноручно подписать завещание. Вполне объяснимо, что личная заинтересованность рукоприкладчика еще в большей степени, чем свидетеля, может отразиться на формировании и изложении последней воли завещателя. Сложность представляет в данном случае то обстоятельство, что в законе несоответствие рукоприкладчика указанным требованиям прямо не названо в качестве основания для признания завещания недействительным. Однако попробуем разобраться на примере. При совершении завещания неграмотным гражданином завещание должно быть подписано рукоприкладчиком. Если рукоприкладчик при совершении завещания отсутствовал, а сам завещатель не смог подписать завещание (например, поставил вместо подписи крестик), завещание является ничтожным согласно [абз. 2 п. 1 ст. 1124 ГК РФ](#). Если рукоприкладчик не соответствовал требованиям, аналогичным требованиям к свидетелю, то основания недействительности такого завещания могут быть различными. Например, если завещание составлено в пользу близкого родственника рукоприкладчика, то по иску заинтересованных лиц такое завещание может быть признано недействительным, если последним удастся доказать, что рукоприкладчиком было оказано давление или иное существенное морально-психологическое воздействие на завещателя. Таким образом, завещание является оспоримым. Другой пример. Если рукоприкладчик к моменту

подписания завещания вместо завещателя был признан в судебном порядке недееспособным, подпись его на завещании не имеет никакой юридической силы. Таким образом, завещание становится равноценным неподписанному, а потому ничтожным.

Аналогично решается также вопрос о недействительности завещания, когда оно совершается с участием переводчика.

В-шестых, закрытое завещание и завещание, совершенное в чрезвычайных обстоятельствах, должны быть собственноручно подписаны завещателем. Участие рукоприкладчика при подписании таких завещаний юридической силы не имеет. Завещания считаются не подписанными завещателем и, естественно, ничтожными.

В-седьмых, закрытое завещание и завещание, совершенное в чрезвычайных обстоятельствах, должны быть не только собственноручно подписанными завещателем, но и собственноручно написаны им. Такие завещания не могут быть записаны со слов завещателя нотариусом или иным должностным лицом, удостоверяющим завещание. При написании или записи указанных завещаний не могут быть использованы технические средства (электронно-вычислительная машина, пишущая машинка и другие). Завещания, совершенные с подобными нарушениями, являются ничтожными.

Разумеется, исчерпывающего перечня оснований недействительности завещаний привести невозможно. Недействительными могут быть признаны завещания, совершенные также с нарушением других, не упомянутых здесь, норм законодательства.

Недействительность завещания не лишает лиц, указанных в нем в качестве наследников или отказополучателей, права наследовать по закону или на основании другого, действительного, завещания.

Толкование завещания. В соответствии со ст. 1132 ГК в случае неясности буквального смысла какого-либо положения завещания он устанавливается путем сопоставления этого положения с другими положениями и смыслом завещания в целом. При этом должно быть обеспечено наиболее полное осуществление предполагаемой воли завещателя.

Правом толкования завещания наделены: нотариус, исполнитель завещания (душеприказчик), суд.

При толковании завещания не просто принимается во внимание буквальный смысл имеющихся в нем в нем слов и выражений, но и анализируется существо содержащихся в нем распоряжений.

Например, завещателем совершено завещание, в соответствии с которым он завещает принадлежащую ему квартиру дочери и сыну в равных долях каждому. Однако при оформлении наследственных прав после его смерти установлено, что квартира принадлежит завещателю и его супруге на праве общей долевой собственности. При толковании такого завещания будет неправильно руководствоваться только буквальным смыслом изложенных в нем слов, касающихся имущественного объекта завещания, поскольку завещатель не мог распорядиться квартирой целиком. Вместе с тем оснований для отказа в выдаче наследникам свидетельства о праве на наследство по завещанию также не имеется. Нотариус, руководствуясь принципом толкования завещания, должен выдать указанное свидетельство на долю в праве общей собственности на завещанную квартиру, принадлежащую наследодателю.

Если при совершении завещания были допущены какие-либо ошибки при описании имущества, являющегося предметом завещания, то нотариус либо суд вправе также использовать толкование завещания. Например, если в завещании неправильно указан адрес объекта недвижимости (улица, номер дома), но при этом нотариусом либо судом достоверно установлено, что иных объектов недвижимости наследодателю никогда не принадлежало, то завещание возможно истолковать как составленное в отношении принадлежащего наследодателю на праве собственности объекта недвижимости.

По-инному должен решаться вопрос, если наследодателем в завещании ошибочно указаны сведения о наследнике. Например, имущество завещано внучке по имени Марина, а в действительности внучку звали Марией. В данном случае суду на основании имеющихся доказательств следует решить вопрос о возможности установления факта принадлежности правоустанавливающего документа.

Законодательством не установлена грань, в каких случаях завещание может быть истолковано нотариусом, а в каких - судом. Поскольку нотариат является органом бесспорной юрисдикции и нотариус ограничен законом в возможности использования различного рода доказательств, опираясь при этом лишь на исключительно бесспорные из них, то при недостаточности таких доказательств нотариус не может применить правила о толковании завещания. В этом случае завещание может истолковано только в судебном порядке.

Законом не предусмотрено вынесения какого-либо специального процессуального документа о толковании завещания. Проведенная процедура толкования завещания находит свое отражение в дальнейших действиях лица, наделенного правом толкования завещания. Так, предполагается, что нотариус использовал принцип толкования завещания, если им на основании указанного завещания выдано свидетельство о праве на наследство либо, напротив, вынесено постановление об отказе в выдаче свидетельства о праве на наследство по мотивам несоответствия завещания требованиям закона. Толкование завещания судом при возникновении спора о действительности завещания должно найти свое отражение в судебном решении.

Исполнение завещания и исполнитель завещания. Основное назначение завещания состоит, разумеется, в том, чтобы наиболее полноценно и качественно исполнить последнюю волю завещателя,

выраженную им посредством совершения завещания.

По общему правилу исполнение завещания исполняется наследниками, которым завещано имущество, если в соответствии с волей завещателя не определено специальное лицо, которое уполномочено на исполнение воли завещателя самим завещателем (ст. 1133 ГК).

К сожалению, практика назначения завещателем будущего исполнителя своей воли в Российской Федерации не имеет широкого распространения. Отчасти это связано с тем, что в России до недавнего времени правоотношения собственности были недостаточно развиты. Составляя завещание (как правило, с общей формулировкой - на все имущество, какое только ко дню смерти окажется принадлежащим), завещатель тем не менее обычно предполагал при этом распоряжение на случай смерти теми конкретными немногочисленными объектами права собственности, которые подлежали специальной регистрации. Подавляющее большинство свидетельств о праве на наследство выдавалось на жилые дома, автотранспортные средства и денежные вклады. Если завещание составлялось в отношении отдельных видов имущества, то именно эти виды имущества и являлись предметом завещания. При этом необходимости в назначении исполнителя завещания, действительно, как правило, не возникало. В составе наследства не имелось имущества, требующего особой охраны, тем более управления; ввиду отсутствия имущества существенной стоимости и значимости вопросы раздела имущества решались преимущественно "мирным" путем, по добровольному соглашению наследников; судебные споры о наследовании возникали достаточно редко.

Быстрое развитие рыночных отношений опередило уровень правосознания гражданина. Несмотря на значительно увеличившийся потенциал права собственности и наличие у большинства граждан разнообразного имущества, завещатель, распоряжаясь своим имуществом на случай смерти, по-прежнему далеко не всегда задумывается над тем, что исполнение его воли во многих случаях не происходит само по себе, что кто-то должен принять меры к реализации его волеизъявления.

Упущение завещателя в отношении назначения распорядителя своей воли после смерти уже не может быть устранено: если исполнитель завещания не назначен, волю завещателя приходится исполнять самим наследникам по завещанию. Особенно сложно решаются вопросы исполнения завещания, когда наследниками по завещанию являются недееспособные или ограниченные судом в дееспособности граждане, престарелые люди, несовершеннолетние дети, оставшиеся без попечения родителей, и т.п.

Устранение такого завещательного пробела и решение вопроса о назначении исполнителя завещания после смерти завещателя интересно производится в Республике Казахстан. В соответствии с п. 1 ст. 1059 ГК Республики Казахстан, если в завещании исполнитель его не указан, наследники по соглашению между собой вправе поручить исполнение завещания одному из наследников либо другому лицу. При недостижении такого соглашения исполнитель завещания может быть назначен судом по требованию одного или нескольких наследников.

В российском законодательстве аналога такой нормы не имеется, однако можно предположить, что в России наследники могут заключить подобие такого соглашения. Следует сразу оговориться, что оно не может касаться имущества, требующего особой охраны либо управления, кроме того, права назначенного таким образом исполнителя завещания вряд ли будут действительны для представительства перед третьими лицами; они ограничиваются только отношениями между наследниками.

Завещатель может поручить исполнение завещания указанному им в завещании гражданину-душеприказчику (исполнителю завещания) независимо от того, является ли этот гражданин наследником (п. 1 ст. 1134 ГК). Душеприказчик может быть избран завещателем как из числа наследников по завещанию, так и из числа наследников по закону либо вовсе являться посторонним лицом по отношению к наследованию.

Исполнение завещания может быть поручено только физическому лицу. Юридическое лицо не может быть назначено исполнителем завещания. Представляется, что такое ограничение свободы выбора душеприказчика законодателем установлено излишне. Непонятно, почему завещатель не может возложить исполнение своей воли, допустим, на какую-либо некоммерческую организацию, например на какой-то благотворительный фонд, особенно если исполнение завещания связано с реализацией условия завещания о возложении, т.е. исполнении действия имущественного или неимущественного характера, направленного на осуществление общепольной цели. Назначение исполнителя завещания не является актом принудительного характера; если некоммерческая организация не даст согласие на исполнение завещания, обязать ее к выполнению возложенных на исполнителя завещания функций невозможно, однако при согласии ее на выполнение этих функций, очевидно, не стоило бы исключать из числа возможных исполнителей завещания подобных юридических лиц. Таким образом, возможно, следует расширить содержание права завещателя по выбору субъекта - исполнителя его воли. Это послужило бы дополнительной гарантией реализации принципа свободы завещания. Сейчас же такой возможности у завещателя не имеется.

Для того чтобы надлежащим образом исполнить последнюю волю завещателя, выраженную им в завещании, исполнитель завещания должен являться лицом, обладающим дееспособностью в полном объеме. Это правило должно разъясняться нотариусом завещателю при удостоверении завещания. Однако не следует

понимать его слишком буквально. Например, если завещателем в качестве исполнителя завещания указан несовершеннолетний гражданин, не имеется оснований для признания завещания недействительным. Более того, если к моменту открытия наследства такой потенциальный исполнитель завещания достигнет возраста полной дееспособности и выразит свое согласие на исполнение воли завещателя, он, несомненно, сможет выполнять возложенные на него функции. И наоборот: если душеприказчиком был назначен гражданин, на момент совершения завещания обладающий дееспособностью в полном объеме, а к моменту открытия наследства признанный в судебном порядке недееспособным, выполнять возложенные на него обязанности он не сможет, даже если таким гражданином при совершении завещания было выражено соответствующее согласие.

Исполнитель завещания должен выразить свое согласие на исполнение завещания. Согласие гражданина быть исполнителем завещания выражается им одним из следующих способов:

- в его собственноручной надписи на самом завещании;
- в заявлении, приложенном к завещанию;
- в заявлении, поданном нотариусу в течение месяца со дня открытия наследства.

Однако гражданин может выразить свое согласие на исполнение воли завещателя не только путем собственного прямого волеизъявления, т.е. одним из перечисленных способов, но и путем совершения определенных действий, направленных на выполнение функций душеприказчика. Гражданин признается давшим согласие быть исполнителем завещания, если он в течение месяца со дня открытия наследства фактически приступил к исполнению завещания.

Исполнитель завещания, давший прямое согласие на исполнение завещания либо фактически приступивший к исполнению завещания в течение месяца с момента открытия наследства, обязан выполнять принятые им на себя обязанности до тех пор, пока воля завещателя не будет полностью реализована. Например, если после открытия наследства производится принятие мер к охране наследственного имущества, а исполнитель завещания не был назначен, нотариус осуществляет меры по охране наследства и управлению им не более чем в течение шести месяцев с учетом правил, содержащихся в [п. п. 2 и 3 ст. 1154](#) и [п. 2 ст. 1156](#) ГК РФ. Исполнитель же завещания осуществляет меры по охране наследства и управлению им в течение всего срока, необходимого для исполнения завещания.

После открытия наследства исполнитель завещания может быть освобожден от его обязанностей только в судебном порядке, более того, лишь при наличии объективных или субъективных обстоятельств, препятствующих исполнению гражданином этих обязанностей. Инициатором обращения в суд с соответствующим требованием может являться как сам исполнитель завещания, так и наследники. Факт невозможности исполнения душеприказчиком принятых на себя обязанностей должен быть доказан. Например, могут препятствовать исполнению душеприказчиком его функций тяжелое заболевание его самого, болезнь его близких родственников, длительная командировка душеприказчика и т.п. Освобождение душеприказчика от исполнения его обязанностей по инициативе наследников производится, как правило, при недобросовестном отношении его к принятым на себя обязанностям, совершении каких-либо действий, противоречащих интересам наследников, недостаточной квалификации душеприказчика при исполнении воли завещателя и др.

Полномочия исполнителя завещания основываются главным образом на завещании, которым он назначен исполнителем. Если в завещании не предусмотрено иное, исполнитель завещания должен принять следующие необходимые для исполнения завещания меры:

- обеспечить переход к наследникам причитающегося им наследственного имущества в соответствии с выраженной в завещании волей наследодателя и законом;
- принять самостоятельно или через нотариуса меры по охране наследства и управлению им в интересах наследников;
- получить причитающиеся наследодателю денежные средства и иное имущество для передачи их наследникам, если это имущество не подлежит передаче другим лицам ([п. 1 ст. 1183](#) ГК);
- исполнить завещательное возложение либо требовать от наследников исполнения завещательного отказа ([ст. 1137](#) ГК) или завещательного возложения ([ст. 1139](#) ГК).

Данный перечень функций завещателя, содержащийся в комментируемой [статье](#), определяет лишь общие направления деятельности душеприказчика и является примерным. Исполнитель завещания может выполнять разнообразные действия:

- производить розыск наследников, в пользу которых сделано завещание;
- извещать наследников об открывшемся наследстве;
- обращаться к нотариусу по месту открытия наследства с заявлением о принятии мер к охране наследственного имущества;
- распределять наследственное имущество между наследниками в случаях, когда это возможно (например, распределить предметы обычной домашней обстановки и обихода между наследниками при отсутствии у них спора);
- выдать наследникам причитающееся им имущество в соответствии с волей наследодателя и

законодательными актами;

- произвести очистку наследства от долгов и т.п.

Исполнитель завещания вправе от своего имени вести дела, связанные с исполнением завещания, в том числе в суде, других государственных органах и государственных учреждениях.

Исполнитель завещания имеет право на возмещение за счет наследства необходимых расходов, связанных с исполнением завещания, а также на получение сверх расходов вознаграждения за счет наследства, если это предусмотрено.

Для подтверждения имеющихся у исполнителя завещания полномочий нотариусом выдается соответствующий документ - свидетельство о назначении гражданина исполнителем завещания. Полномочия исполнителя указываются в этом свидетельстве в соответствии с завещанием. Если завещателем не были определены конкретные полномочия исполнителя завещания, полномочия его указываются в соответствии с вышеуказанной [статьей](#). Если полномочия исполнителя завещания в свидетельстве не конкретизированы, они определяются в соответствии с законом. Так, к примеру, ведение любых дел в суде, которые прямо или косвенно связаны с исполнением завещания, получение в различных организациях справок и документов, необходимых для оформления наследственных прав, совершение каких-то иных действий по исполнению воли завещателя душеприказчик производит без доверенности, подтверждая свои полномочия только свидетельством о назначении его исполнителем завещания.

Особо важное значение имеет назначение исполнителя завещания в случаях, когда:

- имущество завещается несовершеннолетним, у которых не имеется родителей;

- имущество завещается государству либо юридическим лицам;

- имущество завещается под отлагательным условием;

- завещание содержит завещательный отказ или возложение;

- предметом завещания является имущество, в отношении которого после смерти завещателя обязательно возникнет необходимость управления (доля в уставном или складочном капитале хозяйственных товариществ и обществ, акции, предприятие как имущественный комплекс и др.).

Наследники имеют право требовать от исполнителя завещания отчет о его исполнении.

В [ст. 1136](#) ГК РФ закреплено право исполнителя завещания (душеприказчика) на компенсацию за счет наследства произведенных им при исполнении завещания расходов.

Во-первых, исполнитель завещания имеет право на возмещение необходимых расходов, без совершения которых исполнение последней воли завещателя невозможно. К таким расходам в зависимости от ситуации возможно отнести:

- затраты, произведенные душеприказчиком на розыск наследников (публикацию в прессе соответствующих объявлений, сообщения по радио и телевидению, запросы в адресные бюро и т.п.);

- суммы государственной пошлины, уплаченные при обращении в суд по делам, связанным с исполнением завещания;

- оплату получения в различных организациях справок и документов в отношении наследственного имущества;

- оплату хранения наследственного имущества и т.д.

Необходимые расходы душеприказчика подлежат возмещению независимо от содержания завещания. Даже если завещатель в силу родственных, личных или иных отношений с гражданином, назначенным им исполнителем завещания, предполагал бескорыстное выполнение тем обязанностей по исполнению завещания, это не означает отсутствие права душеприказчика на компенсацию понесенных необходимых расходов. К сожалению, понятие необходимых расходов в комментируемой [статье](#) отсутствует, а потому является оценочной категорией. Это может привести к спорам между наследниками и душеприказчиком (особенно если расходы, связанные с исполнением завещания окажутся значительными) и, соответственно, некоторой дискредитации института исполнителя завещания. Предполагается, что при несении расходов, связанных с исполнением завещания, душеприказчик, как и любой иной участник гражданских правоотношений, должен проявлять разумность и добросовестность.

Во-вторых, душеприказчик имеет право на получение за счет наследства сверх расходов вознаграждения за выполнение своих функций; выплата вознаграждения производится, если это предусмотрено условиями завещания.

Завещательный отказ. В соответствии с [п. 1 ст. 1137](#) ГК завещатель вправе возложить на одного или нескольких наследников по завещанию или по закону исполнение за счет наследства какой-либо обязанности имущественного характера в пользу одного или нескольких лиц (отказополучателей), которые приобретают право требовать исполнения этой обязанности (завещательный отказ).

Завещательный отказ должен быть установлен в завещании.

Комментируемой [статьей](#) предусмотрена возможность завещательного отказа, т.е. включения в завещание такого завещательного распоряжения, которое связано с возложением обязанности на одного наследника, на нескольких наследников или на всех наследников исполнить за счет наследства определенную

обязанность (либо обязанности) имущественного характера в пользу одного или нескольких лиц (отказополучателей). Отказополучатели приобретают право требовать от наследников исполнения этой обязанности.

Понятие завещательного отказа существовало и в ранее действовавшем наследственном законодательстве, однако в настоящее время объем этого понятия расширен. В соответствии с вышеуказанной нормой завещатель вправе возложить исполнение за счет наследства какой-либо обязанности имущественного характера как на наследников по завещанию, так и на наследников по закону. Гражданский кодекс РСФСР 1964 г. допускал возложение завещательного отказа только на наследников по завещанию.

Завещательный отказ должен быть установлен в завещании. Никакие устные распоряжения завещателя не могут повлечь тех правовых последствий, которые установлены для завещательного отказа. Установление факта совершения завещательного отказа недопустимо.

Предметом завещательного отказа может быть:

- передача отказополучателю в собственность вещи, входящей в состав наследства (на определенный срок или пожизненно);
- передача отказополучателю во владение на ином вещном праве или в пользование вещи, входящей в состав наследства (также на определенный срок или пожизненно);
- передача отказополучателю входящего в состав наследства имущества;
- приобретение для отказополучателя и передача ему иного имущества;
- выполнение для отказополучателя определенной работы (например, проведение ремонта в квартире, принадлежащей отказополучателю);
- оказание отказополучателю услуги (например, осуществить перевозку имущества отказополучателя в требуемое место);
- осуществление в пользу отказополучателя денежных платежей (как единовременных, так и периодических) и т.п.

Наиболее распространенным вариантом завещательного отказа является возложение на наследника, к которому переходит жилой дом, квартира или иное жилое помещение, обязанности предоставить другому лицу на период жизни этого лица или на иной срок право пользования этим помещением или его определенной частью. При последующем переходе права собственности на имущество, входившее в состав наследства, к другому лицу право пользования этим имуществом, предоставленное по завещательному отказу, сохраняет силу.

Следует помнить, что в данном случае завещательный отказ может являться обременением (ограничением) прав наследников в отношении жилого помещения. Например, завещая сыну жилой дом, завещатель предусмотрел, что двумя комнатами в этом доме будет пользоваться его сестра. Условие о завещательном отказе является ограничением права собственности наследника по завещанию. Если сестра наследодателя намерена воспользоваться своим правом на получение завещательного отказа, то сведения о нем должны быть отражены нотариусом в выдаваемом по такому завещанию свидетельстве о праве на наследство. Если отказополучатель, в пользу которого совершен завещательный отказ, отказывается от права на получение завещательного отказа, в свидетельстве о праве на наследство сведения о наличии завещательного отказа не отражаются.

Содержание завещательного отказа должно найти отражение только в свидетельстве о праве на наследство, выдаваемом обязанному по такому отказу наследнику, и только на имущество, обремененное завещательным отказом. Например, завещатель предусмотрел завещательный отказ, устанавливающий обязанность наследников по завещанию выплачивать определенную денежную сумму пожизненно третьему лицу. При выдаче свидетельства о праве на наследство на жилое помещение указывать в качестве обременения наличие завещательного отказа было бы неправомерно, ибо завещательный отказ, обременяя наследство как комплекс имущественных прав и обязанностей, не связывался завещателем с конкретным видом имущества.

Если завещательный отказ, обременяющий конкретный вид имущества, к моменту выдачи свидетельства о праве на наследство исполнен, в свидетельстве о праве на наследство сведения об обременениях (ограничениях) прав наследника не отражаются.

Отдельные правила о завещательном отказе содержатся в п. п. 24 - 26 Постановления Пленума. Эти правила будут применяться преимущественно в судебной деятельности, так как касаются главным образом спорных отношений.

При рассмотрении споров между наследниками по завещанию или по закону, на которых наследодателем возложено исполнение за счет наследства какой-либо обязанности имущественного характера, и отказополучателями необходимо иметь в виду, что на право отказополучателя требовать исполнения указанной обязанности не влияет нуждаемость наследника в пользовании наследственным имуществом (например, личная нуждаемость в жилье); отказополучатель сохраняет право пользования наследственным имуществом независимо от перехода права собственности на это имущество от наследника к другому лицу (продажа, мена,

дарение и т.д.) и от перехода указанного имущества к другим лицам по иным основаниям (аренда, наем и т.д.).

В случае возложения на наследника, к которому переходит жилой дом, квартира или иное жилое помещение, обязанности предоставить другому лицу на период жизни этого лица или на иной срок право пользования этим помещением или его определенной частью отказополучатель пользуется на протяжении указанного срока данным жилым помещением наравне с его собственником (ч. 1 ст. 33 ЖК РФ).

Дееспособные и ограниченные судом в дееспособности отказополучатели, проживающие в жилом помещении, предоставленном по завещательному отказу, несут солидарную с собственником такого жилого помещения ответственность по обязательствам, вытекающим из пользования таким жилым помещением, если в завещании не указаны иные условия пользования жилым помещением.

Установленный п. 4 ст. 1137 ГК РФ трехлетний срок со дня открытия наследства для предъявления требования о предоставлении завещательного отказа является пресекательным и не может быть восстановлен. Истечение этого срока является основанием к отказу в удовлетворении указанных требований. Право на получение завещательного отказа не входит в состав наследства, открывшегося после смерти отказополучателя.

Завещательный отказ исполняется наследником в пределах стоимости перешедшего к нему имущества, определяемой после возмещения расходов, вызванных смертью наследодателя, и расходов на охрану наследства и управление им, а также после удовлетворения права на обязательную долю и за вычетом приходящихся на наследника долгов наследодателя (п. 1 ст. 1138 ГК).

В случае возложения завещательного отказа на нескольких наследников такие наследники, принявшие наследство, становятся солидарными должниками перед отказополучателем (кредитором). Каждый из них обязан исполнить завещательный отказ в соответствии с его долей в наследственном имуществе, если из существа завещательного отказа не следует иное.

Для нотариуса представляет интерес вопрос, каким документом гражданин, которому по завещательному отказу предоставлено право пользования жилым помещением, может подтвердить свои права отказополучателя.

В соответствии со ст. 33 ЖК РФ гражданин, которому по завещательному отказу предоставлено право пользования жилым помещением на указанный в соответствующем завещании срок, пользуется данным жилым помещением наравне с собственником данного жилого помещения. По истечении установленного завещательным отказом срока пользования жилым помещением право пользования им у соответствующего гражданина прекращается, за исключением случаев, если право пользования данным жилым помещением у соответствующего гражданина возникло на ином законном основании.

Дееспособный гражданин, проживающий в жилом помещении, предоставленном по завещательному отказу, несет солидарную с собственником такого жилого помещения ответственность по обязательствам, вытекающим из пользования таким жилым помещением, если иное не предусмотрено соглашением между указанными собственником и гражданином.

Согласно п. 3 ст. 33 ЖК РФ гражданин, проживающий в жилом помещении, предоставленном по завещательному отказу, вправе потребовать государственной регистрации права пользования жилым помещением, возникающего из завещательного отказа.

Применение указанной нормы на практике вызвало определенное недоумение, ибо, предусмотрев возможность государственной регистрации права отказополучателя, законодатель не установил механизма этой регистрации и не определил, на основании какого документа она должна быть произведена. Учитывая данное обстоятельство, некоторые нотариусы отказывают отказополучателю в документальном закреплении его прав, ограничиваясь указанием в свидетельстве о праве на наследство обременение прав наследника соответствующим завещательным отказом. Вместе с тем подобная позиция представляется ошибочной по следующим причинам.

Во-первых, свидетельство о праве на наследство выдается не отказополучателю, а наследнику, таким образом, у отказополучателя отсутствует документ, подтверждающий его право пользования жилым помещением, входящим в состав наследства, и, следовательно, ему нечего предъявить для этой регистрации.

Во-вторых, получение свидетельства о праве на наследство является правом, а не обязанностью наследника, поэтому он может не получать этот документ сколь угодно долго, особенно в конфликтных ситуациях, когда наследник не намерен исполнять завещательный отказ.

В-третьих, государственная регистрация прав проводится на основании заявления правообладателя, а правообладателем по завещательному отказу является отказополучатель, а не наследник, поэтому указания о возникновении обременения в тексте свидетельства о праве на наследство недостаточно для регистрации соответствующего права.

Представляется, что данный вопрос можно разрешить путем применения аналогии закона и расширительного толкования ст. 35 Основ. В соответствии с Приказом Минюста России от 27 декабря 2016 г. N 313 "Об утверждении форм реестров регистрации нотариальных действий, нотариальных свидетельств, удостоверительных надписей на сделках и свидетельствуемых документах и порядка их оформления".

Нотариус при оформлении наследственных прав может выдавать различного рода свидетельства (свидетельство о принятии закрытого завещания; свидетельство, удостоверяющее полномочия исполнителя завещания). Согласно [ст. 35](#) Основ перечень совершаемых нотариусами нотариальных действий не является закрытым. Законодательными актами Российской Федерации могут быть предусмотрены и иные нотариальные действия.

Учитывая данную аргументацию, нотариус может выдать свидетельство о праве отказополучателя.

Содержание завещания может исчерпываться завещательным отказом. В последнее время получили распространение завещания, в которых завещатель, не назначая в завещании конкретных наследников, возлагает на кого-либо из близких родственников обязанность по выполнению ритуальных услуг на случай своей смерти (например, произвести кремацию; захоронить прах на определенном кладбище; произвести какой-либо культовый обряд и т.п.). Совершение подобных завещаний не противоречит требованиям законодательства. Хотя основным содержанием завещания является распоряжение принадлежащим гражданину имуществом, распределение наследства между наследниками, либо определение их долей в наследстве, либо лишение кого-либо из наследников наследства, однако помимо указанных основных в завещание могут быть включены и иные распоряжения. Упомянутое условие завещания является вариантом завещательного отказа; содержание завещания исчерпывается завещательным отказом. Однако при удостоверении подобных завещаний нотариус должен разъяснить завещателю, что завещательный отказ выполняется только за счет наследственного имущества. Именно с этим связана норма комментируемой [статьи](#) о том, что исполнение завещательного отказа возможно возложить на наследников по завещанию или по закону. Возложение обязанностей имущественного характера на лиц, не являющихся наследниками, без выделения этим лицам какого-либо имущества противоречит смыслу завещания.

К отношениям между отказополучателем (кредитором) и наследником, на которого возложен завещательный отказ (должником), применяются положения [ГК](#) об обязательствах, если из норм [ГК](#) РФ и существа завещательного отказа не следует иное.

Право на получение завещательного отказа действует в течение трех лет со дня открытия наследства и не переходит к другим лицам. Однако отказополучателю в завещании может быть подназначен другой отказополучатель на случаи:

- если назначенный в завещании отказополучатель умрет до открытия наследства или одновременно с наследодателем;
- если отказополучатель откажется от принятия завещательного отказа или не воспользуется своим правом на получение завещательного отказа;
- если отказополучатель лишится права на получение завещательного отказа как недостойный ([п. 5 ст. 1117](#) ГК).

Если отказополучатель своими умышленными противоправными действиями, направленными против наследодателя или наследников либо против осуществления последней воли наследодателя, выраженной в завещании, способствовал или пытался способствовать получению завещательного отказа, он отстраняется от получения завещательного отказа.

Обязанность выполнения завещательного отказа у наследника возникает только в случае принятия им наследства. Наследник, на которого завещателем возложен завещательный отказ, должен исполнить его в пределах стоимости перешедшего к нему наследства за вычетом приходящихся на него долгов завещателя.

Если наследник, на которого возложен завещательный отказ, имеет право на обязательную долю в наследстве, его обязанность исполнить отказ ограничивается стоимостью перешедшего к нему наследства, которая превышает размер его обязательной доли.

Если завещательный отказ возложен на нескольких наследников, такой отказ обременяет право каждого из них на наследство соразмерно его доле в наследстве постольку, поскольку завещанием не предусмотрено иное.

Если вследствие обстоятельств, предусмотренных [Кодексом](#), доля наследства, причитавшаяся наследнику, на которого была возложена обязанность исполнить завещательный отказ, переходит к другим наследникам, последние, постольку, поскольку из завещания или закона не следует иное, обязаны исполнить такой отказ ([ст. 1140](#) ГК).

Отказополучатель вправе отказаться от получения завещательного отказа. При этом отказ в пользу другого лица, отказ с оговорками или под условием не допускаются.

В случае когда отказополучатель является одновременно наследником, его право отказаться от получения завещательного отказа не зависит от его права принять наследство или отказаться от него.

Если вследствие обстоятельств, предусмотренных [ГК](#) РФ, доля наследства, причитавшаяся наследнику, на которого была возложена обязанность исполнить завещательный отказ, переходит к другим наследникам, последние, постольку, поскольку из завещания или закона не следует иное, обязаны исполнить такой отказ.

Например, в случае смерти до открытия наследства лица, на которое было возложено исполнение завещательного отказа, либо в случае непринятия им наследства обязанность исполнения завещательного

отказа переходит на других наследников, получивших его долю. В частности:

- если наследник, обязанный исполнить завещательный отказ, отказался от наследства в пользу другого наследника по закону или по завещанию и этот наследник принял наследство, то исполнение завещательного отказа возлагается на наследника, в пользу которого состоялся отказ от наследства;

- если наследник, обязанный исполнить завещательный отказ, умер до открытия наследства либо не принял его и на указанные случаи завещанием ему был подназначен другой наследник, то исполнение завещательного отказа должно быть возложено на подназначенного наследника, если он принял наследство;

- если наследник по завещанию, обязанный исполнить завещательный отказ, умер до открытия наследства, не успев принять его в установленный законом шестимесячный срок. При этом право на принятие наследства переходит к его наследникам и в случае принятия ими наследства к ним переходит обязательство по исполнению завещательного отказа;

- если наследник по завещанию, обязанный исполнить завещательный отказ, не принял наследство, при этом не имеется других наследников, принявших наследство, и наследственное имущество в соответствии со [ст. 1151](#) ГК РФ в порядке наследования переходит в собственность Российской Федерации или муниципального образования, то к ней же переходит и обязанность исполнить завещательный отказ.

Заинтересованные лица, исполнитель завещания и любой из наследников вправе требовать исполнения завещательного отказа в судебном порядке, если завещанием не предусмотрено иное. При совершении завещаний с завещательным отказом целесообразно решить вопрос об исполнителе завещания, который сможет контролировать процесс реализации воли завещателя.

Завещательное возложение. В соответствии с [п. 1 ст. 1139](#) ГК РФ завещатель может в завещании возложить на наследников обязанность совершить какое-либо действие имущественного или неимущественного характера, направленное на осуществление общепользующей цели (завещательное возложение). Такая же обязанность может быть возложена на исполнителя завещания при условии выделения в завещании части наследственного имущества для исполнения завещательного возложения.

Понятие завещательного возложения существовало в наследственном праве и ранее, однако в настоящее время в соответствии с комментируемой [статьей](#) завещатель вправе возложить исполнение за счет наследства какой-либо обязанности имущественного либо неимущественного характера как на наследников по завещанию, так и на наследников по закону. Гражданский [кодекс](#) РСФСР 1964 г. допускал возложение таких обязанностей только на наследников по завещанию.

В отличие от завещательного отказа, который всегда имеет имущественный характер, возложение может носить как имущественный так и неимущественный характер.

Правовое значение в этом случае имеет именно общепользующая цель, на достижение которой должны быть направлены действия лица, обязанного исполнить возложение. Это должна быть цель:

- полезная для государства и общества в целом;

- представляющая пользу для определенного круга с неопределенным числом лиц (например, пользование библиотекой наследодателя всеми жителями г. Екатеринбурга, оказание финансовой поддержки студентам Уральской государственной юридической академии и т.п.);

- представляющая пользу для неопределенного круга с неопределенным числом лиц (например, пользоваться той же библиотекой всеми желающими).

Завещатель вправе также возложить на одного или нескольких наследников обязанность содержать принадлежащих завещателю домашних животных, а также осуществлять необходимый надзор и уход за ними.

К завещательному возложению, предметом которого являются действия, имеющие имущественный характер, соответственно применяются правила [ст. 1138](#) ГК РФ об исполнении завещательного отказа: наследник, на которого завещателем возложена обязанность совершения действия, направленного на осуществление общепользующей цели, должен исполнить его в пределах стоимости перешедшего к нему наследства за вычетом приходящихся на него долгов завещателя. Если наследник, на которого возложены указанные действия, имеет право на обязательную долю в наследстве, его обязанность исполнить возложение ограничивается стоимостью перешедшего к нему наследства, которая превышает размер его обязательной доли.

При совершении завещаний с возложением нотариус должен рекомендовать завещателю решить вопрос об исполнителе завещания.

Заинтересованные лица, исполнитель завещания и любой из наследников вправе требовать исполнения завещательного возложения в судебном порядке, если завещанием не предусмотрено иное. Срок действия права требования исполнения завещательного распоряжения законодательством прямо не определен, однако [п. 2 ст. 1139](#) ГК РФ установлено, что к завещательному возложению, предметом которого являются действия имущественного характера, соответственно применяются правила, предусмотренные [Кодексом](#) для завещательного отказа. С учетом этого право требования исполнения такого завещательного возложения действует в течение трех лет со дня открытия наследства.

Если вследствие обстоятельств, предусмотренных законом, доля наследства, причитавшаяся наследнику,

на которого была возложена обязанность исполнить завещательное возложение, переходит к другим наследникам, последние, постольку, поскольку из завещания или закона не следует иное, обязаны исполнить такое возложение (ст. 1140 ГК).

Следует помнить, что возложение может являться обременением (ограничением) прав наследников в отношении определенного имущества. Содержание завещательного возложения должно быть названо в свидетельстве о праве на наследство, выдаваемом обязанному по такому возложению наследнику. Если завещательное возложение обременяет не конкретное имущество либо ко дню выдачи свидетельства о праве на наследство возложение исполнено, свидетельство о праве на наследство выдается без указаний о возложении.

Заинтересованные лица, исполнитель завещания и любой из наследников вправе требовать исполнения завещательного возложения в судебном порядке, если завещанием не предусмотрено иное.

Наследование по закону. Общие положения. Наследование по закону происходит, когда нет завещания или когда завещана только часть имущества. Кроме того, наследники по закону могут призываться к наследованию, когда наследники по завещанию отказались от наследства, не приняли его либо были отстранены от наследования как недостойные. Следует иметь в виду, что наследниками по закону могут быть граждане, находящиеся в живых к моменту смерти наследодателя, а также дети наследодателя, родившиеся после его смерти.

Гражданский кодекс РСФСР до 17 мая 2001 г. предусматривал две очереди призвания наследников к наследованию по закону. Наследниками первой очереди являлись дети (в том числе усыновленные), супруг и родители (усыновители) умершего, а также ребенок умершего, родившийся после его смерти. К наследникам второй очереди были отнесены братья и сестры умершего, его дед и бабушка как со стороны отца, так и со стороны матери.

Внуки и правнуки наследодателя являлись наследниками по закону, если ко времени открытия наследства не было в живых того из их родителей, который был бы наследником; они наследовали поровну в той доле, которая причиталась бы при наследовании по закону их умершему родителю.

В связи с внесенными в ст. 532 ГК РСФСР изменениями и дополнениями круг родственников наследодателя, имеющих право наследования при отсутствии завещания, был значительно расширен: количество очередей наследников по закону увеличено до четырех.

При наследовании по закону наследниками в равных долях являлись в третью очередь - братья и сестры родителей умершего (дяди и тети наследодателя), в четвертую очередь - прадеды и прабабушки умершего как со стороны деда, так и со стороны бабушки.

Расширился также и круг наследников по праву представления. Дети братьев и сестер наследодателя (племянники и племянницы наследодателя), дети братьев и сестер родителей наследодателя (двоюродные братья и сестры наследодателя) стали призываться к наследованию по закону по общему принципу права представления: если ко времени открытия наследства не было в живых того из их родителей, который был бы наследником; они наследовали поровну в той доле, которая причиталась бы при наследовании по закону их умершему родителю.

Уместно напомнить, что Федеральным законом от 14 мая 2001 г. N 51-ФЗ "О внесении изменений и дополнений в статью 532 Гражданского кодекса РСФСР" не было придано обратной силы норме, расширившей круг наследников по закону. Действие любого вновь принятого закона распространяется на отношения, возникшие до введения его в действие, только в случаях, когда это прямо предусмотрено законом. По общему правилу круг наследников и состав наследственного имущества определяются по закону, действовавшему на время открытия наследства. Это правило не применяется, если иное специально предусмотрено законом. Ввиду изложенного действие Федерального закона распространялось только на наследственные правоотношения, возникшие после введения его в действие, т.е. Закон применим был, если наследство открылось после 17 мая 2001 г.

Часть третья Гражданского кодекса РФ, вступившая в силу 1 марта 2002 г., устанавливает восемь очередей наследников по закону.

В настоящее время наследниками по закону первой очереди являются дети, супруг и родители наследодателя. Внуки наследодателя и их потомки наследуют по праву представления (ст. 1142 ГК).

Если нет наследников первой очереди, наследниками второй очереди по закону являются полнородные и неполнородные братья и сестры наследодателя, его бабушка и дедушка как со стороны отца, так и со стороны матери. Дети полнородных и неполнородных братьев и сестер наследодателя (племянники и племянницы наследодателя) наследуют по праву представления (ст. 1143 ГК).

Если нет наследников первой и второй очереди, наследниками третьей очереди по закону являются полнородные и неполнородные братья и сестры родителей наследодателя (дяди и тети наследодателя). Двоюродные братья и сестры наследодателя наследуют по праву представления (ст. 1144 ГК).

Если нет наследников первой, второй и третьей очереди, право наследовать по закону получают родственники наследодателя третьей, четвертой и пятой степени родства, не относящиеся к наследникам

предшествующих очередей.

В качестве наследников четвертой очереди к наследованию призываются прадедушки и прабабушки наследодателя; в качестве наследников пятой очереди - дети родных племянников и племянниц наследодателя (двоюродные внуки и внучки) и родные братья и сестры его дедушек и бабушек (двоюродные дедушки и бабушки); в качестве наследников шестой очереди - дети двоюродных внуков и внучек наследодателя (двоюродные правнуки и правнучки), дети его двоюродных братьев и сестер (двоюродные племянники и племянницы) и дети его двоюродных дедушек и бабушек (двоюродные дяди и тети).

Если нет наследников предшествующих очередей, к наследованию в качестве наследников седьмой очереди по закону призываются пасынки, падчерицы, отчим и мачеха наследодателя (ст. 1145 ГК).

Внуки и правнуки наследодателя, дети братьев и сестер наследодателя (племянники и племянницы наследодателя), дети братьев и сестер родителей наследодателя (двоюродные братья и сестры наследодателя) являются наследниками по закону соответственно первой, второй и третьей очередей, если ко времени открытия наследства нет в живых того из их родителей, который был бы наследником; они наследуют поровну в той доле, которая причиталась бы при наследовании по закону их умершему родителю.

Усыновленный и его потомство, с одной стороны, и усыновитель и его родственники - с другой, приравниваются к родственникам по происхождению (кровным родственникам).

В случаях, определенных законом, к наследованию призываются нетрудоспособные иждивенцы наследодателя. Граждане, нетрудоспособные ко дню открытия наследства, относящиеся к наследникам по закону любой очереди, но не входящие в круг наследников той очереди, которая призывается к наследованию, наследуют по закону вместе и наравне с наследниками этой очереди, если не менее года до смерти наследодателя находились на его иждивении, независимо от того, проживали они совместно с наследодателем или нет. В таком же порядке призываются к наследованию граждане, которые не входят в круг наследников по закону, но ко дню открытия наследства являлись нетрудоспособными и не менее года до смерти наследодателя находились на его иждивении и проживали совместно с ним. При отсутствии других наследников по закону эта категория нетрудоспособных иждивенцев наследодателя наследует самостоятельно в качестве наследников восьмой очереди.

При введении восьми очередей наследников по закону нормам нового ГК РФ о круге наследников по закону придана обратная сила. [Статьей 6](#) Федерального закона от 26 ноября 2001 г. N 147-ФЗ "О введении в действие части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации" предусмотрено, что применительно к наследству, открывшемуся до введения в действие части третьей [Кодекса](#), круг наследников по закону определяется в соответствии с правилами части третьей Кодекса в случаях:

- если срок для принятия наследства не истек на день введения в действие части третьей [Кодекса](#);
- если указанный срок истек, но на день введения в действие части третьей [Кодекса](#) не было выдано свидетельство о праве на наследство Российской Федерации или муниципальному образованию;
- если указанный срок истек, но наследственное имущество не перешло в собственность государства или муниципального образования по иным установленным законом основаниям.

В этих случаях лица, которые не могли быть наследниками по закону в соответствии с правилами ГК РСФСР, но являются таковыми по правилам части третьей действующего [Кодекса](#), могут принять наследство в течение шести месяцев со дня введения в действие части третьей [Кодекса](#), т.е. до 1 сентября 2002 г. Указанный срок определен в законе как пресекательный: если он пропущен, суд не вправе восстановить его. Однако полагаем, что в соответствующих ситуациях суд может установить юридический факт - факт принятия наследниками наследства.

Наследники каждой последующей очереди призываются к наследованию по закону лишь при отсутствии наследников предшествующей очереди или при отказе их от наследства либо непринятии ими наследства, а также в случае, если все наследники предшествующей очереди лишены завещателем права наследования или отстранены от наследования как недостойные.

При отсутствии наследников по закону, перечисленных выше, либо если никто из них не имеет права наследовать, или все они отстранены от наследования, или никто из них не принял наследство, или все наследники отказались от наследства без указания, что отказываются в пользу другого наследника, применяются правила наследования выморочного имущества.

Расширение круга наследников по закону является, несомненно, прогрессивным шагом на пути совершенствования наследственных правоотношений, поскольку ГК РСФСР 1964 г. не в полной мере обеспечивал права и законные интересы граждан. Возможность сокращения случаев призвания государства к наследованию при наличии родственников наследодателя в значительной степени способствует становлению гражданского общества в нашей стране, а также укреплению и развитию основных начал гражданского законодательства.

Наследственное имущество делится поровну между наследниками призываемой очереди. Исключением из этого правила является наследование по праву представления. Наследники, призываемые к наследованию по праву представления, независимо от их числа, наследуют только долю того их родителя, который мог бы

являться наследником по закону.

До 17 мая 2001 г., т.е. до внесения изменений в [ст. 532](#) ГК РСФСР, проверка степени родства производилась нотариусами без каких-либо особых затруднений. Доказательствами родственных отношений с наследодателем для наследников первой и второй очередей являлись свидетельства органов загса о заключении брака, о рождении и усыновлении. Конечно же, близким родственникам, как правило, значительно проще бывает документально подтвердить степень родства.

С учетом увеличения круга наследников по закону и связанного с ним усложнения сбора необходимых документов, очевидно, следует расширить перечень возможных средств доказывания и подтверждения родственных отношений между наследодателем и наследниками. Так, в качестве документов, подтверждающих родственные отношения с наследодателем, возможно в зависимости от конкретных обстоятельств использовать справки о родственных отношениях, выданные органами загсов на основании соответствующих копий актовых записей; аналогичные справки, выданные организациями (по месту работы либо по месту жительства наследодателя или наследников), в которых подобные сведения имеются; записи в паспортах о супруге; домовые книги и т.п. Вместе с тем при использовании документов, лишь косвенно подтверждающих родство, следует, очевидно, применять принцип комплексности оценки: факт родственных отношений должен быть подтвержден не одним документом, а их совокупностью.

При недостаточности доказательств, подтверждающих родственные отношения и их степень, нужно истребовать решение суда об установлении необходимых юридических фактов (факта родственных или брачных отношений, факта регистрации тех или иных событий, факта иждивенчества и т.п.).

В процессе проверки документов, подтверждающих родственные отношения наследодателя и наследников, нотариусам очень часто приходится сталкиваться с имеющими место расхождениями в документах при написании фамилий, имен, отчеств и др. Должен ли нотариус в подобных случаях требовать решение суда об установлении факта родственных отношений? Представляется, что ответ на данный вопрос не является однозначным и зависит от степени несоответствия документов.

Наследники первой очереди. В соответствии со [ст. 1142](#) ГК РФ в первую очередь наследуют дети, супруг и родители умершего, а также ребенок умершего, зачатый им при жизни и родившийся после его смерти. Внуки наследодателя и их потомки наследуют по праву представления.

В соответствии с [п. 28](#) Постановления Пленума круг наследников по закону установлен [ст. ст. 1142 - 1145, 1147, 1148](#) и [1151](#) ГК РФ. Отношения, влекущие призвание к наследованию по закону, подтверждаются документами, выданными в установленном порядке. Для выдачи свидетельства о праве на наследство нотариусом документами, подтверждающими родственные и брачные отношения с наследодателем, являются свидетельства, выданные органами записи актов гражданского состояния.

Для более полной характеристики круга наследников первой очереди рассмотрим каждую группу из возможных наследников.

Дети наследодателя. Дети, рожденные от родителей, состоявших в зарегистрированном браке, наследуют после смерти каждого из родителей.

Как правило, дети, рожденные от родителей, не состоявших в зарегистрированном браке, при отсутствии записи в свидетельстве о рождении об отце наследуют только после смерти матери. Исключениями из этого общего правила являются следующие случаи.

Во-первых, дети, рожденные до вступления в силу [Указа](#) Президиума Верховного Совета СССР от 8 июля 1944 г. от лица, с которым их мать не состояла в зарегистрированном браке, но которое было записано отцом в книге записей актов гражданского состояния, наследуют не только после смерти своей матери, но и после смерти своего отца.

Во-вторых, отцовство лица, не состоявшего в браке с матерью ребенка, может быть установлено путем подачи в орган загса совместного заявления отцом и матерью ребенка. В случае смерти матери, признания ее недееспособной, невозможности установления места нахождения матери или лишения ее родительских прав отцовство устанавливается по заявлению отца ребенка с согласия органа опеки и попечительства, а при отсутствии такого согласия - по решению суда.

При наличии обстоятельств, дающих основания предполагать, что подача совместного заявления об установлении отцовства может оказаться после рождения ребенка невозможной или затруднительной, родители будущего ребенка, не состоящие между собой в браке, вправе подать такое заявление в орган загса во время беременности матери. Запись о родителях ребенка в этом случае производится после рождения ребенка ([ст. 48](#) СК РФ).

В-третьих, в случае рождения ребенка от родителей, не состоящих в браке между собой, при отсутствии совместного заявления родителей или заявления отца ребенка отцовство может быть установлено в судебном порядке ([ст. 49](#) СК РФ).

В-четвертых, в случае смерти лица, которое признавало себя отцом ребенка, но не состояло в браке с матерью ребенка, по правилам гражданского процессуального законодательства может быть установлен юридический факт - факт признания отцовства ([ст. 50](#) СК РФ).

Необходимо отметить, что процедура установления данного юридического факта в зависимости от изменения законодательства, регулирующего брачно-семейные отношения, на протяжении определенного периода времени также изменялась.

В настоящее время в соответствии со [ст. 50 СК РФ](#) судами устанавливается факт **признания отцовства**, для установления которого необходимы следующие условия:

- рождение ребенка до введения в действие [Основ законодательства](#) о браке и семье (т.е. до 1 октября 1968 г.) либо после введения в действие Семейного [кодекса](#) РФ (т.е. после 1 марта 1996 г.);

- смерть отца ребенка;

- нахождение ребенка на иждивении умершего;

- признание умершим гражданином своего отцовства в отношении данного ребенка.

Указанный факт может быть установлен судом как в случае, когда ребенок находился на иждивении лица к моменту его смерти, так и ранее, если это лицо признавало себя его отцом.

Такой факт с учетом конкретных обстоятельств может быть установлен также в отношении ребенка, родившегося после смерти лица, которое в период беременности матери признавало себя отцом будущего ребенка.

В отношении детей, родившихся после введения в действие [Основ законодательства](#) о браке и семье, но до введения в действие Семейного [кодекса](#) РФ (т.е. в период с 1 октября 1968 г. до 1 марта 1996 г.), судами должен устанавливаться не факт признания отцовства, а **факт отцовства**.

К доказательствам признания отцовства могут относиться письма, анкеты, сведения об отправке почтовых переводов и посылок, почтовых открыток, письменных ходатайств умершего по месту работы о предоставлении членам его семьи жилой площади, путевок, выписки из автобиографии и т.п.

В случае если ребенок родился от лиц, состоящих в браке между собой, а также в течение 300 дней с момента расторжения брака, отцом ребенка признается супруг (бывший супруг) матери ребенка, если не доказано иное ([п. 2 ст. 48 СК РФ](#)).

Если брак между родителями ребенка признан недействительным, на права ребенка, в том числе и на наследственные, это не влияет, если ребенок рожден в таком браке либо в течение 300 дней со дня признания брака недействительным ([п. 3 ст. 30 СК РФ](#)).

Что касается ребенка, в отношении которого его родители (один из них) были лишены родительских прав, то он сохраняет право на получение наследства.

Пасынки и падчерицы наследодателя наследуют после смерти отчима (мачехи) как наследники первой очереди в том случае, если в отношении их имело место усыновление; если такового не было, призываются к наследованию в порядке первой очереди они не могут. В последнем случае они могут быть призваны к наследованию только как наследники седьмой очереди.

В соответствии со [ст. 125 СК РФ](#) усыновление производится судом по заявлению лиц (лица), желающих (желающего) усыновить ребенка. Рассмотрение дел об установлении усыновления ребенка производится судом в порядке особого производства по правилам, предусмотренным гражданским процессуальным законодательством. Права и обязанности усыновителя и усыновленного ребенка возникают со дня вступления в законную силу решения суда об установлении усыновления ребенка.

Суд в течение трех дней со дня вступления в законную силу решения суда об установлении усыновления ребенка направляет выписку из этого решения суда в орган записи актов гражданского состояния по месту вынесения решения. Усыновление ребенка подлежит государственной регистрации в порядке, установленном для государственной регистрации актов гражданского состояния.

Переживший супруг наследодателя. Переживший супруг является наследником первой очереди, если он состоял с наследодателем в зарегистрированном браке. В соответствии со [ст. 10 СК РФ](#) брак заключается в органах записи актов гражданского состояния. Права и обязанности супругов возникают со дня государственной регистрации заключения брака в указанных органах. Таким образом, брак, заключенный иным способом (например, гражданский брак) или в иных органах (к примеру, церковный брак), государством не признается и никаких юридических последствий не порождает.

Единственным исключением из этого общего правила является нахождение граждан в фактических, признанных в судебном порядке брачных отношениях, возникших до 8 июля 1944 г. и продолжавшихся после 8 июля 1944 г. до смерти одного из супругов. Это обстоятельство должно быть подтверждено в судебном порядке в соответствии с нормами гражданского процессуального законодательства.

В качестве документа, подтверждающего фактические брачные отношения, нотариус принимает копию решения суда, вступившего в законную силу.

Факт состояния (нахождения) в фактических брачных отношениях устанавливается судом в порядке, предусмотренном гражданским процессуальным законодательством. Следует иметь в виду, что такой факт может быть установлен только при наличии следующей совокупности обстоятельств:

- только в случае смерти одного или обоих супругов;

- только в случае, если фактические брачные отношения возникли в период с 1926 г. по 8 июля 1944 г.;

- только если фактические брачные отношения продолжались до смерти одного из лиц, состоявших в них;
- никто из супругов до смерти не должен был состоять в другом браке.

При доказанных в таком порядке фактических брачных отношениях выдача свидетельства о праве на наследство также возможна, хотя встречается сейчас, естественно, крайне редко. В качестве документа, подтверждающего фактические брачные отношения, нотариус принимает копию решения суда, вступившего в законную силу.

К сожалению, в практике не так уж редко приходится встречать решения судов, которыми установлен факт нахождения (состояния) лиц в фактических брачных отношениях, возникших после 8 июля 1944 г. Подобные решения судов противоречат закону. По сути, в данном случае судом устанавливается факт, не имеющий юридического значения, так как подобные отношения, сколь бы долго они ни продолжались, не могут быть признаны государством.

В соответствии со [ст. 25 СК РФ](#) брак, расторгаемый в органах загса, прекращается со дня государственной регистрации расторжения брака в книге регистрации актов гражданского состояния, а при расторжении брака в суде - со дня вступления решения суда в законную силу.

Данная норма применяется при расторжении брака в суде после 1 мая 1996 г. Брак, расторгнутый в судебном порядке до 1 мая 1996 г., считается прекращенным со дня государственной регистрации расторжения брака в книге регистрации актов гражданского состояния ([п. 3 ст. 169 СК РФ](#)).

Расторжение брака следует отличать от прекращения брака вследствие смерти одного из супругов или объявления его умершим в судебном порядке. В этих случаях переживший супруг призывается к наследованию и в том случае, если вскоре после смерти наследодателя он вступил в другой зарегистрированный брак.

В случае признания брака недействительным лица, состоявшие в таком браке, наследниками после смерти друг друга не являются (в том числе и "добросовестный супруг").

Согласно [п. 28](#) Постановления Пленума при разрешении вопросов об определении круга наследников первой очереди по закону судам надлежит учитывать, что в случае расторжения брака в судебном порядке бывший супруг наследодателя лишается права наследовать в указанном качестве, если соответствующее решение суда вступило в законную силу до дня открытия наследства.

Признание брака недействительным влечет исключение лица, состоявшего в браке с наследодателем (в том числе добросовестного супруга), из числа наследников первой очереди по закону и в случае вступления в законную силу соответствующего решения суда после открытия наследства.

При оформлении наследственных прав пережившего супруга наследодателя не следует забывать о норме, содержащейся в [ст. 1150 ГК РФ](#). Принадлежащее пережившему супругу наследодателя в силу завещания или закона право наследования не умаляет его права на часть имущества, нажитого во время брака с наследодателем и являющегося их совместной собственностью. Доля умершего супруга в этом имуществе определяется в соответствии со [ст. 256 ГК РФ](#), входит в состав наследства и переходит к наследникам по общим правилам наследования.

Совместная собственность супругов возникает в силу прямого указания закона. Если супругами при жизни не было заключено брачного договора, то имущество, приобретенное ими в период брака на совместные средства, поступает в их совместную собственность независимо от того, на чье имя оно приобретено и зарегистрировано.

Включение доли в праве общей собственности на имущество, принадлежащей пережившему супругу, в наследственную массу после смерти другого супруга, хотя бы и с согласия пережившего супруга, неправомерно. Оформлению наследственных прав на долю умершего супруга в совместно нажитом имуществе супругов должно предшествовать определение этой доли. Неслучайно в упомянутой [ст. 1150 ГК РФ](#) подчеркнута, что в состав наследства входит только доля умершего супруга в этом имуществе.

Родители и усыновители наследодателя. Родители и усыновители являются наследниками первой очереди независимо от их возраста и трудоспособности.

Из [ст. 1117 ГК РФ](#) следует, что родители после детей, в отношении которых они были лишены родительских прав и не восстановлены в этих правах на момент открытия наследства, а также родители, злостно уклонявшиеся от выполнения лежавших на них в силу закона обязанностей по содержанию своих детей, являются недостойными наследниками.

В соответствии со [ст. 73 СК РФ](#) суд может с учетом интересов ребенка принять решение об отобрании ребенка у родителей (либо одного из них) без лишения родительских прав (ограничение родительских прав).

Ограничение родительских прав возможно и по основаниям, от родителей не зависящим (психическое расстройство или иное хроническое заболевание). В такой ситуации вины родителей нет, и в случае смерти ребенка родители, ограниченные в правах по названным основаниям, не могут быть лишены права наследования. Кроме того, ограничение родительских прав допускается также в случаях, если оставление ребенка с родителями вследствие их поведения является опасным для ребенка, но не установлены достаточные основания для лишения родителей родительских прав. Если родители не изменят своего поведения, орган опеки и попечительства по истечении шести месяцев после вынесения судом решения об

ограничении родительских прав обязан предъявить иск о лишении родительских прав.

Если по основаниям, предусмотренным **ст. 141** СК РФ (злоупотребление родительскими правами, жестокое обращение с усыновленными и т.п.), в судебном порядке была произведена отмена усыновления, взаимные права и обязанности между усыновленным ребенком и усыновителем прекращаются и восстанавливаются взаимные права и обязанности ребенка и его родителей, если родители живы, и передача им ребенка не противоречит его интересам.

Внуки наследодателя. Внуки наследодателя и их потомки являются наследниками по закону по праву представления. Необходимо обратить внимание, что порядок призвания к наследованию внуков наследодателя в соответствии с нормами части третьей **ГК** РФ изменился по сравнению с ранее действовавшими правилами. По нормам **ГК** РСФСР 1964 г. внуки наследодателя призывались к наследованию только в случаях, если к моменту открытия наследства не было в живых того из их родителей, который был бы наследником. Таким образом, для призвания внуков к наследованию по праву представления необходимо было, чтобы смерть родителя ребенка наступила обязательно ранее смерти его бабушки (дедушки).

В настоящее время порядок призвания к наследованию внуков наследодателя и их потомков несколько иной. Согласно **п. 1 ст. 1146** **ГК** РФ доля наследника по закону, умершего **до открытия наследства** или **одновременно** с наследодателем, переходит по праву представления к его соответствующим потомкам. В частности, доля в наследстве, причитающаяся родителю ребенка, в случаях, если этот родитель умер до открытия наследства или одновременно с наследодателем, переходит этому ребенку (внуку наследодателя).

Внуки наследодателя и их потомки наследуют поровну в той доле, которая причиталась бы при наследовании по закону их умершему родителю.

Например, если у наследодателя имелся только один наследник первой очереди - сын, умерший до открытия наследства или одновременно с наследодателем, к наследованию будут призываться его дети (внуки наследодателя). Братья и сестры наследодателя к наследованию быть призваны не могут, поскольку внуки как наследники по праву представления отстраняют от наследования наследников второй очереди.

Не наследуют по праву представления внуки наследодателя и их потомки, если их родитель был лишен наследодателем права на наследство путем составления соответствующего завещания.

Также не наследуют по праву представления внуки наследодателя и их потомки, если их умерший родитель был признан недостойным наследником.

Наследники второй очереди. Наследниками второй очереди являются полнородные и неполнородные братья и сестры наследодателя, его бабушка и бабушка, как со стороны отца, так и со стороны матери (**п. 1 ст. 1143** **ГК** РФ).

Наследники второй очереди призываются к наследованию в следующих случаях:

- при отсутствии наследников первой очереди;
- при непринятии наследства наследниками первой очереди;
- если все наследники первой очереди были лишены завещателем права наследования;
- если все наследники первой очереди были признаны недостойными наследниками;
- при безоговорочном отказе от наследства всех наследников первой очереди;
- в случае отказа в их пользу наследников первой очереди или наследников по завещанию (отказ от наследства наследника по завещанию в пользу иных наследников по закону или по завещанию может иметь место, только если не все имущество наследодателя было завещано назначенным им наследникам).

Поскольку при наличии наследников первой очереди наследники второй очереди призываются к наследованию лишь в случае наличия вышеуказанных обстоятельств, при приеме заявлений о принятии наследства от наследников второй очереди нотариусу следует руководствоваться правилами **п. 2 ст. 1154** **ГК** РФ: наследники второй очереди могут заявить о своем согласии принять наследство в течение оставшейся части срока для принятия наследства, а если эта часть менее трех месяцев - она удлинится до трех месяцев.

Для призвания к наследованию братьев и сестер наследодателя как наследников второй очереди между ними должно быть кровное родство, т.е. они должны иметь обоих или хотя бы одного общего родителя. К наследованию призываются:

- родные братья и сестры (имеющие обоих общих родителей);
- неполнородные братья и сестры (имеющие только одного общего родителя): единокровные (братья и сестры, происходящие от одного отца) и единоутробные (братья и сестры, происходящие от одной матери).

Двоюродные братья и сестры наследодателя не относятся к наследникам второй очереди. До 17 мая 2001 г., т.е. до внесения изменений в **ст. 532** **ГК** РСФСР, они вообще не призывались к наследованию по закону. В настоящее время они могут являться наследниками по праву представления, если к наследованию призваны наследники третьей очереди. Сводные братья и сестры наследодателя (т.е. не имеющие ни одного общего родителя) к наследованию не призываются.

Если к наследованию призваны братья и сестры наследодателя как наследники второй очереди и при этом кто-либо из них умер ранее наследодателя или одновременно с ним, в соответствии с **п. 2 ст. 1143** **ГК** РФ наступает наследование по праву представления: дети братьев и сестер наследодателя (племянники и

племянницы наследодателя) призываются к наследованию на долю того из их родителей, который мог бы являться наследником по закону.

Племянники и племянницы наследодателя наследуют поровну в той доле, которая причиталась бы при наследовании по закону их умершему родителю. Отказ от наследства наследников по закону либо завещанию в пользу племянников наследодателя допустим в том случае, если племянники могут быть призваны к наследованию по закону в порядке представления или по завещанию.

Не наследуют по праву представления племянники и племянницы наследодателя, если их родитель был лишен наследодателем права на наследство либо был признан недостойным наследником.

Для призвания дедушки и бабушки к наследованию как наследников второй очереди необходимо их кровное родство с внуками-наследодателями.

Наследники третьей очереди. Наследниками третьей очереди в соответствии со [ст. 1144](#) ГК РФ являются братья и сестры родителей умершего (дяди и тети наследодателя). До 17 мая 2001 г. указанные лица к наследованию не призывались.

Следует отметить, что названная норма сохранила ранее существовавший общий принцип установления очередности призвания к наследованию, при котором наследники каждой последующей очереди призываются к наследованию лишь при отсутствии наследников предшествующей очереди или при непринятии ими наследства. Вместе с тем закон дополнил этот принцип еще одним основанием, которое существовало в теории и практике, однако отсутствовало непосредственно в законодательстве: наследники каждой последующей очереди призываются к наследованию в случае лишения завещателем права наследования всех наследников предшествующей очереди.

В соответствии с этим принципом дяди и тети наследодателя могут быть призваны к наследованию в следующих случаях:

- при отсутствии наследников первой и второй очередей;
- при непринятии наследства наследниками первой и второй очередей;
- если все наследники первой и второй очередей были лишены завещателем права наследования;
- если все наследники первой и второй очередей были признаны недостойными наследниками;
- при безоговорочном отказе от наследства всех наследников первой и второй очередей;
- в случае отказа в их пользу наследников первой и второй очередей;
- в случае отказа в их пользу наследников по завещанию (если только не все имущество наследодателя было завещано назначенным им наследникам);

К наследованию в порядке третьей очереди призываются как полнородные (родные) братья и сестры родителей наследодателя, так и неполнородные (связанные с родителем наследодателя только одним общим родителем).

Если к наследованию призваны наследники третьей очереди и при этом кто-либо из них умер ранее наследодателя или одновременно с ним, наступает наследование по праву представления. К наследованию призываются дети братьев и сестер родителей наследодателя (двоюродные братья и сестры наследодателя). Наследование при этом происходит по общим правилам:

- двоюродные братья и сестры наследодателя наследуют поровну в той доле, которая причиталась бы при наследовании по закону их умершему родителю;
- отказ от наследства в пользу двоюродных братьев и сестер наследодателя допустим в случае, если родитель указанных лиц, который мог бы являться наследником по закону, умер ранее наследодателя или одновременно с ним;
- двоюродные братья и сестры наследодателя не наследуют по праву представления, если их родитель был лишен наследодателем права на наследство либо был признан недостойным наследником.

Наследники последующих очередей. Наследниками четвертой очереди в соответствии с [п. 2 ст. 1145](#) ГК РФ являются **прадедушки и прабабушки умершего** как со стороны дедушки, так и со стороны бабушки наследодателя. Так же как и наследники третьей очереди, прадедушки и прабабушки получили возможность быть призванными к наследованию с 17 мая 2001 г.

Для призвания их к наследованию как наследников четвертой очереди необходимо их кровное родство с правнуками-наследодателями.

Как уже отмечалось, наследники каждой последующей очереди призываются к наследованию по закону лишь при отсутствии наследников предшествующей очереди или при непринятии ими наследства, а также в случае, когда все наследники предшествующей очереди лишены завещателем права наследования. Это требование нотариусу необходимо учитывать при приеме заявлений о принятии наследства и выдаче свидетельства о праве на наследство. В соответствии с [п. 2 ст. 1154](#) ГК РФ лица, для которых право наследования возникает лишь в случае непринятия наследства другими наследниками, могут заявить о своем согласии принять наследство в течение оставшейся части срока для принятия наследства, а если эта часть менее трех месяцев, то она удлинится до трех месяцев.

Круг наследников пятой, шестой и седьмой очередей установлен [п. п. 2 и 3 ст. 1145](#) ГК РФ. Они

призываются тогда, когда нет наследников предшествующих очередей.

В качестве наследников пятой очереди призываются к наследованию родственники четвертой степени родства - дети родных племянников и племянниц наследодателя (двоюродные внуки и внучки) и родные братья и сестры его дедушек и бабушек (двоюродные дедушки и бабушки).

В качестве наследников шестой очереди призываются к наследованию родственники пятой степени родства - дети двоюродных внуков и внучек наследодателя (двоюродные правнуки и правнучки), дети его двоюродных братьев и сестер (двоюродные племянники и племянницы) и дети его двоюродных дедушек и бабушек (двоюродные дяди и тети).

Об установлении родственных отношений между перечисленными лицами см. также комментарий к [ст. 1141 ГК РФ](#).

Наследниками седьмой очереди являются пасынки, падчерицы, отчим и мачеха наследодателя.

Пятая, шестая и седьмая очереди до вступления в силу части третьей [ГК РФ](#) к наследованию не призывались.

Как показывает нотариальная практика, наследники четвертой, пятой и шестой очередей призываются к наследованию достаточно редко. Значительно чаще оформляются в наследственных правах именно наследники седьмой очереди.

Согласно [п. 29 Постановления Пленума к наследникам по закону седьмой очереди, призываемым к наследованию согласно \[п. 3 ст. 1145 ГК РФ\]\(#\), относятся:](#)

- пасынки и падчерицы наследодателя - неусыновленные наследодателем дети его супруга независимо от их возраста;

- отчим и мачеха наследодателя - не усыновивший наследодателя супруг его родителя.

В действующем законодательстве отсутствовали легальные понятия, кто является отчимом (мачехой), пасынком (падчерицей), поэтому ввиду неимения официальных определений не оставалось ничего иного, как прибегнуть к общему лексическому толкованию этих слов. Мачеха - это жена отца по отношению к его детям от прежнего брака. Отчим - это муж матери по отношению к ее детям от прежнего брака. Падчерица - это дочь одного из супругов по отношению к другому, для нее неродному <1>. Пасынок - это сын одного из супругов по отношению к другому, для него неродному. Брачные отношения между мачехой (отчимом) и отцом (матерью) ребенка должны иметь место на момент смерти мачехи (отчима).

<1> Ожегов С.И. и Шведова Н.Ю. Толковый словарь русского языка: 80 000 слов и фразеологических выражений / РАН; Ин-т русского яз. им. В.В. Виноградова. 4-е изд., доп. М.: Азбуковник, 2001. С. 346, 483, 488, 495.

Как видно, определение, данное [Постановлением Пленума](#), в целом соответствует сложившимся лексическим определениям.

При оформлении в наследственных правах упомянутых лиц у нотариусов часто возникает вопрос, возможно ли призвание к наследованию пасынка (падчерицы) в случае смерти их мачехи, если при этом мать ребенка жива. Полагаем, что ответ на этот вопрос не должен вызывать сомнений. Независимо от того, находится ли в живых мать ребенка к моменту открытия наследства после смерти его мачехи, он может быть призван к наследованию. При этом в случае смерти родной матери он будет призван к наследованию как наследник первой очереди. В случае же смерти его мачехи не исключено его призвание к наследованию в качестве наследника седьмой очереди (к примеру, возможен отказ в его пользу от наследства наследников предыдущих очередей).

Интерес представляет также ситуация, когда после расторжения брака с матерью ребенка его отец вступал в брак еще неоднократно. Все супруги отца ребенка по отношению к этому ребенку являются его мачехами. После смерти которой из них ребенок может призываться к наследованию?

Рассмотрим данную ситуацию на примере. 10 января 2013 г. у малолетнего гражданина А. умерла мать. Через полгода после смерти матери ребенка его отец Б. вступил в зарегистрированный брак с гражданкой В., которая по отношению к А. стала его мачехой. После смерти своей матери А. призывается к наследованию как наследник первой очереди. Мачеха ребенка В. умерла 20 декабря 2013 г. Кроме супруга Б., являющегося отцом А. (пасынка В.), других наследников у нее не было. Таким образом, у В. имелись следующие наследники: наследник первой очереди - муж Б. и наследник седьмой очереди - пасынок А.

К наследованию, разумеется, будет призван муж как наследник первой очереди. Однако наследник первой очереди может не принять наследство либо отказаться от него. В этих случаях к наследованию после смерти В. будет призван наследник седьмой очереди, т.е. ее пасынок А.

Продолжим пример. Вскоре после смерти В. ее переживший супруг Б. вновь вступил в зарегистрированный брак с гражданкой Г., которая стала являться второй мачехой по отношению к его сыну А.

Г. умерла 10 сентября 2014 г., при этом никаких других родственников у нее не имелось. Несомненно, что ее пасынок А. может быть призван к наследованию после ее смерти как наследник седьмой очереди, если муж

умершей, являющийся отцом А., не примет наследство, или откажется от наследства, или будет лишен наследства, либо отстранен от наследования как недостойный.

Разумеется, эту цепочку рассуждений можно продолжить. В любом случае мы приходим к выводу, что при определенных обстоятельствах пасынки (падчерицы) могут быть призваны к наследованию не только после одной мачехи, но и после последующих. Более того, при этом не будет иметь значения, находится ли в живых их родная мать. Если брак отца ребенка с матерью этого ребенка не прекращен ввиду ее смерти, а расторгнут в установленном законом порядке, применительно к наследственным правоотношениям ситуация не изменится.

Такая позиция занята и Пленумом Верховного Суда РФ.

Названные в п. 3 ст. 1145 ГК РФ лица призываются к наследованию и в случае, если брак родителя пасынка, падчерицы с наследодателем, а равно брак отчима, мачехи с родителем наследодателя был прекращен до дня открытия наследства вследствие смерти или объявления умершим того супруга, который являлся соответственно родителем пасынка, падчерицы либо родителем наследодателя.

В случаях, если брак прекращен путем его расторжения, а также признан недействительным, указанные в п. 3 ст. 1145 ГК РФ лица к наследованию не призываются.

Наследование по праву представления. Сам по себе термин "наследование по праву представления" в ранее действовавшем наследственном законодательстве не использовался. Он существовал только в теории наследственного права, а также в нотариальной и судебной практике.

Право представления можно определить как право названных в законе лиц занять место своего родителя, умершего до открытия наследства либо одновременно с наследодателем, в наследовании по закону наравне с наследниками той очереди, которая призывается к наследованию. Необходимо обратить внимание, что порядок призвания к наследованию наследников по праву представления в соответствии с нормами части третьей ГК РФ по сравнению с ранее действовавшими правилами существенно изменен.

Во-первых, круг лиц, которые могут наследовать в порядке представления, значительно расширен. В соответствии с нормами ГК РСФСР 1964 г. наследниками по праву представления могли являться только внуки наследодателя и их потомки. Они и в настоящее время согласно п. 2 ст. 1142 ГК РФ призываются к наследованию на долю своего умершего родителя в качестве наследников первой очереди. Кроме них, наследниками по праву представления могут быть дети полнородных и неполнородных братьев и сестер наследодателя (племянники и племянницы наследодателя), призываемые к наследованию в качестве наследников второй очереди (п. 2 ст. 1143 ГК РФ). И, наконец, к наследованию по праву представления в числе наследников третьей очереди призываются двоюродные братья и сестры наследодателя (п. 2 ст. 1144 ГК РФ).

Во-вторых, ранее наследники по праву представления (внуки и их потомки) призывались к наследованию только в случаях, если к моменту открытия наследства не было в живых того из их родителей, который был бы наследником. Таким образом, для призвания внуков к наследованию по праву представления необходимо было, чтобы смерть родителя ребенка наступила обязательно ранее смерти его бабушки (бабушки).

Сейчас согласно п. 1 ст. 1146 ГК РФ доля наследника по закону может переходить по праву представления к его соответствующим потомкам в двух случаях:

а) в случае смерти родителя ребенка, который мог бы являться наследником по закону, до открытия наследства;

б) в случае смерти того родителя одновременно с наследодателем.

Следует иметь в виду, что судами достаточно часто устанавливаются факты родственных отношений между бабушкой (бабушкой) и внучкой (внуком), если отец (мать) ребенка находится в живых. Такие судебные решения в аспекте наследственных правоотношений не могут найти своего применения, так как судом установлен факт, не имеющий юридического значения для наследования.

Основным правилом наследования в порядке представления является то, что наследники по праву представления наследуют поровну в той доле, которая причиталась бы при наследовании по закону их умершему родителю.

Например, если у наследодателя имелся только один наследник первой очереди - сын, умерший до открытия наследства или одновременно с наследодателем, к наследованию будут призываться его дети (внуки наследодателя). Братья и сестры наследодателя к наследованию быть призваны не могут, поскольку внуки как наследники по праву представления отстраняют от наследования наследников второй очереди.

Если у наследодателя было двое сыновей, один из которых умер до открытия наследства или одновременно с наследодателем, к наследованию будут призваны: сын наследодателя и его внуки (дети умершего до открытия наследства сына наследодателя). Однако доли наследников в данном случае будут разными: между внуками наследодателя независимо от их числа будет разделена доля в наследстве, которую мог бы получить их умерший отец. Предположим, что в приведенной ситуации к наследованию призывается трое внуков. Они унаследуют втроем только $\frac{1}{2}$ долю, которая причиталась бы их отцу, умершему до открытия наследства или одновременно с наследодателем, если бы он был жив.

В нотариальной практике часто возникает вопрос, как должно осуществляться наследование, если наследник по праву представления будет отнесен к числу отпавших наследников.

Общие основания для признания наследника отпавшим сформулированы в [п. 1 ст. 1161](#) ГК РФ. В соответствии с данной нормой, если наследник не примет наследство, откажется от наследства, не указав при этом, что отказывается в пользу другого наследника ([ст. 1158](#)), не будет иметь права наследовать или будет отстранен от наследования по основаниям, установленным [ст. 1117](#) Кодекса, либо вследствие недействительности завещания, часть наследства, которая причиталась бы такому отпавшему наследнику, переходит к наследникам по закону, призванным к наследованию, пропорционально их наследственным долям.

С учетом требований данной [статьи](#) в нотариальной практике были достаточно распространены ошибки, связанные с непринятием наследства наследником по праву представления или безусловным отказом такого наследника от наследства.

Некоторые нотариусы при этом безоговорочно руководствовались [п. 1 ст. 1161](#) ГК РФ и распределяли долю отпавшего наследника по праву представления между всеми наследниками по закону, а не только наследниками по праву представления.

Вместе с тем такая трактовка противоречит [п. 1 ст. 1146](#) ГК РФ, согласно которому доля наследника по закону, умершего до открытия наследства или одновременно с наследодателем, переходит по праву представления к его соответствующим потомкам в случаях, предусмотренных [п. 2 ст. 1142](#), [п. 2 ст. 1143](#) и [п. 2 ст. 1144](#) настоящего Кодекса, и делится между ними поровну.

[Пунктом 30](#) Постановления Пленума дано обоснованное толкование такой ситуации. Если наследник по праву представления ([п. 1 ст. 1146](#) ГК РФ) не примет наследство, откажется от наследства без указания лиц, в пользу которых он отказывается от наследственного имущества ([ст. 1158](#) ГК РФ), не имеет права наследовать или отстранен от наследования в соответствии со [статьей 1117](#) ГК РФ, доля, переходящая по праву представления к соответствующим потомкам наследодателя, делится поровну между оставшимися наследниками по праву представления либо переходит к единственному такому наследнику, принявшему наследство. Лишь при отсутствии других наследников по праву представления, принявших наследство, эта доля переходит к иным наследникам наследодателя согласно правилам приращения наследственных долей ([ст. 1161](#) ГК РФ).

Не наследуют по праву представления наследники наследодателя и их потомки, если их родитель был лишен наследодателем права на наследство путем составления соответствующего завещания, а также в случае, когда их умерший родитель был признан недостойным наследником. Отказ от наследства наследников по закону либо завещанию в пользу лиц, наследующих по праву представления, допустим только в том случае, если последние могут быть призваны к наследованию по закону в порядке представления или по завещанию.

Наследование усыновленными и усыновителями. В соответствии с [п. 1 ст. 1147](#) ГК РФ при наследовании по закону усыновленный и его потомство, с одной стороны, и усыновитель и его родственники - с другой, приравниваются к родственникам по происхождению (кровным родственникам).

Согласно [п. 1 ст. 123](#) СК РФ дети, оставшиеся без попечения родителей, подлежат передаче на воспитание в семью (на усыновление (удочерение), под опеку (попечительство) или в приемную семью), а при отсутствии такой возможности - в учреждения для детей-сирот или детей, оставшихся без попечения родителей, всех типов (воспитательные учреждения, в том числе детские дома семейного типа, лечебные учреждения, учреждения социальной защиты населения и другие аналогичные учреждения). Усыновление или удочерение (далее - усыновление) является приоритетной формой устройства детей, оставшихся без попечения родителей ([п. 1 ст. 124](#) СК РФ).

Усыновление допускается в отношении несовершеннолетних детей и только в их интересах. Усыновление братьев и сестер разными лицами не допускается, за исключением случаев, когда такое усыновление отвечает интересам детей. Кроме того, семейным законодательством введены определенные ограничения в отношении усыновления детей иностранными гражданами или лицами без гражданства, а также гражданами, проживающими за пределами Российской Федерации.

Усыновление (удочерение) - это юридический акт, в результате которого между усыновителем (либо усыновителями) и усыновленным возникают такие же права и обязанности, как между родителями и их детьми. Аналогичные права и обязанности при этом возникают также между родственниками усыновителей и усыновленными. Права и обязанности усыновленного по отношению к его кровным родственникам прекращаются.

В соответствии со [ст. 125](#) СК РФ усыновление производится судом по заявлению лиц (лица), желающих (желающего) усыновить ребенка. Рассмотрение дел об установлении усыновления ребенка производится судом в порядке особого производства по правилам, предусмотренным гражданским процессуальным законодательством. Дела об установлении усыновления детей рассматриваются судом с обязательным участием самих усыновителей, органов опеки и попечительства, а также прокурора.

Для установления усыновления ребенка необходимо заключение органа опеки и попечительства об обоснованности усыновления и о его соответствии интересам усыновляемого ребенка с указанием сведений о факте личного общения усыновителей с ребенком.

Права и обязанности усыновителя и усыновленного ребенка возникают со дня вступления в законную силу

решения суда об установлении усыновления ребенка.

Суд обязан в течение трех дней со дня вступления в законную силу решения суда об установлении усыновления ребенка направить выписку из этого решения суда в орган записи актов гражданского состояния по месту вынесения решения.

Усыновление ребенка подлежит государственной регистрации в порядке, установленном для государственной регистрации актов гражданского состояния.

Уместно напомнить, что до принятия **СК РФ 1995 г.** усыновление гражданами Российской Федерации детей, также являющихся гражданами Российской Федерации, производилось в соответствии с постановлением главы районной (городской) администрации, а усыновление иностранными гражданами детей, являющихся гражданами Российской Федерации, - постановлением органа исполнительной власти субъекта РФ.

Нотариусам при оформлении наследственных прав между усыновителями и усыновленным важно иметь в виду, что в соответствии со **ст. 134 СК РФ** за усыновленным ребенком по общему правилу сохраняются его имя, отчество и фамилия. По просьбе усыновителя усыновленному ребенку присваиваются фамилия усыновителя, а также указанное им имя. Отчество усыновленного ребенка определяется по имени усыновителя, если усыновитель мужчина, а при усыновлении ребенка женщиной - по имени лица, указанного ею в качестве отца усыновленного ребенка. Если фамилии супругов-усыновителей различные, по соглашению супругов-усыновителей ребенку присваивается фамилия одного из них.

При усыновлении ребенка лицом, не состоящим в браке, по его просьбе фамилия, имя и отчество матери (отца) усыновленного ребенка записываются в книге записей рождений по указанию этого лица (усыновителя).

Изменение фамилии, имени и отчества усыновленного ребенка, достигшего возраста 10 лет, может быть произведено только с его согласия, за исключением случаев, если до подачи лицами, желающими усыновить ребенка, соответствующего заявления в суд этот ребенок проживал в семье усыновителей и считает их своими родителями.

Об изменении фамилии, имени и отчества усыновленного ребенка указывается в решении суда о его усыновлении.

Для обеспечения тайны усыновления по просьбе усыновителя могут быть изменены дата рождения усыновленного ребенка, но не более чем на три месяца, а также место его рождения. Изменение даты рождения усыновленного ребенка допускается только при усыновлении ребенка в возрасте до года. Об изменениях даты и (или) места рождения усыновленного ребенка указывается в решении суда о его усыновлении (**ст. 135 СК РФ**).

По просьбе усыновителей суд может принять решение о записи усыновителей в книге записей рождений в качестве родителей усыновленного ими ребенка. Для совершения такой записи в отношении ребенка, достигшего возраста десяти лет, необходимо его согласие, за исключением случаев, если до подачи лицами, желающими усыновить ребенка, соответствующего заявления в суд этот ребенок проживал в семье усыновителей и считает их своими родителями. О необходимости производства такой записи указывается в решении суда об усыновлении ребенка (**ст. 136 СК РФ**).

Правовые последствия усыновления ребенка сформулированы в **ст. 137 СК РФ**. Согласно упомянутой **статье** усыновленные дети и их потомство по отношению к усыновителям и их родственникам, а усыновители и их родственники по отношению к усыновленным детям и их потомству приравниваются в личных неимущественных и имущественных правах и обязанностях к родственникам по происхождению. Усыновленные дети утрачивают эти права и освобождаются от обязанностей по отношению к своим родителям (своим кровным родственникам).

При усыновлении ребенка одним лицом личные неимущественные и имущественные права и обязанности могут быть сохранены по желанию матери, если усыновитель - мужчина, или по желанию отца, если усыновитель - женщина.

Если один из родителей усыновленного ребенка умер, то по просьбе родителей умершего родителя (дедушки или бабушки ребенка) могут быть сохранены личные неимущественные и имущественные права и обязанности по отношению к родственникам умершего родителя, если этого требуют интересы ребенка.

С учетом изложенного дети, усыновленные при жизни родителей, не имеют право наследовать имущество родителей, за исключением случая, предусмотренного **п. 3 ст. 137 СК РФ**: при усыновлении ребенка одним лицом его права могут быть сохранены по желанию матери, если усыновитель - мужчина, или по желанию отца, если усыновитель - женщина. О сохранении отношений усыновленного ребенка с одним из родителей или с родственниками умершего родителя указывается в решении суда об усыновлении ребенка.

Если дети усыновлены после смерти родителей, имущество которых они вправе были наследовать, они этого права не утрачивают.

Несколько слов об отмене усыновления и правовых последствиях этого акта. Отмена усыновления производится в судебном порядке. Дела об отмене усыновления рассматриваются с участием органов опеки и попечительства, а также прокурора. Усыновление прекращается со дня вступления в законную силу решения суда об отмене усыновления ребенка. Суд обязан в течение трех дней со дня вступления в законную силу решения суда об отмене усыновления ребенка направить выписку из этого решения суда в орган записи актов

гражданского состояния по месту государственной регистрации усыновления.

При отмене судом усыновления ребенка взаимные права и обязанности усыновленного ребенка и усыновителей (родственников усыновителей) прекращаются и восстанавливаются взаимные права и обязанности ребенка и его кровных родителей (кровных родственников), если этого требуют интересы ребенка (п. 1 ст. 143 СК РФ). Суд также разрешает вопрос, сохраняются ли за ребенком присвоенные ему в связи с его усыновлением имя, отчество и фамилия. Следует помнить, что отмена усыновления ребенка не допускается, если к моменту предъявления требования об отмене усыновления усыновленный ребенок достиг совершеннолетия, за исключением случаев, когда на такую отмену имеется взаимное согласие усыновителя и усыновленного ребенка, а также родителей усыновленного ребенка, если они живы, не лишены родительских прав или не признаны судом недееспособными.

При отмене усыновления усыновители не призываются к наследованию после смерти усыновленных.

Наследование нетрудоспособными иждивенцами наследодателя. На основании п. 1 ст. 1148 ГК РФ граждане, относящиеся к числу наследников по закону, указанных в ст. ст. 1143 - 1145 ГК РФ, нетрудоспособные к моменту открытия наследства, но не входящие в круг наследников той очереди, которая призывается к наследованию, наследуют по закону вместе и наравне с наследниками этой очереди, если не менее года до смерти наследодателя находились на его иждивении, независимо от того, проживали они совместно с наследодателем или нет.

К наследникам по закону относятся также граждане, которые не входят в круг наследников, указанных в ст. ст. 1142 - 1145 ГК РФ, но ко дню открытия наследства являлись нетрудоспособными и не менее одного года до смерти наследодателя находились на его иждивении и проживали совместно с ним. При наличии других наследников они наследуют вместе и наравне с наследниками той очереди, которая призывается к наследованию (п. 2 ст. 1148 ГК).

Как видно, нетрудоспособных иждивенцев, которые наследуют наравне с наследниками той очереди, которая призывается к наследованию, можно разделить на две категории:

- нетрудоспособные иждивенцы, входящие в круг наследников установленных законом очередей, независимо от их совместного проживания с наследодателем;
- нетрудоспособные иждивенцы, не входящие в круг наследников по закону, при условии их совместного проживания с наследодателем.

При отсутствии других наследников по закону нетрудоспособные иждивенцы наследодателя, не входящие в круг наследников по закону, однако проживавшие совместно с наследодателем, наследуют самостоятельно в качестве наследников восьмой очереди.

Отношения иждивения, сколь бы они ни были длительными, прекратившиеся за год до открытия наследства, не дают бывшему иждивенцу права на имущество наследодателя. Этот вывод непосредственно вытекает из правил, содержащихся в ст. 1148 ГК РФ.

В соответствии с п. 31 Постановления Пленума при определении наследственных прав в соответствии со ст. ст. 1148 и 1149 ГК РФ необходимо иметь в виду следующее:

- а) к нетрудоспособным в указанных случаях относятся:
 - несовершеннолетние лица (п. 1 ст. 21 ГК РФ);
 - граждане, достигшие возраста, дающего право на установление трудовой пенсии по старости (п. 1 ст. 7 Федерального закона от 17 декабря 2001 г. N 173-ФЗ "О трудовых пенсиях в Российской Федерации"), вне зависимости от назначения им пенсии по старости.

Лица, за которыми сохранено право на досрочное назначение трудовой пенсии по старости (ст. ст. 27 и 28 названного Федерального закона), к нетрудоспособным не относятся;

- граждане, признанные в установленном порядке инвалидами I, II или III группы (вне зависимости от назначения им пенсии по инвалидности);

б) обстоятельства, с которыми связывается нетрудоспособность гражданина, определяются на день открытия наследства. Гражданин считается нетрудоспособным в случаях, если:

- день наступления его совершеннолетия совпадает с днем открытия наследства или определяется более поздней календарной датой;
- день его рождения, с которым связывается достижение возраста, дающего право на установление трудовой пенсии по старости, определяется датой, более ранней, чем день открытия наследства;
- инвалидность ему установлена с даты, совпадающей с днем открытия наследства или предшествующей этому дню, бессрочно либо на срок до даты, совпадающей с днем открытия наследства, или до более поздней даты (п. п. 12 и 13 Правил признания лица инвалидом, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 20 февраля 2006 г. N 95 "О порядке и условиях признания лица инвалидом");

в) находившимся на иждивении наследодателя может быть признано лицо, получавшее от умершего в период не менее года до его смерти вне зависимости от родственных отношений полное содержание или такую систематическую помощь, которая была для него постоянным и основным источником средств к существованию, независимо от получения им собственного заработка, пенсии, стипендии и других выплат. При оценке

доказательств, представленных в подтверждение нахождения на иждивении, следует оценивать соотношение оказываемой наследодателем помощи и других доходов нетрудоспособного.

Нетрудоспособный гражданин - получатель ренты по договору пожизненного содержания с иждивением, заключенному с наследодателем - плательщиком ренты (ст. 601 ГК), не наследует по закону в качестве иждивенца наследодателя;

г) нетрудоспособные иждивенцы наследодателя из числа лиц, указанных в п. 2 ст. 1142 ГК РФ, наследующих по праву представления, которые не призываются к наследованию в составе соответствующей очереди (внуки наследодателя и их потомки при жизни своих родителей - наследников по закону первой очереди), наследуют на основании п. 1 ст. 6 и п. 1 ст. 1148 ГК РФ, т.е. независимо от совместного проживания с наследодателем.

Совместное проживание с наследодателем не менее года до его смерти является условием призвания к наследованию лишь нетрудоспособных иждивенцев наследодателя, названных в п. 2 ст. 1148 ГК РФ (из числа граждан, которые не входят в круг наследников, указанных в ст. ст. 1142 - 1145 ГК);

д) самостоятельное наследование нетрудоспособными иждивенцами наследодателя в качестве наследников восьмой очереди осуществляется, помимо случаев отсутствия других наследников по закону, также в случаях, если никто из наследников предшествующих очередей не имеет права наследовать, либо все они отстранены от наследования (ст. 1117 ГК), либо лишены наследства (п. 1 ст. 1119 ГК), либо никто из них не принял наследства, либо все они отказались от наследства.

В доказательство факта нахождения на иждивении могут быть представлены следующие документы: справка органов местного самоуправления, жилищно-эксплуатационной организации или с места работы наследодателя о наличии у него иждивенцев, справка отдела социального обеспечения о назначении пенсии по случаю потери кормильца и др.

Однако наличие любого из указанных документов (и даже нескольких из них в совокупности) вряд ли может бесспорно свидетельствовать о факте нахождения на иждивении. Поскольку одним из условий установления данного факта является получение помощи, которая являлась бы для лица не просто постоянным, но и основным источником средств к существованию, представляется сомнительным, чтобы нотариусу с достоверностью удалось установить это обстоятельство.

Поэтому для призвания нетрудоспособных лиц, претендующих на наследство, к наследованию нотариусу целесообразно истребовать в качестве доказательства иждивенчества копию вступившего в законную силу определения суда об установлении факта нахождения нетрудоспособного лица на иждивении умершего.

Право на обязательную долю в наследстве. Как уже упоминалось, свобода завещания ограничена правилами об обязательной доле в наследстве.

Среди наследников по закону и ранее существовала особая категория граждан, наиболее незащищенных в социальном отношении, которым при наличии завещания и независимо от его содержания причиталась определенная доля в наследственном имуществе.

Статьей 1149 ГК РФ предусмотрен круг лиц, которые не могут быть полностью лишены завещателем права на наследство и призываются к наследованию независимо от содержания завещания (обязательные наследники, или необходимые наследники). Перечень обязательных наследников, указанных в этой **статье**, является исчерпывающим и расширительному толкованию не подлежит.

К ним относятся:

- несовершеннолетние или нетрудоспособные дети наследодателя (в том числе усыновленные);
- нетрудоспособные супруг и родители (усыновители) наследодателя;
- нетрудоспособные иждивенцы, подлежащие призванию к наследованию на основании п. п. 1 и 2 ст. 1148

ГК РФ.

К нетрудоспособным иждивенцам, имеющим право на обязательную долю в наследстве, относятся:

- граждане, относящиеся к наследникам по закону, указанным в ст. ст. 1143 - 1145 ГК РФ (наследники со второй по седьмую очередь), нетрудоспособные ко дню открытия наследства, но не входящие в круг наследников той очереди, которая призывается к наследованию, если не менее года до смерти наследодателя находились на его иждивении, независимо от того, проживали они совместно с наследодателем или нет;

- граждане, которые не входят в круг наследников, указанных в ст. ст. 1142 - 1145 ГК РФ (наследники с первой по седьмую очередь), но ко дню открытия наследства являлись нетрудоспособными и не менее года до смерти наследодателя находились на его иждивении и проживали совместно с ним.

Граждане, не входящие в указанный круг родственников наследодателя и проживавшие отдельно от него, хотя бы они являлись нетрудоспособными и находились на иждивении наследодателя, но не проживали совместно с ним, права на обязательную долю в наследстве не имеют.

Понятие нетрудоспособности применительно к наследственным правоотношениям в свое время было дано в единственном документе - **Постановлении** Пленума Верховного Суда СССР от 1 июля 1966 г. N 6 "О судебной практике по делам о наследовании". Ввиду неурегулированности данного вопроса по отношению к наследственным правоотношениям более новым законодательством, в том числе и нормами части третьей **ГК**

РФ, при решении вопроса о возможности призвания гражданина к наследованию как нетрудоспособного иждивенца следует, очевидно, руководствоваться теми же постулатами.

К нетрудоспособным относятся женщины, достигшие 55 лет, и мужчины, достигшие 60 лет (нетрудоспособные по возрасту), а также инвалиды I, II, III групп (нетрудоспособные по состоянию здоровья) независимо от того, назначена ли этим лицам пенсия по старости или инвалидности. При этом лица, ушедшие на пенсию на льготных основаниях (в связи с тяжелыми условиями труда), в круг наследников как нетрудоспособные не включаются.

Несовершеннолетние дети наследодателя при всех обстоятельствах имеют право на обязательную долю в наследстве независимо от того, учатся ли они или работают, а также в случаях, когда до достижения совершеннолетия они вступили в зарегистрированный брак либо в отношении их имела место эмансипация.

Для призвания к наследованию в качестве обязательных наследников иждивенцев наследодателя необходимо одновременное наличие нескольких оснований:

- нетрудоспособность; при определении этого понятия следует исходить из тех же принципов, что и при определении нетрудоспособности наследников, за исключением несовершеннолетних детей, которые могут быть признаны иждивенцами до достижения ими 16 лет, а учащиеся - 18 лет;

- для признания лиц иждивенцами наследодателя, они должны либо находиться на полном содержании наследодателя, либо получать от него помощь, которая являлась бы для них основным и постоянным источником средств к существованию;

- иждивенчество должно продолжаться не менее одного года до момента открытия наследства.

При применении [ст. 1149](#) ГК РФ необходимо учитывать следующее:

а) право на обязательную долю не может быть поставлено в зависимость от согласия других наследников на ее получение, так как закон не предусматривает необходимости их согласия;

б) внуки и правнуки наследодателя, родители которых умерли до открытия наследства, а также наследники второй и последующей очередей не имеют права на обязательную долю в наследстве за исключением случаев, когда эти лица находились на иждивении умершего;

в) [ст. 1149](#) ГК РФ не связывает возникновение права на обязательную долю в наследстве у перечисленных в этой норме лиц с совместным проживанием с наследодателем и ведением с ним общего хозяйства, за исключением случая, предусмотренного [п. 2 ст. 1148](#) ГК РФ: нетрудоспособные иждивенцы наследодателя, не входящие в круг наследников по закону, указанных в [ст. ст. 1142 - 1145](#) ГК РФ, имеют право на обязательную долю в наследстве, если они не менее одного года находились на его иждивении и проживали совместно с ним;

г) дети, усыновленные после смерти лиц, имущество которых они имели право наследовать, не утрачивают право ни на долю в наследственном имуществе как наследники по закону, ни на обязательную долю, если имущество было завещано другим лицам, поскольку ко времени открытия наследства правоотношения с наследодателем, являющимся их родителем, не были прекращены.

Дети, усыновленные при жизни родителя, права наследования имущества этого родителя и его родственников не имеют, поскольку при усыновлении утратили в отношении их личные и имущественные права ([ч. 2 ст. 137](#) СК РФ), за исключением случаев, указанных в [ч. 4 ст. 137](#) СК РФ, предусматривающей возможность сохранения правоотношений с одним из родителей в случае смерти другого или с родственниками умершего родителя по их просьбе, если против этого не возражает усыновитель;

д) применительно к наследованию в порядке [ст. 1149](#) ГК РФ к нетрудоспособным относятся женщины, достигшие 55 лет, и мужчины, достигшие 60 лет (нетрудоспособные по возрасту), а также инвалиды I, II, III групп (нетрудоспособные по состоянию здоровья) независимо от того, назначена ли этим лицам пенсия по старости или инвалидности. При этом лица, ушедшие на пенсию на льготных основаниях (в связи с тяжелыми условиями труда), в круг наследников, имеющих право на обязательную долю в наследстве, не включаются.

Несовершеннолетние дети наследодателя при всех обстоятельствах имеют право на обязательную долю в наследстве независимо от того, учатся ли они или работают, а также в случаях, когда до достижения совершеннолетия они вступили в зарегистрированный брак либо в отношении их имела место эмансипация;

е) обязательная доля в наследстве определяется, как правило, в размере не менее $\frac{1}{2}$ от той, которая причиталась бы наследнику, имеющему право на нее, при наследовании по закону и выделяется этому наследнику в случаях, когда он не указан в завещании либо ему завещана часть наследства менее обязательной доли;

Вместе с тем положение [ст. 1149](#) ГК РФ о праве указанных в ней лиц на обязательную долю в наследстве не исключает права других наследников обращаться в суд с иском о проверке оснований для признания права этого лица на обязательную долю в наследстве и для изменения ее размера с учетом фактических обстоятельств конкретного дела (наличие у лица, имеющего право на обязательную долю в наследстве, собственного имущества, достаточного для проживания, и др.) исходя из принципа социальной справедливости и требования строго соразмерного конституционно признаваемым целям ограничения гарантированного гражданам права наследования.

Право на обязательную долю в наследстве не носит абсолютного, императивного характера.

Предоставление наследнику обязательной наследственной доли в полном объеме во всех без исключения случаях, а также неправильное определение субъекта, имеющего право на обязательную долю в наследстве, могут приводить к отказу гражданам в их праве на судебную защиту.

Таким образом, размер причитающейся наследнику обязательной доли в наследстве судом может быть как увеличен, так и уменьшен с учетом имущественного положения наследников, имеющих право на обязательную долю, и иных обстоятельств, а в случаях, предусмотренных [п. 4 ст. 1149](#) ГК РФ, наследнику может быть вообще отказано в ее присуждении;

ж) право наследника принять часть наследства в качестве обязательной доли не переходит к его наследникам в порядке наследственной трансмиссии;

з) правила о признании наследника недостойным в порядке [ст. 1117](#) ГК РФ распространяются на наследников, имеющих право на обязательную долю в наследстве;

и) при определении размера обязательной доли следует учитывать, что она может быть компенсирована за счет законной доли обязательного наследника в незавещанном имуществе. Если доля обязательного наследника в незавещанном имуществе больше либо равна размеру причитающейся ему обязательной доле, то обязательная доля наследнику не выделяется и необходимости в уменьшении долей остальных наследников по закону не возникает.

Если доля в незавещанном имуществе, которая причитается обязательному наследнику, меньше размера его обязательной доли, право на обязательную долю в наследстве удовлетворяется из оставшейся незавещанной части наследственного имущества, хотя это и приведет к уменьшению прав других наследников по закону на эту часть имущества.

Если всего объема незавещанного имущества недостаточно, чтобы обеспечить права необходимого наследника, все незавещанное имущество переходит необходимому наследнику в качестве компенсации обязательной доли, а недостаточность этого имущества для осуществления права на обязательную долю должна быть возмещена из завещанной части имущества;

к) обязательная доля в наследстве может быть принята любым из способов, установленных [ст. 1153](#) ГК РФ.

[Пунктом 32](#) Постановления Пленума при разрешении вопросов об осуществлении права на обязательную долю в наследстве рекомендовано учитывать также следующее:

а) право на обязательную долю в наследстве является правом наследника по закону из числа названных в [п. 1 ст. 1149](#) ГК РФ лиц на получение наследственного имущества в размере не менее половины доли, которая причиталась бы ему при наследовании по закону, в случаях, если в силу завещания такой наследник не наследует или причитающаяся ему часть завещанного и незавещанного имущества не составляет указанной величины;

б) к завещаниям, совершенным до 1 марта 2002 г., применяются правила об обязательной доле, установленные [ст. 535](#) Гражданского кодекса РСФСР;

Следует отметить, что в [Постановлении](#) Пленума допущена неточность. В соответствии со [ст. 7](#) Федерального закона от 26 ноября 2001 г. N 147-ФЗ "О введении в действие части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации" правила об обязательной доле в наследстве, установленные частью третьей [Кодекса](#), применяются только к завещаниям, совершенным **после** 1 марта 2002 г., а не **до** 1 марта 2002 г. В отношении завещаний, оформленных ранее, сохраняется прежний порядок определения обязательной доли, предусмотренный [ГК РСФСР](#);

в) при определении размера обязательной доли в наследстве следует исходить из стоимости всего наследственного имущества (как в завещанной, так и в незавещанной части), включая предметы обычной домашней обстановки и обихода, и принимать во внимание всех наследников по закону, которые были бы призваны к наследованию данного имущества (в том числе наследников по праву представления), а также наследников по закону, зачатых при жизни наследодателя и родившихся живыми после открытия наследства ([п. 1 ст. 1116](#) ГК);

г) право на обязательную долю в наследстве удовлетворяется из той части наследственного имущества, которая завещана, лишь в случаях, если все наследственное имущество завещано или его незавещанная часть недостаточна для осуществления названного права.

Требования о первоочередном удовлетворении права на обязательную долю в наследстве за счет завещанного имущества при достаточности незавещанного имущества, в том числе с согласия наследников по завещанию, удовлетворению не подлежат (даже в случае, если при удовлетворении права на обязательную долю за счет незавещанного имущества к остальным наследникам по закону наследственное имущество не переходит);

д) если в состав наследства включается исключительное право, право на обязательную долю в наследстве удовлетворяется с его учетом;

е) наследник, не потребовавший выделения обязательной доли в наследстве, не лишается права наследовать по закону в качестве наследника соответствующей очереди.

Правило, содержащееся в [подп. "е" п. 32](#) Постановления, необычно для нотариальной практики.

По общим позициям наследственного права принятие наследником части наследства означает принятие всего причитающегося ему наследства, в чем бы оно ни заключалось и где бы ни находилось наследственное имущество ([абз. 1 п. 2 ст. 1152](#) ГК). Вместе с тем часть третья ГК РФ предусматривает исключение из этого правила: при призвании наследника к наследованию одновременно по разным основаниям наследник может принять наследство, причитающееся ему по одному из этих оснований, и отказаться от наследования по другому основанию ([абз. 2 п. 2 ст. 1152](#) ГК). При этом необходимо иметь в виду, что действующим законодательством предусмотрен исчерпывающий перечень оснований наследования (по завещанию и по закону). Поскольку наследование в порядке [ст. 1149](#) ГК РФ является наследованием по закону, наследник, принимающий наследство по закону, считался принявшим и обязательную долю в наследстве.

Однако Пленум занял несколько иную позицию по данному вопросу. Нет сомнений, что она в большей степени отвечает интересам наследников и предоставляет больше возможностей при распределении наследственного имущества, хотя вряд ли в полной мере соответствует общим принципам наследственного законодательства.

Очевидно, нотариусам следует принимать от наследника, имеющего право на обязательную долю в наследстве и не желающего реализовать это право, отдельное заявление. Содержание этого заявления не должно сводиться к отказу от обязательной доли в наследстве или к непринятию обязательной доли. Текст заявления должен свидетельствовать именно о том, что обязательный наследник не требует выделения обязательной доли в наследстве, что правила об обязательной доле ему нотариусом разъяснены и он намерен наследовать наряду с остальными наследниками по закону на общих основаниях.

Если же обязательный наследник намерен реализовать свое исключительное право на обязательную долю, он должен принять наследство по закону. В соответствии с [подп. "а" п. 46](#) Постановления Пленума наследник, имеющий право на обязательную долю в наследстве, при его осуществлении не может отказаться от наследования по закону незавещанной части имущества.

Порядок исчисления обязательной доли достаточно несложен в случаях, когда наследодателем составлено завещание на все принадлежащее ему имущество.

Приведем конкретный пример. Наследодатель завещал принадлежащую ему на праве собственности квартиру в равных долях сестре и брату. На момент открытия наследства у наследодателя имелись жена 58 лет и совершеннолетний трудоспособный сын. Другого имущества, которое могло бы являться предметом наследования, у наследодателя не было.

На получение свидетельства о праве собственности пережившая супруга претендовать не вправе, поскольку квартира приобреталась наследодателем до вступления в брак, однако хотела бы получить свидетельство о праве на наследство на причитающуюся ей обязательную долю в наследственном имуществе.

При определении обязательной доли в данном случае будут приниматься в расчет два наследника по закону - жена и сын наследодателя. Поскольку они на основании [ст. 1142](#) ГК РФ являются наследниками первой очереди, то при отсутствии завещания брат и сестра наследодателя как наследники второй очереди не имели бы права на наследство.

Обязательная доля жены наследодателя будет исчисляться исходя из $\frac{1}{2}$ доли, так как при наследовании по закону жена и сын наследовали бы в равных долях каждый.

В итоге жена наследодателя должна получить $\frac{1}{2}$ долю от $\frac{1}{2}$ доли, т.е. $\frac{1}{4}$ долю.

На $\frac{3}{4}$ доли в наследственном имуществе будет выдаваться свидетельство о праве на наследство по завещанию в равных долях каждому сестре и брату наследодателя. Каждый из наследников по завещанию в результате должен получить $\frac{1}{2}$ долю от $\frac{3}{4}$ долей, оставшихся после определения доли обязательного наследника, т.е. по $\frac{3}{8}$ доли.

Для удобства выдачи свидетельства о праве на наследство целесообразно привести исчисленные доли к общему знаменателю:

- по завещанию доля сестры наследодателя - $\frac{3}{8}$, доля брата - $\frac{3}{8}$;
- по закону ([ст. 1149](#) ГК РФ) доля жены наследодателя - $\frac{1}{4}$, или $\frac{2}{8}$.

Второй пример. Наследодатель завещал все принадлежащее ему имущество сыну и двум племянникам в равных долях каждому.

Сын наследодателя, являющийся одним из наследников по завещанию, на момент смерти наследодателя был инвалидом I группы.

Других наследников по закону у наследодателя не имелось.

В данном случае при наследовании по закону (при отсутствии завещания) единственным наследником первой очереди являлся бы сын наследодателя, и к нему перешло бы все наследственное имущество. Поэтому при наличии указанного завещания он имеет право на обязательную долю в наследстве в размере $\frac{1}{2}$.

Права его как обязательного наследника ущемлены завещанием, поскольку ему завещана доля размером менее обязательной доли ($\frac{1}{3}$).

$$\begin{array}{rcccl} 1/2 & - & 1/3 & = & 1/6 \\ \text{обязательная} & & \text{завещательная} & & \\ \text{доля} & & \text{доля} & & \end{array}$$

Таким образом, сын наследодателя должен получить по завещанию $1/3$ долю наследства в соответствии с волей завещателя, а также в порядке [ст. 1149](#) ГК РФ (по закону) как обязательный наследник - $1/6$ долю наследства. Остальные наследники по завещанию (двое племянников) могут унаследовать только оставшуюся $1/2$ долю ($1 - 1/3 - 1/6 = 3/6 = 1/2$) на двоих, т.е. по $1/4$ доле каждый.

Приведем все исчисленные доли к общему знаменателю. В итоге свидетельство о праве на наследство по завещанию можно будет выдать в следующих долях:

- в $4/12$ долях по завещанию - сыну наследодателя;
- в $3/12$ долях каждому - двум племянникам;
- в $2/12$ долях по закону ([ст. 1149](#) ГК РФ) - сыну наследодателя.

Большой сложностью отличается порядок исчисления обязательной доли в случаях, когда у наследодателя, кроме завещанного, имеется еще и незавещанное имущество. Право на обязательную долю в наследстве удовлетворяется из оставшейся незавещанной части наследственного имущества, даже если это приведет к уменьшению прав других наследников по закону на эту часть имущества, а при недостаточности незавещанной части имущества для осуществления права на обязательную долю - из той части имущества, которая завещана. В обязательную долю засчитывается все, что наследник, имеющий право на такую долю, получает из наследства по какому-либо основанию, в том числе стоимость установленного в пользу такого наследника завещательного отказа.

В соответствии со [ст. 537](#) ГК РСФСР 1964 г. часть имущества, оставшаяся незавещанной, делилась между наследниками по закону, призываемыми к наследованию в порядке [ст. ст. 532](#) и [533](#) ГК РСФСР. В число этих наследников входили и те наследники по закону, которым другая часть имущества была оставлена по завещанию, поскольку в завещании не предусмотрено иное.

Формально подобной нормы в настоящее время не существует, однако может сложиться ситуация, когда основные принципы, заложенные в ней, можно использовать и в настоящее время.

Например, размер обязательной доли необходимого наследника в стоимостном выражении составляет 50 000 руб. Стоимость незавещанного имущества - 150 000 руб. Наследников по закону, которые претендуют на незавещанное имущество, трое, в том числе указанный обязательный наследник. В данном случае незавещанного имущества вполне достаточно для того, чтобы возместить необходимому наследнику причитающуюся ему обязательную долю в наследстве, не ущемляя при этом прав других наследников по закону. Обязательная доля может быть поглощена законной долей обязательного наследника в незавещанном имуществе. Если доля обязательного наследника в незавещанном имуществе больше либо равна размеру причитающейся ему обязательной доли, то обязательная доля наследнику не выделяется. В этом случае нет необходимости в уменьшении долей остальных наследников по закону.

Если доля в незавещанном имуществе, которая приходится обязательному наследнику, меньше размера его обязательной доли, право на обязательную долю в наследстве удовлетворяется из оставшейся незавещанной части наследственного имущества, хотя это и приведет к уменьшению прав других наследников по закону на эту часть имущества. Например, в той же ситуации стоимость незавещанного имущества составляет только 70 000 руб. В данном случае в первую очередь за счет незавещанного имущества должна быть компенсирована доля обязательного наследника (50 000 руб.). Оставшиеся 20 000 руб. будут распределены между двумя наследниками по закону, не имеющими права на обязательную долю в наследстве. Разумеется, от стоимостного выражения размеров долей необходимо будет произвести соответствующий пересчет на идеальные доли в незавещанном имуществе.

Если весь объем незавещанного имущества равен размеру обязательной доли необходимого наследника, все незавещанное имущество должно перейти необходимому наследнику в качестве компенсации обязательной доли. К примеру, опять-таки в той же ситуации стоимость незавещанного имущества - 50 000 руб., что равно размеру доли, причитающейся необходимому наследнику. Оставшиеся наследники по закону при наследовании ничего не получают.

И, наконец, может сложиться ситуация, что всего объема незавещанного имущества недостаточно, чтобы обеспечить права необходимого наследника. В этом случае все незавещанное имущество должно перейти необходимому наследнику в качестве компенсации обязательной доли, а недостаточность этого имущества для осуществления права на обязательную долю будет возмещена из той части имущества, которая завещана.

Нельзя не отметить, что в условиях ныне действующего законодательства и сложившейся нотариальной практики правомерность определения нотариусами обязательной доли в наследстве в случаях, когда наследодателем завещана только часть имущества, а часть его осталась вне завещания, вызывает серьезные сомнения.

Во-первых, как уже упоминалось, при определении размера обязательной доли в наследстве следует

исходить из стоимости всего наследственного имущества, включая предметы обычной домашней обстановки и обихода. Поскольку предметы обычной домашней обстановки и обихода относятся к имуществу, принадлежность которого правоустанавливающими документами, как правило, не подтверждена, выдача свидетельств о праве на наследство на них может иметь место лишь в тех случаях, когда нотариусом в порядке принятия мер к охране наследственного имущества производилась опись этого имущества. Изучение статистических данных за многие годы о количестве нотариальных действий, совершенных нотариусами, дает четкое представление о том, что принятие мер к охране наследственного имущества является исключительно редким нотариальным действием. Вместе с тем игнорирование в составе наследства предметов обычной домашней обстановки и обихода уже само по себе приводит к неправильному определению обязательной доли необходимых наследников в наследственном имуществе. Не стоит, очевидно, пояснять, что данный вид имущества существует в любой семье, различие заключается лишь в его стоимости.

Во-вторых, в состав наследства могут входить не только предметы обычной домашней обстановки и обихода, но и дорогостоящее имущество, принадлежность которого наследодателю документально подтвердить наследникам не удалось. Это могут быть украшения, драгоценности и другие предметы роскоши, антиквариат, уникальные картины-подлинники, редкостные книги, дорогостоящая мебель и т.п. На указанное имущество свидетельство о праве на наследство по упомянутой причине не выдается, однако стоимость его, естественно, не может не отразиться на определении обязательной доли.

В-третьих, состав наследственного имущества устанавливается нотариусами исключительно со слов наследников, обратившихся за выдачей свидетельства о праве на наследство. Наследники могут добросовестно заблуждаться в отношении наличия какого-либо вида имущества, принадлежащего наследодателю. Особенно это касается видов имущества, не имеющего материальной оболочки (например, если речь идет о наследовании прав умершего участника хозяйственного товарищества или общества). Наследники могут не обнаружить среди имущества наследодателя правоустанавливающих документов на отдельные виды имущества и не предполагать наличия его у наследодателя (например, наследники не обнаружили сберегательную книжку умершего и не знали о наличии вклада) и т.п. Не приходится говорить, что в ряде случаев недобросовестные наследники также могут умышленно скрывать наличие какого-либо имущества, если такие действия направлены к выгоде оформления наследственных прав их самих.

В-четвертых, при оформлении наследственных прав нотариусам приходится сталкиваться с несопоставимостью оценок различных видов имущества. Так, недвижимое имущество оценивается в основном по инвентаризационной оценке, которая даже отдаленно не напоминает рыночную стоимость этого имущества. К примеру, реальная материальная значимость денежного вклада в сумме 100 000 руб. и трехкомнатной квартиры по инвентаризационной оценке в ту же сумму никак не могут быть признаны сопоставимыми. Более того, при определении рыночной стоимости недвижимого имущества в случае несвоевременного обращения наследников к нотариусу за получением свидетельства о праве на наследство (такое обращение при фактическом принятии наследства наследниками часто имеет место только спустя несколько лет со дня смерти наследодателя) вообще возникает неразрешимая проблема: органы, имеющие право производить оценку имущества, не располагают подобной информацией за отдаленный период времени. Акции и иные ценные бумаги, принадлежащие наследодателю, оцениваются, как правило, по номиналу и крайне редко - по их рыночной стоимости. При наследовании вышеупомянутой доли в уставном капитале хозяйственного товарищества или общества, опять-таки, в исключительных случаях нотариусу представляется справка о действительной стоимости этой доли, которая определена исходя из чистых активов общества на момент открытия наследства. Вместо нее представляется справка о сумме, внесенной умершим участником общества в уставный капитал общества при его создании. Несопоставимость представленных оценок отдельных видов имущества, входящих в состав наследства, также приводит к невозможности точно и правильно определить размер обязательной доли необходимого наследника. При всем этом разрешить данную проблему в условиях отсутствия действенного законодательства об оценочной деятельности невозможно.

Представляется, что при выдаче свидетельств о праве на наследство в подобных ситуациях нотариус должен особенно обстоятельно разъяснять наследникам невозможность квалифицированного определения размера обязательной доли в наследстве, предоставив им, в частности, возможность решить этот вопрос в судебном порядке (с дополнительным принятием мер к обеспечению иска, назначением соответствующих судебных экспертиз и т.п.).

Если осуществление права на обязательную долю в наследстве повлечет за собой невозможность передать наследнику по завещанию имущество, которым наследник, имеющий право на обязательную долю, при жизни наследодателя не пользовался, а наследник по завещанию пользовался для проживания (жилой дом, квартира, иное жилое помещение, дача и тому подобное) или использовал в качестве основного источника получения средств к существованию (орудия труда, творческая мастерская и т.п.), суд может с учетом имущественного положения наследников, имеющих право на обязательную долю, уменьшить размер обязательной доли или отказать в ее присуждении.

Следует учитывать, что в соответствии со [ст. 7](#) Федерального закона от 26 ноября 2001 г. N 147-ФЗ "О

введении в действие части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации" правила об обязательной доле в наследстве, установленные частью третьей [Кодекса](#), применяются только к завещаниям, совершенным после 1 марта 2002 г. В отношении завещаний, оформленных ранее, сохраняется прежний порядок определения обязательной доли, предусмотренный [ГК РСФСР 1964 г.](#)

В связи с применением данной нормы достаточно часто возникает ситуация, при которой расчет обязательной доли практически невозможен. Это случается при конфликте двух завещаний, одно из которых совершено до 1 марта 2002 г., а другое - после вступления в силу части третьей [ГК РФ](#), при этом завещана только часть имущества и имеется обязательный наследник.

Возникает два неразрешимых вопроса:

- в каком размере должна быть определена обязательная доля ($1/2$ или $2/3$);
- какие правила ее исчисления следует применять ([ГК РФ](#) или [ГК РСФСР](#))?

Законодательство не содержит никаких указаний по этому вопросу. К сожалению, Пленум Верховного Суда РФ также не дал оценку подобной ситуации.

Существующий пробел в законодательстве невозможно восполнить никаким из существующих способов.

Как известно, принятие наследства может быть осуществлено одним из двух способов. Во-первых, принятие наследства осуществляется подачей по месту открытия наследства нотариусу или уполномоченному в соответствии с законом выдавать свидетельства о праве на наследство должностному лицу заявления наследника о принятии наследства либо заявления наследника о выдаче свидетельства о праве на наследство. Во-вторых, наследство может быть принято путем совершения определенных конклюдентных действий, к которым относятся вступление во владение или в управление наследственным имуществом, принятие мер по сохранению наследственного имущества, оплата наследником расходов на содержание наследственного имущества и т.п.

Судебная практика всегда исходила из того, что обязательная доля в наследстве может быть принята любым из способов, установленных законом для принятия наследства.

Права супруга при наследовании. Согласно [ст. 1150 ГК РФ](#) принадлежащее пережившему супругу наследодателя в силу завещания или закона право наследования не умаляет его права на часть имущества, нажитого во время брака с наследодателем и являющегося их общей совместной собственностью. При этом доля умершего супруга входит в состав наследства и переходит к наследникам.

Следует отметить, что сложившаяся нотариальная практика, связанная с оформлением наследственных прав на имущество, приобретенное супругами в период брака, до настоящего времени не всегда отвечает требованиям законодательства. Так, например, свидетельство о праве собственности пережившему супругу на долю в совместно нажитом имуществе выдается лишь по требованию этого супруга. В ряде случаев нотариусы принимают заявления пережившего супруга об отказе от получения свидетельства о праве собственности либо в материалах наследственного дела от имени пережившего супруга производится отметка о том, что требования [ст. 34 СК РФ](#) ему нотариусом разъяснены, от получения свидетельства о праве собственности он отказывается. При этом свидетельство о праве собственности пережившему супругу не выдается. Поскольку переживший супруг не изъявил желания получить свидетельство о праве собственности, то его доля в совместно нажитом имуществе включается в состав наследства. Таким образом, предметом наследования становится не доля в праве общей собственности на имущество, как это должно быть, а все имущество, что, безусловно, нарушает права и законные интересы пережившего супруга, так как свидетельство о праве на наследство выдается на долю праве собственности на имущество живого субъекта.

Зачастую нотариусы полагают, что получение свидетельства о праве собственности - это право, а не обязанность пережившего супруга. Действительно, получение свидетельства как документа, доказывающего право супруга на долю в общем имуществе, приобретенном в период брака, является правом пережившего супруга. Но при этом неправомерно производить подмену двух понятий: существования самого права и документального оформления (подтверждения) этого права.

На основании [ст. 256 ГК РФ](#) имущество, нажитое супругами во время брака, является их совместной собственностью, если договором между ними не установлен иной режим этого имущества.

Из приведенной нормы следует, что совместная собственность супругов возникает в силу прямого указания закона. Если супруги при жизни не заключили брачный договор, то имущество, приобретенное ими в период брака на совместные средства, поступает в их совместную собственность, при этом доли супругов признаются равными. Таким образом, собственность пережившего супруга объективно существует, и эту презумпцию нотариус не вправе подвергать сомнению.

Включение доли в праве общей собственности на имущество, принадлежащей пережившему супругу, в наследственную массу после смерти другого супруга, хотя бы и с согласия пережившего супруга, не может быть признано законным. В данном случае возникает полная аналогия с отказом от права собственности. Вместе с тем отказ от права собственности регламентирован нормами гражданского законодательства. Согласно [абз. 1 ст. 236 ГК РФ](#) гражданин может отказаться от права собственности, объявив об этом либо совершив другие действия, определенно свидетельствующие о его устранении от владения, пользования и распоряжения

имуществом без намерения сохранить какие-либо права на это имущество. В соответствии с [п. 1 ст. 225](#) ГК РФ вещь, от права собственности на которую собственник отказался, является бесхозной. Судьба бесхозной вещи решается в судебном порядке.

Имеется и еще один аргумент, подтверждающий приведенную позицию. Отказ от права собственности в пользу кого-либо (в данном случае переживший супруг отказывается от своего права собственности в пользу наследников) по сути представляет собой дарение имущества. Для удостоверения же договора дарения доли в праве общей собственности эта доля должна быть определена, а в установленных законом случаях соответствующее право должно быть, к тому же, зарегистрировано.

Из изложенного можно сделать вывод, что оформлению наследственных прав на долю умершего супруга в совместно нажитом имуществе должно предшествовать определение этой доли. Не случайно в [ст. 1150](#) ГК РФ подчеркнута, что в состав наследства входит только **доля** умершего супруга в этом имуществе.

Иное дело, если между супругами был заключен брачный договор, в соответствии с условиями которого имущество по отдельным видам являлось раздельной собственностью каждого из супругов. Если такое условие было предусмотрено супругами на период брака, то в случае смерти одного из них свидетельство о праве собственности на имущество, являющееся собственностью умершего супруга, пережившему супругу нотариусом не выдается. Объект, принадлежавший на праве раздельной собственности умершему супругу, включается в состав наследства.

Если режим раздельной собственности установлен брачным договором только на случай расторжения брака и один из супругов умер в период брака, то при оформлении прав на имущество умершего должен действовать не договорный, а законный режим имущества супругов (т.е. режим общей совместной собственности), так как в случае смерти одного из супругов брак является не расторгнутым, а прекращенным.

Условия брачного договора, которым договорный режим имущества супругов установлен только для случая расторжения брака, при определении состава наследства не учитываются.

В соответствии с [п. 33](#) Постановления Пленума в состав наследства, открывшегося со смертью наследодателя, состоявшего в браке, включается его имущество ([п. 2 ст. 256](#) ГК РФ, [ст. 36](#) СК РФ), а также его доля в имуществе супругов, нажитом ими во время брака, независимо от того, на имя кого из супругов оно приобретено либо на имя кого или кем из супругов внесены денежные средства, если брачным договором не установлено иное ([п. 1 ст. 256](#) ГК РФ, [ст. ст. 33, 34](#) СК РФ).

При этом переживший супруг вправе подать заявление об отсутствии его доли в имуществе, приобретенном во время брака. В этом случае все это имущество входит в состав наследства.

Следует отметить, что некоторые нотариусы восприняли последнее положение [Постановления](#) Пленума как возврат к ранее существовавшей нотариальной практике. В действительности это совсем не так.

[Постановление](#) Пленума лишь подтвердило необходимость включения в состав наследства лишь доли умершего супруга в праве общей собственности на совместно нажитое имущество.

Переживший супруг вправе подать заявление об отсутствии его доли в имуществе, приобретенном во время брака. По мнению автора, сделать это возможно в крайне редких ситуациях. Например, переживший супруг утверждает, что квартира, входящая в состав наследства, приобретена не на совместные с умершим супругом денежные средства, а на деньги, подаренные умершему супругу его родителями.

Полагаем, проверка этого факта не должна входить в обязанности нотариуса. Однако уместно отметить, что инициатива написания такого заявления ни в коем случае не должна исходить от нотариуса в целях упрощения процедуры оформления наследственных прав.

Анализ судебной практики показывает, что имели место случаи признания недействительными свидетельств о праве на наследство, выданных без учета доли умершего супруга, через десятилетия после их выдачи.

Наследование выморочного имущества. В соответствии со [ст. 1151](#) ГК в случае, если отсутствуют наследники как по закону, так и по завещанию, либо никто из наследников не имеет права наследовать или все наследники отстранены от наследования ([ст. 1117](#)), либо никто из наследников не принял наследства, либо все наследники отказались от наследства и при этом никто из них не указал, что отказывается в пользу другого наследника ([ст. 1158](#)), имущество умершего считается выморочным.

Порядок наследования и учета выморочного имущества, переходящего в порядке наследования по закону в собственность Российской Федерации, а также порядок передачи его в собственность субъектов РФ или в собственность муниципальных образований определяются законом.

До недавнего времени любое выморочное имущество переходило в порядке наследования по закону в собственность Российской Федерации. Федеральными законами от 29 ноября 2007 г. [N 281-ФЗ](#) и от 23 июля 2013 г. [N 223-ФЗ](#) в [ст. 1151](#) ГК РФ были внесены изменения, касающиеся разграничения наследуемых объектов при переходе прав на них в порядке наследственного правопреемства.

В настоящее время в порядке наследования по закону в собственность городского или сельского поселения, муниципального района (в части межселенных территорий) либо городского округа переходит следующее выморочное имущество, находящееся на соответствующей территории:

- жилое помещение;
- земельный участок, а также расположенные на нем здания, сооружения, иные объекты недвижимого имущества;

- доля в праве общей долевой собственности на указанные объекты недвижимого имущества.

Если указанные объекты расположены в субъекте РФ - городе федерального значения Москве или Санкт-Петербурге, они переходят в собственность такого субъекта РФ.

Жилое помещение включается в соответствующий жилищный фонд социального использования.

Иное выморочное имущество переходит в порядке наследования по закону в собственность Российской Федерации.

Следует помнить, что при наследовании выморочного имущества отказ от наследства не допускается.

Порядок наследования и учета выморочного имущества, переходящего в порядке наследования по закону в собственность Российской Федерации, а также порядок передачи его в собственность субъектов РФ или в собственность муниципальных образований должны определяться специальным федеральным законом. До настоящего времени такого федерального закона не принято.

Существует мнение, что до принятия такого федерального закона нотариусы не вправе выдавать свидетельства о праве на наследство на выморочное имущество, ибо субъект наследования в отношении жилых помещений однозначно не определен. Эта позиция представляется недостаточно аргументированной. В ней несколько переоценена необходимость какого-то дополнительного определения субъекта наследования в отношении выморочных жилых помещений. Субъект наследования этого вида имущества определен в [п. 2 ст. 1151 ГК РФ](#) (в новой редакции) достаточно однозначно: выморочное имущество в виде жилого помещения переходит в порядке наследования по закону в собственность муниципального образования, в котором данное жилое помещение расположено. Никакого двойственного толкования указанная норма не вызывает. В [ГК РФ](#) действительно не упомянут орган, который должен действовать от лица государства или муниципального образования при получении свидетельства о праве на наследство. Вместе с тем орган, действующий в подобных ситуациях от лица государства, определен подзаконными нормативными актами.

До известного времени правом на получение свидетельства о праве на наследство от имени Российской Федерации были уполномочены органы Министерства РФ по налогам и сборам (МНС РФ). [Инструкцией](#) Министерства финансов СССР от 19 декабря 1984 г. N 185 "О порядке учета, оценки и реализации конфискованного, бесхозяйного имущества, перешедшего по праву наследования к государству и кладов" в редакции от 13 августа 1991 г. предусматривалось, что право государства на наследование подтверждается свидетельством о праве на наследство, выдаваемым соответствующему налоговому органу.

Указом Президента РФ от 31 декабря 1991 г. N 340 было утверждено Положение о Государственной налоговой службе в Российской Федерации в редакции от 22 июля 1998 г., которым установлено, что государственные налоговые инспекции по районам, городам без районного деления и районам в городах осуществляют работу по учету, оценке и реализации имущества, перешедшего по праву наследования к государству ([подп. "к" п. 18](#)).

Указом Президента РФ от 23 декабря 1998 г. N 1635 Государственная налоговая служба РФ была преобразована в Министерство по налогам и сборам Российской Федерации. МНС РФ является правопреемником Госналогслужбы и до 2004 г. выполняла функции государства по принятию наследства.

27 ноября 2004 г. Правительством РФ принято Постановление N 691 "О Федеральном агентстве по управлению федеральным имуществом", которым утверждено [Положение](#) о Федеральном агентстве по управлению федеральным имуществом. В соответствии с [п. 5.30](#) данного Положения Федеральное агентство по управлению федеральным имуществом принимает в установленном порядке имущество, обращенное в собственность Российской Федерации, а также выморочное имущество.

В отношении имущества, переходящего в порядке наследования в собственность муниципального образования, проблемы также не существует. Интересы его представляет глава муниципального образования либо любое уполномоченное им лицо. По сути, при этом речь идет всего лишь о лице, уполномоченном на сбор первичных документов для оформления в правах наследования, и получении свидетельства о праве на наследство. В любом случае имущество будет зарегистрировано как собственность соответствующего публично-правового образования.

Таким образом, представляется, что решение вопроса о наследовании выморочного имущества вполне возможно в рамках действующего законодательства.

Согласно [п. 50](#) Постановления Пленума выморочное имущество, при наследовании которого отказ от наследства не допускается, со дня открытия наследства переходит в порядке наследования по закону в собственность соответственно Российской Федерации (любое выморочное имущество, в том числе не востребованная земельная доля, за исключением расположенных на территории Российской Федерации жилых помещений), муниципального образования, города федерального значения Москвы или Санкт-Петербурга (выморочное имущество в виде расположенного на соответствующей территории жилого помещения) в силу фактов, указанных в [п. 1 ст. 1151 ГК РФ](#), без акта принятия наследства, а также вне

зависимости от оформления наследственных прав и их государственной регистрации.

Свидетельство о праве на наследство в отношении выморочного имущества выдается Российской Федерации, городу федерального значения Москве или Санкт-Петербургу или муниципальному образованию в лице соответствующих органов (Российской Федерации в настоящее время - в лице органов Росимущества) в том же порядке, что и иным наследникам, без вынесения специального судебного решения о признании имущества выморочным.

Глава 14. ЗАЩИТА СЕМЕЙНЫХ ПРАВ. СЕМЕЙНОЕ ПРАВО В НОТАРИАЛЬНОЙ ПРАКТИКЕ

До середины 90-х гг. прошлого века традиционными нотариальными действиями, при которых применялись нормы семейного права, являлись выдача свидетельства о праве собственности пережившему супругу, выдача свидетельства о праве собственности с определением долей в общем имуществе супругов, а также выдача удостоверения соглашений о разделе совместно нажитого имущества супругов. Введение в действие части первой ГК РФ, а затем и СК РФ способствовало появлению в нотариальной практике новых видов договоров-соглашений: брачного договора, соглашения об уплате алиментов, соглашения о проживании детей при раздельном проживании их родителей, договора о суррогатном материнстве и др.

§ 1. Брачный договор

Возможность договорного определения режима имущества супругов впервые в нашем законодательстве возникла с 1 января 1995 г. и была предусмотрена ст. 256 Гражданского кодекса Российской Федерации, в соответствии с которой супруги могли изменить правовой режим общей совместной собственности на имущество, нажитое в период брака, установив иной, отличный от общей совместной собственности режим на это имущество.

Введенный в действие с 1 марта 1996 г. Семейный кодекс РФ конкретизировал указанную норму, дав понятие брачного договора, охарактеризовав его содержание, определив основной порядок его заключения, изменения и расторжения.

В соответствии со ст. 40 СК РФ брачным договором признается соглашение лиц, вступающих в брак, или соглашение супругов, определяющее имущественные права и обязанности супругов в браке и (или) в случае его расторжения.

Форма брачного договора определена ст. 41 СК РФ. Согласно указанной норме брачный договор заключается в письменной форме и подлежит обязательному нотариальному удостоверению. Нарушение формы брачного договора влечет за собой его ничтожность.

Брачный договор может быть заключен как до государственной регистрации заключения брака, так и в любое время в период брака.

Сторонами брачного договора могут быть:

- супруги, состоящие в зарегистрированном браке;
- лица, вступающие в брак.

В первом случае договор вступает в силу с момента облечения его в установленную законом нотариальную форму, во втором - со дня государственной регистрации заключения брака. Срок, в течение которого стороны должны зарегистрировать брак, законодательством не предусмотрен, однако до регистрации брака брачный договор юридической силы иметь не будет.

Следует помнить, что брачный договор относится к сделкам, которые по своему характеру могут быть совершены только лично, поэтому заключение брачных договоров через представителей недопустимо.

Не могут быть субъектами брачного договора лица, признанные судом недееспособными, а также лица, не обладающие дееспособностью в полном объеме.

Исключением из этого общего правила являются два случая, когда в соответствии с действующим гражданским законодательством несовершеннолетние дети приобретают полную дееспособность до достижения ими совершеннолетия.

Во-первых, в соответствии со ст. 21 ГК РФ в случае, когда законом допускается вступление в брак до достижения восемнадцати лет, гражданин, не достигший восемнадцатилетнего возраста, приобретает дееспособность в полном объеме со времени вступления в брак. Приобретенная в результате заключения брака дееспособность сохраняется в полном объеме и в случае расторжения брака до достижения восемнадцати лет. Лица, вступившие в зарегистрированный брак, вправе в любое время заключить брачный договор. Однако до регистрации брака заключение брачного договора между лицами, хотя бы одно из которых является несовершеннолетним, невозможно.

Во-вторых, в соответствии со ст. 27 ГК РФ несовершеннолетний, достигший 16 лет, может быть объявлен полностью дееспособным, если он работает по трудовому договору, в том числе по контракту, или с согласия

законных представителей (родителей, усыновителей или попечителя) занимается предпринимательской деятельностью. Объявление несовершеннолетнего полностью дееспособным (эмансипация) производится по решению органа опеки и попечительства с согласия законных представителей либо при отсутствии такого согласия - по решению суда. Несовершеннолетние граждане, в отношении которых имела место эмансипация, также могут являться субъектами брачного договора.

Брачный договор может быть заключен на определенный срок или без указания такого срока. Договор может быть заключен под условием - отменительным или отлагательным.

Содержание брачного договора - это выбор и установление правового режима имущества супругов либо будущих супругов.

Лица, только лишь имеющие намерение вступить в брак, как правило, еще не имеют совместно нажитого имущества. Но это отнюдь не означает, что у них нет повода заключить брачный договор. Брачным договором можно предусмотреть, кто из сторон и в каком размере будет нести расходы по подготовке и проведению свадьбы (например, невеста приобретает продукты, а жених - свадебную одежду, кольца и т.п.), а также установить правовой режим имущества, которое будет передано жениху и невесте в дар родителями, родственниками, друзьями. Будущие супруги могут предусмотреть, что все подаренное к свадьбе будет являться в дальнейшем их совместной собственностью либо единоличной собственностью того из них, кому это имущество подарено, а также определить любые иные варианты прав на имущество, что поможет в дальнейшем избежать споров и конфликтов и максимально защитит интересы молодоженов. Лица, вступающие в брак, вправе определить брачным договором также и правовой режим имущества, которое будет приобретено ими в будущем в период брака.

Супруги, состоящие в зарегистрированном браке, могут в любое время в период брака определить правовой режим уже имеющегося у них имущества, а также имущества, которое будет приобретаться ими в будущем.

При определении того, какое имущество относится к совместной собственности, следует руководствоваться [ст. 34](#) СК РФ, согласно которой к общему имуществу супругов относятся:

- доходы каждого из супругов от трудовой и предпринимательской деятельности;
- доходы от результатов интеллектуальной деятельности каждого из супругов;
- полученные каждым из супругов пенсии, пособия, а также иные денежные выплаты, не имеющие специального целевого назначения;
- приобретенные за счет общих доходов супругов движимые и недвижимые вещи, ценные бумаги, паи, вклады, доли в капитале;
- любое другое имущество, не изъятое из гражданского оборота, нажитое супругами в период брака, независимо от того, на имя кого из супругов оно приобретено, зарегистрировано или на имя кого внесены денежные средства.

К собственности каждого из супругов в соответствии со [ст. 36](#) СК РФ относится:

- имущество, принадлежавшее каждому из супругов до вступления в брак;
- имущество, полученное одним из супругов, хотя бы и в период брака, но в порядке наследования;
- имущество, полученное одним из супругов в дар как от второго супруга, так и от третьих лиц, а также имущество, полученное по иным безвозмездным сделкам;
- вещи индивидуального пользования (одежда, обувь и др.) независимо от времени и оснований приобретения, за исключением драгоценностей и иных предметов роскоши.

В соответствии со [ст. 42](#) СК РФ супруги вправе изменить установленный законом режим совместной собственности и установить в отношении совместно нажитого имущества режим долевой или раздельной собственности как на все имущество супругов, так и на отдельные объекты собственности.

Указанной [статьей](#) СК предусмотрена также возможность изменения брачным договором правового режима имущества, принадлежащего каждому из супругов (в том числе, очевидно, добрачного имущества, имущества, приобретенного каждым из супругов в результате принятия в дар или перешедшего ему по наследству). В отношении имущества каждого из супругов может быть установлен режим общей (долевой или совместной) собственности.

В практике брачные договоры заключаются, как правило, в отношении имущества, подлежащего государственной или иной специальной регистрации (недвижимого имущества, автотранспортных средств, а также долей в уставных капиталах хозяйственных товариществ и обществ, паев, ценных бумаг), однако при этом допустимо определение в брачном договоре и правового режима иного имущества, в том числе предметов домашней обстановки и обихода.

Следует помнить, что в отношении имущества, не названного в брачном договоре, будет сохраняться его законный правовой режим - режим общей совместной собственности.

Кроме изменения и определения правового режима имущества супругов, в брачном договоре супруги могут установить свои права и обязанности по взаимному содержанию, определив порядок и размеры алиментных выплат друг другу. Особенно важно предусмотреть данное условие в брачном договоре в случаях,

когда один из супругов занят ведением домашнего хозяйства и воспитанием детей, а также в случае нетрудоспособности одного из супругов. Следует иметь в виду, что брачным договором нельзя ограничивать право на получение содержания:

- нетрудоспособного нуждающегося супруга;
- жены в период беременности и в течение трех лет со дня рождения общего ребенка, независимо от ее нуждаемости и трудоспособности;
- нуждающегося (при этом не обязательно нетрудоспособного) супруга, осуществляющего уход за общим ребенком-инвалидом до достижения ребенком возраста восемнадцати лет или за общим ребенком-инвалидом с детства I группы.

Брачным договором супруги могут определить также свои права и обязанности по распределению семейных расходов. Это могут быть как обычные повседневные семейные расходы (на питание, одежду, приобретение медикаментов, транспортные расходы, оплата жилья и коммунальных услуг и т.п.), так и расходы, связанные с обучением и содержанием детей, улучшением общего имущества или имущества каждого из супругов, расходы на организацию отдыха. Возможно предусмотреть в договоре также, какие суммы будут расходоваться на личные нужды каждого из супругов по собственному усмотрению.

Кроме того, супруги вправе определить брачным договором порядок раздела имущества в случае расторжения брака, что особенно важно, опять-таки если один из супругов занимался ведением домашнего хозяйства и уходом за детьми, возможно поступившись при этом своими профессиональными интересами во благо семьи.

Права и обязанности, предусмотренные брачным договором, могут ограничиваться определенными сроками либо ставиться в зависимость от наступления или ненаступления определенных условий. Собственно говоря, брачный договор между лицами, только вступающими в брак, уже сам по себе является договором, совершенным под отлагательным условием.

Брачный договор не может ограничивать правоспособность или дееспособность супругов и их право на обращение в суд за защитой своих прав.

Брачным договором могут регулироваться только имущественные отношения супругов. Личные неимущественные отношения между супругами, а также их права в отношении детей (опять же личные неимущественные права) предметом брачного договора являться не могут. Нельзя предусмотреть, к примеру, формы и способы участия супругов в воспитании детей. По отношению к детям в брачный договор можно включить только обязанности имущественного характера (приобретение детской одежды, игрушек, предметов для общеобразовательного, культурного, спортивного развития, оплата обучения и т.п.). Личные взаимоотношения супругов, хотя бы и соответствующие общепринятым нормам морали и нравственности, предметом брачного договора быть не могут. В практике приходится встречать брачные договоры, в соответствии с условиями которых супруги обязуются хранить друг другу супружескую верность, отказаться от каких-либо вредных привычек, повысить свой общеобразовательный и культурный уровень, не допускать совершения противоправных или просто неуважительных поступков по отношению друг к другу и т.п. Следует помнить, что подобные условия не могут быть включены в брачный договор.

Не могут быть предметом брачного договора условия, которые ставят одного из супругов в крайне неблагоприятное положение или противоречат основным началам семейного законодательства.

Нельзя включать в брачный договор также элементы завещания, т.е. возможность распорядиться имуществом на случай смерти кого-либо из супругов. Это и понятно: завещание является односторонней сделкой, носящей исключительно личный характер; на составление завещания не требуется согласия других лиц, и тем более недопустимо взаимное согласование условий завещания двумя и более лицами. Вместе с тем, пожалуй, именно это ограничение оборачивается тем, что брачные договоры заключаются относительно нечасто. Практика показывает, что супруги, желающие заключить брачный договор, одним из наиболее важных для себя условий считают необходимым изменить существующий порядок наследования имущества. Однако обязанностью нотариуса является разъяснение того, что брачный договор, несмотря на невозможность изменения установленного законом порядка наследования, тем не менее предоставляет достаточно широкие перспективы для определения характера имущественных отношений и придает им определенность и урегулированность.

Брачный договор может быть изменен в любое время по соглашению супругов. По соглашению сторон договор также может быть в любое время расторгнут.

Соглашение об изменении или о расторжении брачного договора совершается в той же форме, что и сам брачный договор, т.е. подлежит обязательному нотариальному удостоверению.

Кроме того, по требованию одного из супругов брачный договор может быть изменен или расторгнут по решению суда по основаниям и в порядке, которые установлены гражданским законодательством для изменения и расторжения договора.

Гражданским законодательством предусмотрена возможность изменения или расторжения договора по требованию одной из сторон в следующих случаях:

- при существенном нарушении договора другой стороной;
- в иных случаях, предусмотренных **ГК РФ** или другими законами.

Существенным признается нарушение договора одной из сторон, которое влечет для другой стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора. При этом под ущербом в данном случае может пониматься как умаление в имущественной сфере, так и моральный ущерб, причиненный нарушением условий договора другим супругом.

Другим основанием изменения или расторжения брачного договора может служить существенное изменение обстоятельств. Согласно правилам **ст. 451** **ГК РФ** существенное изменение обстоятельств, из которых стороны исходили при заключении договора, является основанием для его изменения или расторжения, если иное не предусмотрено договором. При этом изменение обстоятельств признается существенным, когда они изменились настолько, что, если бы стороны могли это разумно предвидеть, договор вообще не был бы ими заключен или был бы заключен на значительно отличающихся условиях.

Действие брачного договора прекращается с момента прекращения брака, за исключением тех обстоятельств, которые предусмотрены брачным договором на период после прекращения брака.

Согласно **ст. 44** **СК РФ** брачный договор может быть признан судом недействительным полностью или частично по основаниям, установленным **ГК РФ** для недействительности сделок.

Суд может также признать брачный договор недействительным полностью или частично по требованию одного из супругов, если условия договора ставят этого супруга в крайне неблагоприятное положение.

Как и недействительные сделки в целом, брачные договоры могут быть ничтожными и оспоримыми.

Применительно к брачному договору ничтожными являются условия, названные в **п. 3 ст. 42** **СК РФ**. Согласно данной норме брачный договор не может ограничивать правоспособность или дееспособность супругов, их право на обращение в суд за защитой своих прав; регулировать личные неимущественные отношения между супругами, права и обязанности супругов в отношении детей; предусматривать положения, ограничивающие право нетрудоспособного нуждающегося супруга на получение содержания; содержать другие условия, которые ставят одного из супругов в крайне неблагоприятное положение или противоречат основным началам семейного законодательства.

Брачный договор может быть признан судом недействительным полностью или частично по основаниям, установленным **ГК РФ** для недействительности сделок.

Супруги, заключающие брачный договор либо изменяющие условия договора, а также намеревающиеся расторгнуть брачный договор, должны быть проинформированы нотариусом о содержании **ст. 46** **СК РФ**, более того, полный текст статьи целесообразно включать в текст самого брачного договора. В соответствии с упомянутой **статьей** супруг обязан уведомлять своего кредитора (кредиторов) о заключении, об изменении или о расторжении брачного договора. При невыполнении этой обязанности супруг отвечает по своим обязательствам независимо от содержания брачного договора.

Кредитор (кредиторы) супруга-должника вправе требовать изменения условий или расторжения заключенного между ними договора в связи с существенно изменившимися обстоятельствами в порядке, установленном **ст. ст. 451 - 453** **ГК РФ**.

§ 2. Соглашение об уплате алиментов

В соответствии со **ст. 99** **СК РФ** соглашение об уплате алиментов (размере, условиях и порядке выплаты алиментов) заключается между лицом, обязанным уплачивать алименты, и их получателем, а при недееспособности лица, обязанного уплачивать алименты, и (или) их получателя - между законными представителями этих лиц. Не полностью дееспособные лица заключают соглашение об уплате алиментов с согласия их законных представителей.

Соглашение об уплате алиментов заключается в письменной форме и подлежит обязательному нотариальному удостоверению. Несоблюдение нотариальной формы соглашения влечет его недействительность. Такое соглашение считается ничтожным.

Нотариально удостоверенное соглашение об уплате алиментов имеет силу исполнительного листа.

Согласно упомянутой **статье** **СК РФ** сторонами соглашения об уплате алиментов являются:

- лицо, обязанное уплачивать алименты;
- получатель алиментов.

Круг лиц, обязанных уплачивать алименты, и лиц, имеющих право требовать их уплаты, исчерпывающим образом определен семейным законодательством.

Указанных лиц можно подразделить на две категории.

Первая категория - лица, обязанные уплачивать алименты в первую очередь. К ним относятся лица, указанные в **ст. ст. 80, 85 - 90** **СК РФ**.

Вторая категория - лица, обязанные к уплате алиментов во вторую очередь по отношению к алиментным обязанностям первой очереди. К этой категории алиментнообязанных лиц относятся другие члены, являющиеся

более дальними родственниками, упомянутыми в **ст. ст. 93 - 95** СК РФ, а также указанные в законе лица, вообще не связанные родственными, а также брачными отношениями (**ст. ст. 96 и 97** СК РФ).

Обязанность по уплате алиментов у перечисленных лиц установлена дополнительно по отношению к алиментным обязанностям первоочередных плательщиков и возникает лишь в случаях, когда нуждающиеся в помощи лица не могут получить содержание и необходимую помощь от родственников (либо более близких родственников) и супругов. Второе обязательное условие для отнесения упомянутых лиц к алиментнообязанным - наличие у них необходимых для уплаты алиментов средств.

Следует помнить, что соглашение об уплате алиментов относится к сделкам, которые по своему характеру могут быть совершены только лично, поэтому заключение таких соглашений через представителей по доверенности недопустимо. Представительство при заключении соглашения об уплате алиментов может иметь место лишь в случаях недееспособности, ограниченной дееспособности либо неполной дееспособности кого-либо из сторон соглашения. Такие соглашения заключаются с участием соответственно опекунов, попечителей либо законных представителей плательщика или получателя алиментов.

В соответствии со **ст. 103** СК РФ размер алиментов, уплачиваемых по соглашению об уплате алиментов, определяется сторонами в этом соглашении.

Исключения составляют только соглашения об уплате алиментов на содержание несовершеннолетних детей. Размер алиментов, уплачиваемых в их пользу, не может быть ниже размера алиментов, которые они могли бы получить в судебном порядке, т.е. ежемесячно в размере: на одного ребенка - одной четверти, на двух детей - одной трети, на трех и более детей - половины заработка и (или) иного дохода родителей.

Вместе с тем представляется, что у нотариуса нет оснований для отказа в удостоверении соглашения о взыскании алиментов на содержание, к примеру, в твердой денежной сумме, даже если на момент заключения такого соглашения такая сумма, возможно, составляет меньшую долю по отношению к заработной плате родителя, обязующегося уплачивать алименты. Это связано с тем, что алиментные отношения носят длящийся характер, а доходы плательщика алиментов не могут быть стабильными и одинаковыми в течение всего срока действия соглашения об уплате алиментов. Более того, при удостоверении соглашения об уплате алиментов у нотариуса вообще нет необходимости истребовать документы, подтверждающие размер доходов плательщика алиментов. Особенно это касается случаев, когда уплата алиментов происходит, например, путем передачи имущества, при которой просто невозможно сопоставить размер заработной платы со стоимостью периодически (либо одновременно) передаваемого ребенку имущества.

При удостоверении соглашений об уплате алиментов на содержание несовершеннолетних детей достаточно разъяснить сторонам требования норм закона о минимальном размере алиментов на содержание ребенка (**ст. 81** СК РФ), а также требования **ст. 102** СК РФ: если предусмотренные соглашением об уплате алиментов условия предоставления содержания несовершеннолетнему ребенку или совершеннолетнему недееспособному члену семьи существенно нарушают их интересы (в частности, несоблюдение требования о минимальном размере алиментов), такое соглашение может быть признано недействительным в судебном порядке по требованию законного представителя ребенка (совершеннолетнего недееспособного члена семьи), а также органа опеки и попечительства либо прокурора.

Способы и порядок уплаты алиментов по соглашению об уплате алиментов определяются этим соглашением.

Законодательно (**ст. 104** СК РФ) определены только самые основные способы уплаты алиментов:

- в долях к заработку и (или) иному доходу лица, обязанного уплачивать алименты;
- в твердой денежной сумме, уплачиваемой периодически;
- в твердой денежной сумме, уплачиваемой единовременно;
- путем предоставления имущества;
- иными способами, относительно которых достигнуто соглашение.

В соглашении об уплате алиментов может быть предусмотрено сочетание различных способов уплаты алиментов.

Перечень способов уплаты алиментов не является закрытым. Более того, даже сам по себе он содержит потенциал для расширительного применения. Так, если стороны договорились об уплате алиментов в твердой денежной сумме, уплачиваемой периодически, то периодичность платежей определяется ими по собственному усмотрению с учетом обстоятельства имущественного и личного характера, например ежемесячно, ежеквартально и т.п.

Возможно предусмотреть уплату алиментов с применением определенного числа минимальных размеров оплаты труда, установленных законом, размеров прожиточного минимума для соответствующей социально-демографической группы населения, установленной в соответствующем субъекте РФ по месту жительства лица, получающего алименты.

Конкретные формы получения денежных алиментных сумм также могут быть весьма разнообразными. Получатель алиментов по согласованию с плательщиком может получать алименты следующими способами:

- наличными деньгами, непосредственно передаваемыми ему плательщиком;

- наличными деньгами в организации, являющейся местом работы плательщика;
- путем перечисления алиментов организацией, в которой работает плательщик, на счет в банке, указанный получателем;
- почтовым переводом, высылаемым в адрес получателя непосредственно плательщиком либо организацией, в которой он работает; и т.п.

Если алименты уплачиваются путем предоставления имущества, то в этом случае вообще имеется множество всевозможных вариантов: это могут быть продукты питания, одежда и обувь, медикаменты, книги, а также вещи, необходимые для образования и культурного развития (музыкальные инструменты, школьные и спортивные принадлежности и др.). Уплата алиментов путем предоставления имущества может также производиться периодически либо одновременно в зависимости от целевого назначения и стоимости имущества. В практике достаточно нередко заключаются соглашения об уплате алиментов путем передачи в собственность ребенка квартир, жилых домов, автотранспортных средств и т.п. в счет причитающихся алиментов. Оценка имущества, передаваемого получателю алиментов, производится по соглашению сторон.

Вместе с тем при удостоверении соглашений об уплате алиментов на несовершеннолетнего ребенка путем передачи ему в собственность имущества необходимо учитывать интересы ребенка и руководствоваться тем правилом, что основное назначение алиментов - это предоставление средств на содержание, удовлетворение каждодневных необходимых потребностей ребенка. Исходя из этого нецелесообразно в качестве уплаты алиментов на ребенка передавать ему в собственность неликвидное имущество, а также имущество такого целевого назначения, в котором у ребенка нет необходимости и потребности.

Следует иметь в виду, что имущество может быть передано в качестве причитающихся алиментов не только в собственность, но и, к примеру, в безвозмездное пользование ребенка. Например, отец вправе в счет причитающихся алиментов предоставить в безвозмездное пользование ребенка и его матери принадлежащую ему на праве собственности квартиру.

В целях защиты алиментных платежей от инфляции и на основании [ст. 105 СК РФ](#) индексация размера алиментов, уплачиваемых по соглашению об уплате алиментов, производится в соответствии с этим соглашением. Стороны могут предусмотреть различные варианты индексации размера алиментов. В частности, если первоначальным способом уплаты алиментов была избрана твердая денежная сумма, уплачиваемая периодически, то индексацию ее можно определить, к примеру, в процентном отношении (предположим, ежемесячное увеличение размера алиментов на 1% по отношению к сумме, причитающейся к выплате за каждый предыдущий месяц) либо также в твердой денежной сумме (например, ежемесячное увеличение размера алиментов на 100 руб.).

Пожалуй, наиболее широко используемым способом индексации размера алиментов на практике является применение уплаты алиментов в рублевом эквиваленте определенной суммы в иностранной валюте. При определении курса избранной сторонами валюты по отношению к рублю участники соглашения могут использовать официальный курс соответствующей валюты, установленный Центральным банком РФ, а также курс любого иного банка либо вправе установить свой собственный курс валюты по отношению к рублю. Способ определения курса должен быть назван в соглашении.

Если в качестве способа уплаты алиментов сторонами избрано применение величины прожиточного минимума для соответствующей социально-демографической группы населения, то уже в самом таком способе определенным образом заложена индексация размера получаемых алиментов. Однако даже в этом случае стороны могут договориться о применении дополнительного индексирования алиментных платежей по избранному ими принципу.

Если в соглашении об уплате алиментов не предусматривается порядок индексации, индексация производится в соответствии со [ст. 117 СК РФ](#).

Судебный пристав-исполнитель, а также организация или иное лицо, которым направлен исполнительный документ в случае, установленном [ч. 1 ст. 9](#) Федерального закона от 2 октября 2007 г. N 229-ФЗ "Об исполнительном производстве", производят индексацию алиментов, взыскиваемых по решению суда в твердой денежной сумме, пропорционально росту величины прожиточного минимума для соответствующей социально-демографической группы населения, установленной в соответствующем субъекте РФ по месту жительства лица, получающего алименты, при отсутствии в соответствующем субъекте РФ указанной величины производят эту индексацию пропорционально росту величины прожиточного минимума для соответствующей социально-демографической группы населения в целом по Российской Федерации.

При заключении соглашения об уплате алиментов стороны могут установить меры ответственности за нарушение условий этого соглашения. В соответствии со [ст. 115 СК РФ](#) при образовании задолженности по вине лица, обязанного уплачивать алименты по соглашению об уплате алиментов, виновное лицо несет ответственность в порядке, предусмотренном этим соглашением. К примеру, стороны соглашения могут установить определенный ими размер неустойки за просрочку уплаты алиментов (договорная неустойка). Если же эта неустойка сторонами соглашения не определена, то при образовании задолженности по вине плательщика алиментов применяется законная неустойка ([п. 2 ст. 115 СК РФ](#)). Согласно указанному [пункту](#) при

образовании задолженности по вине лица, обязанного уплачивать алименты по решению суда, виновное лицо уплачивает получателю алиментов неустойку в размере одной второй процента от суммы невыплаченных алиментов за каждый день просрочки.

Получатель алиментов вправе также взыскать с виновного в несвоевременной уплате алиментов лица, обязанного уплачивать алименты, все причиненные просрочкой исполнения алиментных обязательств убытки в части, не покрытой неустойкой.

Требование указанной **статьи** необходимо разъяснять сторонам при заключении соглашения об уплате алиментов, поскольку законная неустойка применяется лишь при отсутствии в соглашении условия о применении договорной неустойки. Указанной **статьей** предусмотрена также возможность применения зачетной неустойки: получатель алиментов вправе требовать с виновного в несвоевременной уплате алиментов лица, обязанного уплачивать алименты, все причиненные просрочкой исполнения алиментных обязательств убытки в части, не покрытой неустойкой.

Как уже отмечалось, соглашение об уплате алиментов имеет силу исполнительного листа.

Администрация организации по месту работы лица, обязанного уплачивать алименты на основании нотариально удостоверенного соглашения об уплате алиментов, обязана ежемесячно (или в иные сроки, определенные соглашением) удерживать алименты из заработной платы и (или) иного дохода лица, обязанного уплачивать алименты, и уплачивать или переводить их за счет лица, обязанного уплачивать алименты, лицу, получающему алименты, не позднее чем в трехдневный срок со дня выплаты заработной платы и (или) иного дохода лицу, обязанному уплачивать алименты.

Нотариально удостоверенное соглашение об уплате алиментов путем удержания сумм из заработка должника может быть представлено в организацию, являющуюся местом работы плательщика алиментов, как самим получателем алиментов, так и через судебного пристава.

В отличие от судебного порядка взыскания алиментов, при котором размер удержаний из заработной платы должника по всем исполнительным документам не может превышать 50% ее суммы, в случае уплаты алиментов на основании нотариально удостоверенного соглашения общая сумма удержаний может превышать 50% его заработка (**ст. 110 СК РФ**).

Администрация организации, производящая удержание алиментов на основании нотариально удостоверенного соглашения, обязана в трехдневный срок сообщить лицу, получающему алименты, об увольнении лица, обязанного уплачивать алименты. Если соглашение об уплате алиментов было представлено в организацию через судебного пристава, то об увольнении плательщика алиментов извещается также судебный пристав-исполнитель.

При недостаточности заработка и (или) иного дохода лица, обязанного уплачивать алименты, они могут быть удержаны из денежных средств плательщика, находящихся на счетах в банках или иных кредитных учреждениях, а также из средств, переданных по договорам коммерческим и некоммерческим организациям, кроме договоров, влекущих переход права собственности. При недостаточности этих средств взыскание может быть по общим правилам об исполнительном производстве обращено на имущество плательщика, на которое по закону может быть обращено взыскание.

Взыскание алиментов за прошедший период на основании соглашения об уплате алиментов производится в пределах трехлетнего срока, предшествовавшего предъявлению соглашения об уплате алиментов к взысканию.

В тех случаях, когда удержание алиментов на основании соглашения не производилось по вине лица, обязанного уплачивать алименты, взыскание алиментов производится за весь период независимо от срока.

Соглашение об уплате алиментов в любое время по согласию сторон может быть изменено. Так, возможно изменение размера уплачиваемых алиментов, способа их уплаты, индексации размера уплачиваемых алиментов и др. Соглашение также может быть в любое время расторгнуто по взаимному согласию сторон. Изменение или расторжение соглашения должно быть произведено в той же форме, что и само соглашение об уплате алиментов, т.е. удостоверено нотариально.

Односторонний отказ от исполнения соглашения об уплате алиментов или одностороннее изменение его условий не допускаются.

Алиментные обязательства, установленные соглашением об уплате алиментов, прекращаются:

- смертью одной из сторон;
- истечением срока действия этого соглашения;
- расторжением соглашения;
- признанием соглашения недействительным в судебном порядке;
- по основаниям, предусмотренным этим соглашением.

Алиментные правоотношения носят исключительно личный характер и не допускают правопреемства (например, в порядке наследования, уступки прав и т.п.). Ввиду этого со смертью как плательщика, так и получателя алиментов действие соглашения об уплате алиментов прекращается.

Соглашение об уплате алиментов может быть заключено на срок, установленный соглашением сторон.

Так, в отношении содержания несовершеннолетних детей соглашения об уплате алиментов заключаются, как правило, на срок до совершеннолетия ребенка. Однако соглашение об уплате алиментов на несовершеннолетних детей может быть заключено и на более короткий срок: по окончании этого срока возможны пролонгация соглашения на тех же условиях либо заключение другого соглашения на иных условиях. При недостижении соглашения о продлении срока действия соглашения об уплате алиментов соглашение прекращается.

В случае существенного изменения материального или семейного положения сторон и при недостижении соглашения об изменении или о расторжении соглашения об уплате алиментов заинтересованная сторона вправе обратиться в суд с иском об изменении или о расторжении этого соглашения. При решении вопроса об изменении или расторжении соглашения об уплате алиментов суд вправе учесть любой заслуживающий внимания интерес сторон.

В судебном порядке соглашение об уплате алиментов может быть признано недействительным. Основания для признания соглашения недействительным могут быть общими и специальными. Поскольку в соответствии с [п. 1 ст. 101 СК РФ](#) к заключению соглашения об уплате алиментов, его исполнению и расторжению применяются нормы [ГК РФ](#), регулирующие заключение, исполнение и расторжение гражданско-правовых сделок, соглашение может быть признано недействительным по общим нормам [ГК РФ](#), регулирующим недействительность сделок (общие основания недействительности). Так, возможно признание недействительным соглашения:

- не соответствующего закону или иным правовым актам;
- нотариально не удостоверенного;
- совершенного лицом (лицами), не обладающим дееспособностью в полном объеме;
- совершенного лицом (лицами), не способным понимать значение своих действий или руководить ими;
- мнимого или притворного;
- совершенного под влиянием заблуждения, обмана, насилия, угрозы, злонамеренного соглашения представителя одной стороны с другой стороной или стечения тяжелых обстоятельств и т.п.

В [ст. 102 СК РФ](#) содержатся специальные основания для признания соглашения об уплате алиментов недействительным.

Если предусмотренные соглашением об уплате алиментов условия предоставления содержания несовершеннолетнему ребенку или совершеннолетнему недееспособному члену семьи существенно нарушают их интересы, в частности в случае несоблюдения требований пункта [ст. 103 СК РФ](#), такое соглашение может быть признано недействительным в судебном порядке.

Как известно, в соответствии с [п. 2 ст. 103 СК РФ](#) размер алиментов, устанавливаемый по соглашению об уплате алиментов на несовершеннолетних детей, не может быть ниже размера алиментов, которые они могли бы получить при взыскании алиментов в судебном порядке.

Понятие существенного нарушения интересов несовершеннолетнего или совершеннолетнего недееспособного получателя алиментов в [СК РФ](#) отсутствует, поскольку носит оценочный характер. Наличие или отсутствие существенного нарушения интересов указанных лиц алиментным соглашением устанавливается судом в каждом конкретном случае.

На практике существенным нарушением интересов получателя алиментов, помимо занижения их размера, может быть признано, к примеру, следующее:

- передача в счет причитающихся алиментов неликвидного имущества;
- передача в пользование имущества, в котором лицо, имеющее право получать алименты, не нуждается;
- крайне невыгодные сроки предоставления содержания;
- ограничение выплаты средств на содержание иными возрастными рамками, нежели те, что установлены законом, и т.п.

В соответствии с [п. 21 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 25 октября 1996 г. N 9 "О применении судами Семейного кодекса Российской Федерации при рассмотрении дел об установлении отцовства и о взыскании алиментов"](#) (с последующими изменениями и дополнениями), разрешая споры об изменении, расторжении соглашения об уплате алиментов либо о признании такого соглашения недействительным, необходимо учитывать, что к заключению, исполнению, расторжению и признанию недействительным соглашения об уплате алиментов применяются нормы [ГК РФ](#), регулирующие заключение, исполнение, расторжение и признание недействительными гражданско-правовых сделок ([п. 1 ст. 101 СК РФ](#)).

В случае существенного изменения материального или семейного положения сторон, если они не достигли договоренности об изменении или о расторжении в связи с этим соглашения об уплате алиментов, суд вправе по иску заинтересованной стороны с учетом любого заслуживающего внимания интереса каждой из сторон решить вопрос об изменении или о расторжении соглашения.

Требование о признании соглашения об уплате алиментов недействительным может быть заявлено законным представителем получателя алиментов, а также органом опеки и попечительства или прокурором.

Несмотря на то что в [ст. 102 СК РФ](#) конкретно названо только одно специальное основание для признания

соглашения об уплате алиментов недействительным, формулировка [статьи](#) позволяет сделать вывод о том, что перечень подобных оснований не является исчерпывающим и основания для признания соглашения об уплате алиментов недействительным могут быть различными.

В каких случаях соглашение об уплате алиментов может быть признано мнимой или притворной сделкой?

Согласно [ст. 170](#) ГК РФ мнимая сделка, т.е. сделка, совершенная лишь для вида, без намерения создать соответствующие ей правовые последствия, ничтожна.

Притворная сделка, т.е. сделка, которая совершена с целью прикрыть другую сделку, в том числе сделку на иных условиях, ничтожна. К сделке, которую стороны действительно имели в виду, с учетом существа и содержания сделки применяются относящиеся к ней правила.

При совершении как мнимой, так и притворной сделки стороны не стремятся к достижению того правового результата, который должен возникнуть из данной сделки, а хотят лишь создать видимость возникновения, изменения или прекращения гражданских прав и обязанностей, которые вытекают из этой сделки.

Мнимая сделка ничтожна и не порождает никаких правовых последствий. Стороны изначально не намерены исполнять эту сделку, но при этом они все-таки совершают отдельные действия, создающие видимость ее исполнения, - передают имущество, составляют необходимые документы, подписывают договоры и др. Применительно к уплате алиментов мнимая сделка может быть совершена для вида в следующих целях:

- уменьшить размер алиментов, уплачиваемых на содержание детей от другого брака;
- уклониться от исполнения каких-либо обязательств денежного характера и т.п.

Притворная сделка в отличие от мнимой совершается не для вида, а с целью прикрыть другую сделку. Однако в случае заключения притворной сделки стороны все же желают создать правовые последствия. При этом первая сделка (прикрывающая другую сделку) всегда недействительна (ничтожна), а действительность второй сделки оценивается в зависимости от ситуации; вторая сделка может быть признана действительной.

§ 3. Соглашение о порядке общения с ребенком

В соответствии со [ст. 20](#) ГК РФ местом жительства несовершеннолетних, не достигших 14 лет, или граждан, находящихся под опекой, признается место жительства их законных представителей - родителей, усыновителей или опекунов.

На основании [п. 3 ст. 65](#) СК РФ место жительства детей при раздельном проживании родителей устанавливается соглашением родителей.

При отсутствии соглашения спор между родителями разрешается судом исходя из интересов детей и с учетом мнения детей. При этом суд учитывает привязанность ребенка к каждому из родителей, братьям и сестрам, возраст ребенка, нравственные и иные личные качества родителей, отношения, существующие между каждым из родителей и ребенком, возможность создания ребенку условий для воспитания и развития (род деятельности, режим работы родителей, материальное и семейное положение родителей и другое).

[Статьей 66](#) СК РФ предусмотрено, что родители вправе заключить в письменной форме соглашение о порядке осуществления родительских прав родителем, проживающим отдельно от ребенка. По желанию родителей ребенка это соглашение может быть удостоверено нотариально.

Если родители не могут прийти к соглашению, спор разрешается судом с участием органа опеки и попечительства по требованию родителей (одного из них).

§ 4. Соглашение о разделе общего имущества супругов

В соответствии со [ст. 38](#) СК РФ раздел общего имущества супругов может быть произведен как в период брака, так и после его расторжения по требованию любого из супругов, а также в случае заявления кредитором требования о разделе общего имущества супругов для обращения взыскания на долю одного из супругов в общем имуществе супругов.

Общее имущество супругов может быть разделено между супругами по их соглашению. По желанию супругов их соглашение о разделе общего имущества может быть нотариально удостоверено.

Предметом раздела имущества могут являться не только активы, но и пассивы: общие долги супругов, права требования по обязательствам, возникшим в период брака.

Необходимо иметь в виду, что, в отличие от брачного договора, предметом договора раздела общего имущества супругов может являться только имущество, приобретенное супругами в период брака на совместные средства.

Имущество, принадлежавшее каждому из супругов до вступления в брак, а также имущество, полученное одним из супругов во время брака в дар, в порядке наследования или по иным безвозмездным сделкам (имущество каждого из супругов), является его собственностью.

Вместе с тем в соответствии со [ст. 37](#) СК РФ имущество каждого из супругов может быть признано их совместной собственностью, если будет установлено, что в период брака за счет общего имущества супругов

или имущества каждого из супругов либо труда одного из супругов были произведены вложения, значительно увеличивающие стоимость этого имущества (капитальный ремонт, реконструкция, переоборудование и др.).

В законе отсутствует указание на то, какое увеличение стоимости имущества следует считать значительным. В данном случае, очевидно, следует исходить из соотношения реальной стоимости имущества до совершения указанных вложений и стоимости после производства этих вложений.

В основном правило [ст. 37](#) СК РФ используется в судебной практике при наличии спора.

Вещи индивидуального пользования (одежда, обувь и другие), за исключением драгоценностей и других предметов роскоши, хотя и приобретенные в период брака за счет общих средств супругов, признаются собственностью того супруга, который ими пользовался.

Исключительное право на результат интеллектуальной деятельности, созданный одним из супругов, принадлежит автору такого результата.

В случае спора раздел общего имущества супругов, а также определение долей супругов в этом имуществе производятся в судебном порядке.

При разделе общего имущества супругов суд по требованию супругов определяет, какое имущество подлежит передаче каждому из супругов. В случае если одному из супругов передается имущество, стоимость которого превышает причитающуюся ему долю, другому супругу может быть присуждена соответствующая денежная или иная компенсация. Если соглашение о разделе совместно нажитого имущества заключается во внесудебном порядке, данное правило также применимо.

Суд может признать имущество, нажитое каждым из супругов в период их раздельного проживания при прекращении семейных отношений, собственностью каждого из них. Суд может также признать имущество, приобретенное каждым из супругов до вступления в брак либо в браке по безвозмездным сделкам или в порядке наследования, общей совместной собственностью супругов, если в период брака за счет совместных средств супругов были произведены улучшения, существенно увеличившие его стоимость.

Вещи, приобретенные исключительно для удовлетворения потребностей несовершеннолетних детей (одежда, обувь, школьные и спортивные принадлежности, музыкальные инструменты, детская библиотека и другие), разделу не подлежат и передаются без компенсации тому из супругов, с которым проживают дети. Вклады, внесенные супругами за счет общего имущества супругов на имя их общих несовершеннолетних детей, считаются принадлежащими этим детям и не учитываются при разделе общего имущества супругов.

Раздел имущества супругов может быть как полным (раздел всего совместно нажитого имущества), так и частичным (раздел отдельных видов имущества). В случае раздела общего имущества супругов в период брака та часть общего имущества супругов, которая не была разделена, а также имущество, нажитое супругами в период брака в дальнейшем, составляют их совместную собственность.

При разделе общего имущества супругов необходимо учитывать разъяснения, содержащиеся в [Постановлении](#) Пленума Верховного Суда РФ от 5 ноября 1998 г. N 15 "О применении судами законодательства при рассмотрении дел о расторжении брака" (с изменениями и дополнениями).

В соответствии с [п. 16](#) Постановления Пленума в случае, когда при рассмотрении требования о разделе совместной собственности супругов будет установлено, что один из них произвел отчуждение общего имущества, либо израсходовал его по своему усмотрению вопреки воле другого супруга и не в интересах семьи, либо скрыл имущество, то при разделе учитывается это имущество или его стоимость.

Если после фактического прекращения семейных отношений и ведения общего хозяйства супруги совместно имущество не приобретали, суд в соответствии с [п. 4 ст. 38](#) СК РФ может произвести раздел лишь того имущества, которое являлось их общей совместной собственностью ко времени прекращения ведения общего хозяйства.

Согласно [п. 17](#) Постановления Пленума при разделе имущества, являющегося общей совместной собственностью супругов, суд в соответствии с [п. 2 ст. 39](#) СК РФ может в отдельных случаях отступить от начала равенства долей супругов, учитывая интересы несовершеннолетних детей и (или) заслуживающие внимания интересы одного из супругов. Под заслуживающими внимания интересами одного из супругов следует, в частности, понимать не только случаи, когда супруг без уважительных причин не получал доходов либо расходовал общее имущество супругов в ущерб интересам семьи, но и случаи, когда один из супругов по состоянию здоровья или по иным независящим от него обстоятельствам лишен возможности получать доход от трудовой деятельности.

Суд обязан привести в решении мотивы отступления от начала равенства долей супругов в их общем имуществе.

Поскольку в соответствии с действовавшим до издания [Указа](#) Президиума Верховного Совета СССР от 8 июля 1944 г. законодательством незарегистрированный брак имел те же правовые последствия, что и зарегистрированный, на имущество, приобретенное совместно лицами, состоявшими в семейных отношениях без регистрации брака, до вступления в силу [Указа](#), распространяется режим общей совместной собственности супругов. Исходя из [п. 6 ст. 169](#) СК РФ при разрешении спора о разделе такого имущества необходимо руководствоваться правилами, установленными [ст. ст. 34 - 37](#) СК РФ.

К требованиям супругов о разделе общего имущества супругов, брак которых расторгнут, применяется трехлетний срок исковой давности.

При этом следует отметить, что достаточно распространенным заблуждением является мнение, что установленный [ст. 38 СК РФ](#) трехлетний срок исковой давности начинается с момента расторжения брака. На самом деле это не так. В соответствии с [п. 19](#) Постановления Пленума течения трехлетнего срока исковой давности для требований о разделе имущества, являющегося общей совместной собственностью супругов, брак которых расторгнут ([п. 7 ст. 38 СК РФ](#)), следует исчислять не со времени прекращения брака (дня государственной регистрации расторжения брака в книге регистрации актов гражданского состояния при расторжении брака в органах записи актов гражданского состояния, а при расторжении брака в суде - дня вступления в законную силу решения), а со дня, когда лицо узнало или должно было узнать о нарушении своего права ([п. 1 ст. 200 ГК РФ](#)).

На требования, вытекающие из семейных отношений, исковая давность не распространяется, за исключением случаев, если срок для защиты нарушенного права установлен самим Семейным кодексом ([п. 1 ст. 9 СК РФ](#)).

При определении стоимости имущества, подлежащего разделу между супругами, необходимо исходить из действительной стоимости этого имущества, определяемой с учетом сложившихся в данной местности цен на строительные материалы и работы, транспортные услуги, места расположения дома, степени его благоустройства, износа, возможности его использования ([п. 2](#) Обзора судебной практики Верховного Суда РФ за второй квартал 2003 г. по гражданским делам, утвержденного Постановлением Президиума Верховного Суда РФ от 16 июля 2003 г.).

Согласно [п. 2 ст. 256 ГК РФ](#) имущество каждого из супругов может быть признано их совместной собственностью, если будет установлено, что в течение брака за счет общего имущества супругов или личного имущества другого супруга были произведены вложения, значительно увеличивающие стоимость этого имущества (капитальный ремонт, реконструкция, переоборудование и т.п.).

По материалам конкретного гражданского дела, явившегося предметом рассмотрения Верховного Суда РФ, было установлено, что при определении стоимости дома, веранды, обшивки дома, печи, хозблока, бани и размера выплаты заявительнице по иску о разделе совместно нажитого имущества денежной компенсации за участие во вложениях в спорное имущество суд первой инстанции исходил из стоимости данного имущества, указанного в справке бюро технической инвентаризации. Между тем по общему правилу необходимо исходить из действительной стоимости этого имущества, определяемой с учетом сложившихся в данной местности цен на строительные материалы и работы, транспортные услуги, места расположения дома, степени его благоустройства, износа, возможности его использования. При этом надлежало определить стоимость имущества до произведенных в него вложений и после произведенных вложений. Выяснение этих обстоятельств дало бы возможность определить, как это требуется по [п. 2 ст. 256 ГК РФ](#), насколько значительно увеличилась стоимость этого имущества вследствие произведенных вложений.

Согласно [п. 2 ст. 38 СК РФ](#) соглашение о разделе общего имущества, нажитого супругами в период брака, должно быть нотариально удостоверено.

§ 5. Выдача свидетельств о праве собственности на долю в общем имуществе супругов

Выдача нотариусами свидетельств о праве собственности на долю в общем имуществе супругов производится в соответствии со [ст. 75](#) Основ законодательства о нотариате с соблюдением [ст. ст. 34 - 37 СК РФ](#).

В случае смерти одного из супругов свидетельство о праве собственности на долю в общем имуществе супругов выдается нотариусом по месту открытия наследства по письменному заявлению пережившего супруга с извещением наследников, принявших наследство.

Свидетельство о праве собственности на долю в общем имуществе супругов может быть выдано пережившему супругу на половину общего имущества, нажитого во время брака.

По письменному заявлению наследников, принявших наследство, и с согласия пережившего супруга в свидетельстве о праве собственности может быть определена и доля умершего супруга в общем имуществе.

Формы свидетельств о праве собственности утверждаются Министерством юстиции Российской Федерации. В ныне действующем [приложении](#) к Приказу Министерства юстиции РФ от 10 апреля 2002 г. N 99 "Об утверждении Форм реестров для регистрации нотариальных действий, нотариальных свидетельств и удостоверительных надписей на сделках и свидетельствуемых документах" содержатся формы свидетельств о праве собственности.

Выдача свидетельств о праве собственности в случае смерти обоих супругов не допускается. В этом случае доли в праве общей собственности определяются нотариусом исходя из их равенства, а при наличии спора между наследниками вопрос об определении долей супругов может быть решен в судебном порядке.

Для выдачи любого из перечисленных свидетельств необходимо наличие сочетания трех условий:

- наличие брачных отношений;
- факт приобретения имущества в период зарегистрированного брака;
- имущество должно являться общей совместной собственностью супругов.

По смыслу соответствующих статей [Основ](#) свидетельство о праве собственности может быть выдано только лицам, которые **являлись супругами до смерти одного из них**. При расторгнутом браке свидетельство о праве собственности не может быть выдано.

Естественно, упоминая о брачных отношениях супругов, законодательство предполагает только брак, зарегистрированный в органах ЗАГС. Фактические брачные отношения, сколь долго бы они ни продолжались, не могут привести к возникновению общей совместной собственности на приобретенное за этот период имущество. Исключения составляют лишь случаи, когда имущество приобретено в период нахождения лиц в фактических брачных отношениях, возникших до принятия [Указа](#) Президиума Верховного Совета СССР от 8 июля 1944 г., которым была признана юридическая сила только за зарегистрированными брачными отношениями. В период действия [КоБС РСФСР 1926 г.](#) законодательством признавались, помимо зарегистрированных браков, также и фактические брачные отношения. Имущество, приобретенное во время нахождения в фактических брачных отношениях, являлось совместной собственностью лиц, состоящих в этих отношениях.

Факт состояния (нахождения) в фактических брачных отношениях устанавливается судом в порядке [ст. 247](#) ГПК РСФСР. Следует иметь в виду, что такой факт может быть установлен только при наличии следующей совокупности обстоятельств:

- только в случае смерти одного или обоих супругов;
- только в случае, если фактические брачные отношения возникли в период с 1926 по 8 июля 1944 г.;
- только если фактические брачные отношения продолжались до смерти одного из лиц, состоявших в них;
- никто из лиц, находившихся в фактических брачных отношениях, до смерти не состоял в другом браке.

При доказанных в таком порядке фактических брачных отношениях выдача свидетельства о праве собственности также возможна, хотя встречается сейчас, естественно, крайне редко.

В практике нередко приходится сталкиваться с решениями судов, которыми установлен факт нахождения лиц в брачных отношениях, возникших после 8 июля 1944 г. Такие решения являются ошибочными и не порождают никаких юридических последствий, поэтому не могут быть приняты нотариусами в качестве доказательства брачных отношений.

Наличие брачных отношений супругов устанавливается нотариусом, как правило, на основании свидетельства о браке (свидетельства о заключении брака). Иногда в качестве доказательства брачных отношений используется отметка о регистрации брака в паспортах супругов. Вместе с тем такую отметку вряд ли можно признать бесспорным подтверждением факта нахождения сторон в зарегистрированном браке. Кроме того, что эта отметка не скрепляется печатью органов ЗАГС и уже в силу одного этого не обладает достаточной доказательственной силой, она еще и далеко не всегда свидетельствует о том, что брак действительно имеет место на момент обращения граждан к нотариусу. Согласно [Кодексу](#) о браке и семье РСФСР брак считался расторгнутым не с момента вынесения судом соответствующего решения, а с момента регистрации его расторжения в органах ЗАГС хотя бы по обращению одного из супругов. Таким образом, у нотариуса при выдаче свидетельства о праве собственности на основании одной только отметки о регистрации брака в паспорте пережившего супруга не может быть уверенности в том, что в паспорте умершего супруга не имелось иной отметки - о расторжении брака. В настоящее же время использование в качестве доказательства брачных отношений отметок в паспортах становится и вовсе проблематичным, ибо в соответствии с нормами [СК РФ](#) брак между супругами считается расторгнутым с момента вынесения об этом решения суда. При ныне действующем порядке расторжения брака штампа о его расторжении в паспорте может вообще не оказаться. Исходя из изложенного отметку в паспорте о регистрации брака для подтверждения брачных отношений следует использовать в исключительных случаях и при наличии какого-либо дополнительного документа, также свидетельствующего факт брачных отношений. При выдаче свидетельства о праве собственности в случае смерти одного из супругов факт брачных отношений может быть дополнительно подтвержден также соответствующим заявлением наследников.

Свидетельство о праве собственности может быть выдано только в случае приобретения имущества, на которое оно выдается, в период брака. Чаще всего в практике нотариусами свидетельства о праве собственности при жизни супругов по их совместному заявлению выдаются на имущество, подлежащее специальной регистрации или иному учету (недвижимое имущество, автотранспортные средства). При выдаче свидетельств на такое имущество проблем с проверкой факта приобретения его в течение брака обычно не возникает. Соблюдение этого условия проверяется нотариусом по правоустанавливающим документам на имущество путем сопоставления даты регистрации брака с датой приобретения имущества.

В отношении иного имущества нотариус также должен удостовериться, что право на него возникло у супругов в период брака. Это возможно при наличии соответствующих официальных документов (справок, выписок и т.п.), выданных компетентными в той или иной сфере органами.

На имущество, являющееся раздельной (личной) собственностью каждого из супругов, выдать свидетельство о праве собственности нельзя.

При определении, какое имущество относится к совместной собственности, следует руководствоваться нормами брачно-семейного законодательства.

В соответствии со [ст. 34](#) СК РФ к общему имуществу супругов относятся:

- доходы каждого из супругов от трудовой и предпринимательской деятельности;
- доходы от результатов интеллектуальной деятельности каждого из супругов;
- полученные каждым из супругов пенсии, пособия, а также иные денежные выплаты, не имеющие специального целевого назначения;
- приобретенные за счет общих доходов супругов движимые и недвижимые вещи, ценные бумаги, паи, вклады, доли в капитале;
- любое другое имущество, не изъятое из гражданского оборота, нажитое супругами в период брака, независимо от того, на имя кого из супругов оно приобретено, зарегистрировано или на имя кого внесены денежные средства.

Момент возникновения права общей совместной собственности на перечисленное имущество определяется по-разному. Так, на доходы, полученные от трудовой, предпринимательской и иной деятельности, а также доходы от результатов интеллектуальной деятельности право общей совместной собственности супругов возникает даже в тех случаях, когда эти доходы еще не получены. По-иному решен [ст. 34](#) СК РФ вопрос о пенсиях, пособиях, а также иных выплатах, не имеющих специального назначения. К общему имуществу супругов в этом случае отнесены лишь уже полученные выплаты. Нельзя сказать, что законодательная логика в данном случае легко понятна и объяснима, но [статья](#) сформулирована именно таким образом, что речь в ней идет не о причитающихся к выплате суммах, а именно о **полученных** суммах. Исходя из этого право общей совместной собственности у супругов на перечисленные виды выплат возникает только с момента их фактического получения.

Однако при буквальном толковании упомянутой нормы это означало бы, что в отдельных случаях права одного из супругов будут являться нарушенными. Как известно, в стране имеют место задержки в выплате пенсий и заработной платы, нередко весьма длительные. Если гражданин, которому причитается накопившаяся за какой-то период сумма пенсии, умирает, не успев получить ее, встает вопрос о возможности получения его пережившим супругом свидетельства о праве собственности на недополученную пенсию. Если предположить, что начисленные, но неполученные суммы не являются общей совместной собственностью супругов, то такое свидетельство выдать нельзя. Как правило, в практике работы нотариусов они и не выдаются. Вместе с тем если бы суммы пенсии были выплачены ее получателю своевременно, то они являлись бы совместно нажитым имуществом.

Однако действительно ли такая проблема существует? По мнению автора, в данном случае важно лишь правильно определить объект, на который следует выдавать свидетельство о праве собственности пережившему супругу. Как уже упоминалось выше, термин "имущество", примененный в [ст. 34](#) СК РФ, подлежит расширительному толкованию: это не только вещи, но и имущественные права супругов. В случае если суммы пенсии были получены гражданином, то объектом общей совместной собственности супругов являются непосредственно сами эти **денежные средства**. Если же суммы пенсии были начислены их получателю при жизни, но по каким бы то ни было причинам не были им получены, у пережившего супруга возникает **право требования** на получение доли в общем имуществе.

Относятся ли к общему имуществу супругов вещные права и долги наследодателя?

В соответствии со [ст. 34](#) СК РФ имущество, нажитое супругами во время брака, является их совместной собственностью. Вместе с тем следует отметить, что термин "имущество", применяемый в указанной [статье](#) и в некоторых иных статьях, следует использовать в широком смысле этого слова. Под имуществом подразумеваются не только вещи, но и имущественные права, а также обязательства супругов, возникшие в результате распоряжения общей собственностью. В качестве имущественных прав в составе общего имущества супругов можно назвать, к примеру, такие права:

- право на получение дивидендов;
- право на получение страхового возмещения по договорам страхования имущества, являющегося общей совместной собственностью супругов;
- права по договорам об участии в долевом строительстве (инвестировании);
- право требования возврата каких-либо денежных сумм (например, по заключенному одним из супругов договора займа) и т.п.

Представляется, что обязанности по исполнению долговых обязательств, предметом которых являлось совместно нажитое супругами имущество, также относятся к общему имуществу супругов в широком смысле этого слова. Косвенным доказательством этого утверждения является правило, содержащееся в [п. 3 ст. 39](#) СК РФ: общие долги супругов при разделе общего имущества супругов распределяются между супругами пропорционально присужденным им долям.

Не может быть выдано свидетельство о праве собственности на имущество, являющееся собственностью каждого из супругов. В соответствии со [ст. 36 СК РФ](#) к такому имуществу относятся:

- имущество, принадлежащее каждому из супругов до вступления в брак;
- имущество, полученное одним из супругов, хотя бы и в период брака, но в порядке наследования;
- имущество, полученное одним из супругов в дар как от второго супруга, так и от третьих лиц;
- имущество, полученное по иным безвозмездным сделкам;
- вещи индивидуального пользования (одежда, обувь и др.) независимо от времени и оснований приобретения, за исключением драгоценностей и иных предметов роскоши.

Факт приобретения имущества до заключения брака, а также отсутствие факта совместных вложений супругов на приобретение имущества устанавливается на основании правоустанавливающих документов на это имущество.

Кроме таких традиционных и широко известных оснований безвозмездного приобретения имущества, как наследование и принятие в дар, в настоящее время не менее распространенной сделкой, в результате которой право общей совместной собственности у супругов не возникает, является передача жилых помещений в собственность одного из них в результате приватизации. Приватизация жилья - это своего рода дар государства гражданину, значительное большинство квартир приватизированы были безвозмездно, поэтому право общей совместной собственности у супругов при приватизации жилых помещений возникать не может. Супруг, отказавшийся от участия в приватизации жилого помещения и не пожелавший становиться собственником его, не вправе впоследствии претендовать на это жилое помещение по праву собственности. В случае возникновения спора по поводу правомерности заключенного договора передачи жилого помещения в собственность одного из супругов другой супруг, считающий свои права нарушенными, вправе обратиться в суд с иском о признании такого договора недействительным по общим правилам о признании сделок недействительными (например, отказ его от участия в приватизации был получен путем насилия, угрозы, обмана, злоупотребления доверием и т.п.).

Исключением из этого правила являются только жилые помещения, хотя и полученные в результате приватизации в собственность одного из супругов, но по возмездному договору. Как известно, на начальном этапе приватизации не все жилье передавалось гражданам, проживающим в нем, бесплатно. До 1 января 1993 г. приватизация проводилась с учетом определенной площади занимаемых гражданами жилых помещений в расчете на каждого члена семьи, и какая-то, хотя и незначительная, часть договоров передачи жилых помещений в собственность производилась с денежной доплатой за излишние сверх установленных метры площади. В этом случае на основании договора приватизации жилого помещения у супругов возникает право общей совместной собственности на него, причем независимо от размера произведенной доплаты.

Следует помнить, что имущество каждого из супругов, приобретенное ими до брака или полученное по безвозмездным сделкам, может быть признано их общей совместной собственностью, если будет установлено, что в период брака за счет общего имущества супругов или имущества либо труда каждого из супругов были произведены вложения, значительно увеличивающие стоимость этого имущества (капитальный ремонт, реконструкция и т.п.). Так, возможна выдача, к примеру, свидетельства о праве собственности на жилой дом, приобретенный одним из супругов до брака, но в период брака капитально отремонтированный, если нотариусу будут представлены об этом соответствующие доказательства документального характера. Таким доказательством, в частности, может являться акт о приемке дома, законченного строительством, в эксплуатацию. В отношении автотранспортного средства подобным доказательством может являться замена дорогостоящих агрегатов. Стоит отметить, что понятие значительного увеличения стоимости имущества является чисто оценочным, поэтому нотариус далеко не всегда в состоянии бывает установить это обстоятельство. В случае недостаточности доказательств для оценки увеличения стоимости имущества следует рекомендовать пережившему супругу решить этот вопрос в судебном порядке.

Нельзя выдать свидетельство о праве собственности на имущество, хотя бы и приобретенное в период брака на совместные средства супругов, но в отношении которого супругами был заключен брачный договор, изменивший правовой режим этого имущества и установивший режим, отличный от режима общей совместной собственности.

Не может быть выдано свидетельство о праве собственности на денежные суммы специального целевого назначения (например, на суммы, выплаченные в возмещение ущерба в связи с утратой трудоспособности вследствие увечья или иного повреждения здоровья, суммы взысканного морального вреда и др.), на суммы по договорам личного страхования, на личные имущественные и неимущественные права.

§ 6. Порядок выдачи свидетельств о праве собственности

1. Документы, необходимые для выдачи свидетельства о праве собственности. При выдаче свидетельства о праве собственности пережившему супругу нотариус на основании представленных ему документов должен удостовериться в возможности выдачи свидетельства. Установив факт брачных отношений

и приобретения имущества в период зарегистрированного брака, нотариус должен проанализировать имеющиеся правоустанавливающие документы на имущество, имея в виду, что из них должно ясно вытекать, что имущество является общей совместной собственностью супругов.

В частности, недостаточно для выдачи свидетельства о праве собственности такого правоподтверждающего документа, как регистрационное удостоверение, поскольку по нему не представляется возможным установить время и основания приобретения дома, квартиры и др. На основании регистрационного удостоверения свидетельство о праве собственности может быть выдано лишь при наличии какого-либо дополнительного документа, бесспорно свидетельствующего об указанных обстоятельствах. Например, в отношении квартир, ранее находившихся в домах ЖСК, на которые впоследствии у граждан возникло право собственности, таким документом может являться справка жилищно-строительного кооператива, содержащая информацию о том, что суммы паенакоплений вносились супругами в период брака.

Если в качестве правоустанавливающего документа на квартиру супругами представлено свидетельство о праве собственности, выдаваемое органами по жилищной политике (или иными уполномоченными органами) на основании договора об участии в долевом строительстве жилья (договора инвестирования), факт вложения в указанную квартиру совместных средств супругов также должен быть подтвержден дополнительно (например, самим договором о долевом участии в строительстве либо справкой организации-застройщика).

Если регистрационное удостоверение выдано на вновь возведенный жилой дом, то в качестве документов, подтверждающих право общей совместной собственности супругов, должны быть представлены решения (или их копии) администрации об отводе земельного участка.

На автотранспортные средства свидетельство о праве собственности также может быть выдано при наличии достоверных данных, дающих основания сделать вывод о том, что на них возникла общая совместная собственность супругов (например, справка-счет). Если имеющиеся документы на автомашину не позволяют бесспорно оценить правовые основания либо время приобретения автомашины, дополнительно можно истребовать справку или выписку из учетной документации на транспортное средство из ГИБДД.

С учетом изменений, происшедших за последние годы в российской экономике, в практической деятельности нотариусов все чаще возникает необходимость выдачи свидетельства о праве собственности на имущество и имущественные права участников различных хозяйственных товариществ и обществ (ценные бумаги, вклады и доли в капитале, внесенные в кредитные и иные коммерческие организации, и т.п.). Если подобные объекты права собственности приобретены супругами на совместные средства в период брака, на них также можно выдать свидетельство о праве собственности, независимо от того, на имя кого из супругов они были приобретены и зарегистрированы. Так, возможна выдача свидетельства о праве собственности на долю в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью или общества с дополнительной ответственностью, на долю в складочном капитале полного товарищества и товарищества на вере, акции различных акционерных обществ, паи в производственных кооперативах. Вместе с тем, учитывая юридические особенности деятельности предприятия, созданного в той или иной организационно-правовой форме, нотариус должен удостовериться, что выдача такого свидетельства не противоречит уставным требованиям юридического лица. Для этого он должен, по возможности, ознакомиться с документами, на основании которых действует юридическое лицо, а при отсутствии такой возможности - истребовать соответствующую справку от этого юридического лица.

При недостаточности доказательств, свидетельствующих о времени и способе приобретения имущества, вопрос этот может быть решен в судебном порядке.

При выдаче свидетельства о праве собственности на недвижимое имущество, помимо правоустанавливающих документов, необходимо истребовать кадастровый паспорт и выписку из Единого государственного реестра прав на недвижимое имущество. По этим документам устанавливается также факт отсутствия арестов, обременений и ограничений права собственности. Если же ограничения права собственности связаны с какими-либо иными обстоятельствами (к примеру, имущество, на которое требуется выдать свидетельство о праве собственности, находится в залоге), то для выдачи свидетельства необходимо установить характер этих ограничений и, возможно, истребовать согласие лица, в пользу которого произведено ограничение прав (например, согласие залогодержателя). Выписка из Единого государственного реестра прав на недвижимое имущество остается в делах нотариуса, а правоустанавливающие документы и кадастровые паспорта возвращаются супругам с отметкой нотариуса о выдаче свидетельства о праве собственности.

При выдаче свидетельства о праве собственности, выдаваемого в отношении недвижимого имущества, в тексте свидетельства должно быть указано, что переход права собственности на определенную свидетельством долю в праве общей собственности на недвижимое имущество подлежит регистрации в органе, производящем государственную регистрацию прав на недвижимое имущество. Свидетельство о праве собственности, выданное в отношении автотранспортных средств, подлежит предъявлению в органы государственной инспекции по безопасности дорожного движения для перерегистрации автотранспортного средства, о чем также делается указание в свидетельстве о праве собственности.

Согласно [ст. 1150 ГК РФ](#) принадлежащее пережившему супругу наследодателя в силу завещания или

закона право наследования не умаляет его права на часть имущества, нажитого во время брака и наследодателем и являющегося их совместной собственностью. Доля умершего супруга в этом имуществе, определяемая в соответствии со [ст. 256](#) ГК РФ, входит в состав наследства и переходит к наследникам.

В соответствии со [ст. 75](#) Основ законодательства РФ о нотариате свидетельство о праве собственности на долю в общем имуществе супругов в случае смерти одного из них выдается пережившему супругу нотариусом по месту открытия наследства.

Заявление пережившего супруга с просьбой о выдаче ему свидетельства о праве собственности оформляется подобно заявлению обоих супругов, желающих определить свою долю в общем имуществе. В нем также указывается вид имущества, на $\frac{1}{2}$ долю в праве собственности на которое претендует переживший супруг, и основания приобретения этого имущества. Обязательно констатируется отсутствие заключенного супругами при жизни брачного договора, изменившего правовой режим имущества.

Если заявление о выдаче свидетельства о праве собственности поступило нотариусу по почте, подпись на нем должна быть нотариально засвидетельствована.

Указанное заявление пережившего супруга приобщается к материалам наследственного дела и хранится в нем.

При оформлении наследственного дела нотариус должен разъяснить пережившему супругу возможность и порядок получения свидетельства о праве собственности на долю в общем имуществе супругов даже в тех случаях, когда переживший супруг является единственным наследником.

Следует отметить, что существующая до настоящего времени нотариальная практика, связанная с выдачей свидетельства о праве собственности на долю пережившего супруга, а также оформлением наследственных прав на имущество, приобретенное супругами в период брака, не в полной мере отвечает требованиям законодательства. Так, например, свидетельство о праве собственности пережившему супругу на долю в совместно нажитом имуществе выдается нотариусами лишь по требованию этого супруга. В ряде случаев нотариусы принимают заявления пережившего супруга об отказе от получения свидетельства о праве собственности либо в материалах наследственного дела от имени пережившего супруга производится отметка следующего содержания: "[Статья 34](#) СК РФ мне нотариусом разъяснена, от получения свидетельства о праве собственности отказываюсь". При этом свидетельство о праве собственности пережившему супругу не выдается.

Если переживший супруг не изъявил желания получить свидетельство о праве собственности, то доля его в совместно нажитом имуществе включается в наследственную массу, таким образом, предметом наследования становится не доля в праве общей собственности на имущество, как это должно быть, а все имущество. Многие нотариусы полагают, что получение свидетельства о праве собственности - это право, а не обязанность пережившего супруга. Действительно, получение документа, свидетельствующего о праве супруга на долю в имуществе, приобретенном в период брака, является правом пережившего супруга. Но при этом неправомерно производить подмену двух понятий: существования самого права и документального оформления этого права.

На основании [ст. 256](#) ГК РФ имущество, нажитое супругами во время брака, является их совместной собственностью, если договором между ними не установлен иной режим этого имущества.

Совместная собственность супругов возникает в силу прямого указания закона. Если супругами при жизни не было заключено брачного договора, то имущество, приобретенное ими в период брака на совместные средства, поступает в их совместную собственность, независимо от того, на чье имя оно приобретено и зарегистрировано. Таким образом, собственность пережившего супруга объективно существует, доли супругов признаются равными, и эту презумпцию нотариус не вправе подвергать сомнению.

Включение доли в праве общей собственности на имущество, принадлежащей пережившему супругу, в наследственную массу после смерти другого супруга, хотя бы и с согласия пережившего супруга, не может быть признано законным. В данном случае возникает полная аналогия с отказом от права собственности. Вместе с тем отказ от права собственности регламентирован нормами гражданского законодательства. Согласно [абз. 1 ст. 236](#) ГК РФ гражданин может отказаться от права собственности, объявив об этом либо совершив другие действия, определенно свидетельствующие о его устранении от владения, пользования и распоряжения имуществом без намерения сохранить какие-либо права на это имущество. В соответствии с [п. 1 ст. 225](#) ГК РФ вещь, на которую собственник отказался от права собственности, является бесхозной. Судьба бесхозной вещи решается в судебном порядке.

Имеется и еще один аргумент, подтверждающий приведенную позицию. Отказ от права собственности в пользу кого-либо (а в данном случае переживший супруг отказывается от своего права собственности в пользу наследников) как таковой законодательством не предусмотрен. По сути же своей безвозмездный отказ от права собственности в пользу третьих лиц представляет собой дарение имущества. Однако для удостоверения договора дарения доли в праве общей собственности эта доля предварительно должна быть определена, а в установленных законом случаях соответствующее право должно быть к тому же зарегистрировано.

Из изложенного можно сделать вывод, что оформлению наследственных прав на долю умершего супруга в совместно нажитом имуществе супругов должно предшествовать определение этой доли. Неслучайно в [ст. 1150](#)

ГК РФ подчеркнуто, что в состав наследства входит только **доля** умершего супруга в этом имуществе.

В отличие от порядка оформления наследственных прав, когда при выдаче свидетельства о праве на наследство наследники, подтвердившие родственные отношения с наследодателем, могут включить в свой круг супруга наследодателя, не имеющего доказательств брачных отношений с умершим, при выдаче свидетельства о праве собственности даже при наличии наследников, согласных с выдачей пережившему супругу свидетельства о праве собственности и подтверждающих факт брачных отношений, данный факт должен быть непременно подтвержден документально. Выдать свидетельство о праве собственности только со слов наследников и лица, считающего себя пережившим супругом, нельзя.

Согласия наследников на выдачу пережившему супругу свидетельства о праве собственности по закону не требуется. О предстоящей выдаче указанного свидетельства нотариус должен лишь известить наследников, принявших наследство. Наследников, лично явившихся к нотариусу, нотариус извещает устно, о чем в материалах наследственного дела (как правило, на заявлении о принятии наследства) делается соответствующая отметка, скрепленная подписью наследника.

Отсутствующим наследникам о предстоящей выдаче свидетельства о праве собственности пережившему супругу направляется почтовое сообщение, в котором указывается вид имущества, на который предполагается выдать свидетельство о праве собственности, а также разъясняется право обращения и сроки для обращения в суд при несогласии по каким-либо причинам с выдачей свидетельства. Если в установленный срок от наследника, намеренного оспаривать право собственности пережившего супруга, не поступит справка из суда о принятии к производству гражданского дела по его иску, нотариус вправе выдать пережившему супругу свидетельство о праве собственности.

При наличии в числе наследников несовершеннолетних либо недееспособных граждан подобное вышеуказанному извещение высылается также в органы опеки и попечительства.

Если подавший заявление о выдаче ему права собственности переживший супруг сам умер, не успев получить соответствующее свидетельство, вопрос об определении долей умерших супругов в общей собственности на имущество может быть решен только в судебном порядке.

Выдача свидетельства о праве собственности пережившему супругу не связана каким-либо сроками, в том числе шестимесячным сроком со дня смерти наследодателя, определенным законодательством для принятия наследства. Выдать свидетельство о праве собственности возможно и до истечения шестимесячного срока со дня смерти супруга. Однако в целях максимального обеспечения беспорочности выданного свидетельства целесообразно выдавать свидетельство о праве собственности пережившему супругу все же после истечения срока для принятия наследства, т.е. после наиболее точного определения круга наследников по закону, которые вправе претендовать на наследство и будут извещены нотариусом о предстоящей выдаче свидетельства о праве на наследство.

Если имущество, на которое выдается свидетельство о праве собственности, зарегистрировано за оставшимся в живых супругом, с заявлением о выдаче свидетельства о праве собственности, как правило, обращаются его наследники. Наследники подают письменные заявления, содержание которых аналогично заявлениям о выдаче вышеуказанных видов свидетельств о праве собственности.

Переживший супруг, на имя которого зарегистрировано имущество, должен представить нотариусу свое, также письменное, заявление о выдаче соответствующего свидетельства.

§ 7. Соглашение об использовании технологий искусственной репродукции человека (суррогатного материнства)

Вопросы, связанные с репродуктивными правами, всегда являлись актуальными, а в последние годы приобрели особую остроту и значимость.

К сожалению, автор не располагает медицинской статистикой о количестве супружеских пар, которые не обладают естественной способностью к рождению детей, однако известны неединичные обращения граждан к нотариусам, содержащие намерение заключить и нотариально удостоверить договор о суррогатном материнстве, что свидетельствует о расширении распространения в России указанного института.

Суррогатное материнство в России законодательно разрешено. Еще **Основами законодательства** Российской Федерации об охране здоровья граждан от 22 июля 1993 г., утратившими силу с принятием Федерального **закона** от 21 ноября 2011 г. N 323-ФЗ "Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации", было установлено, что каждая совершеннолетняя женщина детородного возраста имеет право на искусственное оплодотворение и имплантацию эмбриона.

Впервые термин "суррогатное материнство" появился в законодательстве Российской Федерации в 1995 г. в связи с введением в действие Семейного **кодекса** Российской Федерации:

- лица, состоящие в браке между собой и давшие свое согласие в письменной форме на имплантацию эмбриона другой женщине в целях его вынашивания, могут быть записаны родителями ребенка только с

согласия женщины, родившей ребенка (суррогатной матери) (ч. 2 п. 4 ст. 51 СК РФ);

- супруги, давшие согласие на имплантацию эмбриона другой женщине, а также суррогатная мать не вправе при оспаривании материнства и отцовства после совершения записи родителей в книге записей рождений ссылаться на эти обстоятельства (ч. 2 п. 3 ст. 52 СК РФ).

Иных упоминаний о суррогатном материнстве в семейном законодательстве не имеется. В Семейном кодексе РФ отсутствует законодательное понятие суррогатного материнства, не определены процедура его осуществления, правовая природа и механизм заключения предполагаемого договора, его субъектный состав, не установлены права и обязанности сторон по его заключению и, главное, исполнению.

Согласно п. 5 ст. 16 Федерального закона от 15 ноября 1997 г. N 143-ФЗ "Об актах гражданского состояния" при государственной регистрации рождения ребенка по заявлению супругов, давших согласие на имплантацию эмбриона другой женщине в целях его вынашивания, одновременно с документом, подтверждающим факт рождения ребенка, должен быть представлен документ, выданный медицинской организацией и подтверждающий факт получения согласия женщины, родившей ребенка (суррогатной матери), на запись указанных супругов родителями ребенка.

Вышеуказанным Федеральным законом N 323-ФЗ введено понятие вспомогательных репродуктивных технологий (ст. 55), составной частью которых является суррогатное материнство, а также определены общие требования к суррогатной матери. В Федеральном законе появилось также упоминание договора о суррогатном материнстве.

Вспомогательные репродуктивные технологии представляют собой методы лечения бесплодия, при применении которых отдельные или все этапы зачатия и раннего развития эмбрионов осуществляются вне материнского организма (в том числе с использованием донорских и (или) криоконсервированных половых клеток, тканей репродуктивных органов и эмбрионов, а также суррогатного материнства).

Порядок использования вспомогательных репродуктивных технологий, противопоказания и ограничения к их применению утверждаются уполномоченным федеральным органом исполнительной власти.

Мужчина и женщина, как состоящие, так и не состоящие в браке, имеют право на применение вспомогательных репродуктивных технологий при наличии обоюдного информированного добровольного согласия на медицинское вмешательство. Одинокая женщина также имеет право на применение вспомогательных репродуктивных технологий при наличии ее информированного добровольного согласия на медицинское вмешательство.

При использовании вспомогательных репродуктивных технологий выбор пола будущего ребенка не допускается, за исключением случаев возможности наследования заболеваний, связанных с полом.

Граждане имеют право на криоконсервацию и хранение своих половых клеток, тканей репродуктивных органов и эмбрионов за счет личных средств и иных средств, предусмотренных законодательством Российской Федерации.

Половые клетки, ткани репродуктивных органов и эмбрионы человека не могут быть использованы для промышленных целей.

Быть донорами половых клеток имеют право граждане в возрасте от 18 до 35 лет, физически и психически здоровые, прошедшие медико-генетическое обследование.

При использовании донорских половых клеток и эмбрионов граждане имеют право на получение информации о результатах медицинского, медико-генетического обследования донора, о его расе и национальности, а также о внешних данных.

Суррогатное материнство представляет собой вынашивание и рождение ребенка (в том числе преждевременные роды) по договору, заключаемому между суррогатной матерью (женщиной, вынашивающей плод после переноса донорского эмбриона) и потенциальными родителями, чьи половые клетки использовались для оплодотворения, либо одинокой женщиной, для которых вынашивание и рождение ребенка невозможно по медицинским показаниям.

Суррогатной матерью может быть женщина в возрасте от 20 до 35 лет, имеющая не менее одного здорового собственного ребенка, получившая медицинское заключение об удовлетворительном состоянии здоровья, давшая письменное информированное добровольное согласие на медицинское вмешательство. Женщина, состоящая в браке, зарегистрированном в порядке, установленном законодательством Российской Федерации, может быть суррогатной матерью только с письменного согласия супруга. Суррогатная мать не может быть одновременно донором яйцеклетки.

Приказом Министерства здравоохранения РФ от 30 августа 2012 г. N 107н "О порядке использования вспомогательных репродуктивных технологий, противопоказаниях и ограничениях к их применению" утвержден соответствующий **Порядок** (приложение N 1 к Приказу).

Порядок устанавливает показания и противопоказания к применению суррогатного материнства.

Показаниями к применению суррогатного материнства являются (п. 79):

а) отсутствие матки (врожденное или приобретенное);

б) деформация полости или шейки матки при врожденных пороках развития или в результате

заболеваний;

в) патология эндометрия (синехии, облитерация полости матки, атрофия эндометрия);

г) заболевания (состояния), включенные в [Перечень](#) противопоказаний (приложение N 2 к вышеуказанному Приказу);

д) неудачные повторные попытки ЭКО (три и более) при неоднократном получении эмбрионов хорошего качества, перенос которых не приводит к наступлению беременности;

е) привычное невынашивание беременности (три и более самопроизвольных выкидыша в анамнезе).

Противопоказанием для переноса эмбрионов суррогатной матери является наличие у нее заболеваний (состояний), включенных в названный [Перечень](#) противопоказаний.

Участие суррогатной матери в лечении бесплодия ВИЧ-инфицированных потенциальных родителей допускается на основе ее информированного добровольного согласия, полученного после консультации врачом-инфекционистом Центра по профилактике и борьбе со СПИДом и инфекционными заболеваниями и предоставления ей полной информации о возможных рисках для ее здоровья.

Несмотря на принятие вышеперечисленных нормативных актов, проблема суррогатного материнства по-прежнему является весьма неоднозначной и крайне слабо урегулированной законодательством. Правовое положение как генетических родителей, так и суррогатной матери, а главное, ребенка, рожденного способом суррогатного материнства, крайне не стабильно и законодательно не гарантировано. Генетические родители не могут быть абсолютно уверенными в исполнении договора и передаче им рожденного ребенка. Суррогатная мать, в свою очередь, не может быть абсолютно уверена, что перед ней будут исполнены имущественные обязательства.

Защитить участников таких отношений возможно только на законодательном уровне посредством принятия норм:

- регулирующих процедуру осуществления суррогатного материнства;

- придающих юридический статус заключаемому договору;

- конкретизирующих субъектный состав участников договора (например, по мнению автора, целесообразно было бы расширить круг женщин, имеющих право стать суррогатной матерью);

- устанавливающих права и обязанности сторон по договору;

- определяющих правила исполнения заключенного договора и т.п.

Однако, несмотря ни на что, востребованность в такого рода договорах существует, большинство из них по желанию сторон удостоверяются нотариально.

Все изложенное нотариус должен разъяснить участникам договора, намеренным облечь его в нотариальную форму.

Глава 15. СОВЕРШЕНИЕ ИСПОЛНИТЕЛЬНЫХ НАДПИСЕЙ

§ 1. Общие условия совершения исполнительных надписей

Проблема использования внесудебной защиты нарушенных прав и охраняемых законом интересов юридических и физических лиц в Российской Федерации весьма актуальна, так как расширение способов внесудебного разрешения отдельных бесспорных вопросов способствовало бы разгрузке судов и ускорению гражданско-правового документооборота. Одним из способов внесудебной защиты является совершение нотариусами исполнительных надписей, по которым взыскание задолженности производится в бесспорном порядке.

В соответствии со [ст. 89](#) Основ законодательства РФ о нотариате для взыскания денежных сумм или истребования имущества от должника нотариус совершает исполнительные надписи на копиях документов, устанавливающих задолженность.

Исполнительная надпись - это основанное на законе предложение нотариуса о взыскании с должника в пользу кредитора (взыскателя) суммы задолженности либо об истребовании имущества от должника, а также совершении иных установленных законом действий, имеющее силу исполнительного листа. Институт исполнительных надписей относится к несудебным формам защиты интересов кредиторов и обеспечивает ее путем оформления в упрощенном порядке взыскания долга или исполнения иных обязательств недобросовестными должниками без вызова их в нотариальную контору.

Согласно [ст. 90](#) Основ документами, по которым взыскание задолженности производится в бесспорном порядке на основании исполнительных надписей, являются:

- нотариально удостоверенные сделки, устанавливающие денежные обязательства или обязательства по передаче имущества;

- кредитные договоры, за исключением договоров, кредитором по которым выступает микрофинансовая организация, при наличии в указанных договорах или дополнительных соглашениях к ним условия о возможности взыскания задолженности по исполнительной надписи нотариуса;

- иные документы, перечень которых устанавливается Правительством Российской Федерации.

Вопрос о возможности оформления исполнительных надписей до некоторого времени являлся одним из самых дискуссионных в нотариальной практике. Исполнительные надписи не принимались к исполнению судебными приставами-исполнителями по мотиву того, что процедура их совершения связывалась с нарушением [ч. 3 ст. 35](#) Конституции РФ, согласно которой никто не может быть лишен своего имущества иначе как по решению суда. Этот довод вряд ли можно было признать основательным и правильным. Практика внесудебного обращения взыскания на имущество либо денежные средства должников в свое время была поддержана Конституционным Судом РФ в [Определении](#) от 6 июля 2001 г. N 150-О. Конституционным Судом РФ сделаны следующие выводы:

- во-первых, совершение нотариусами в установленных законом случаях исполнительных надписей на документах, подтверждающих беспорочность задолженности, не противоречит [Конституции](#) РФ;

- во-вторых, сохранение за субъектами спорных отношений права на обращение в суд за разрешением спора (в том числе на стадии передачи исполнительной надписи нотариуса для исполнения или непосредственно в процессе исполнения) гарантирует защиту интересов как взыскателя, так и должника.

Таким образом, сделать вывод о том, что исполнительная надпись нотариуса не является документом, подлежащим принудительному исполнению, нельзя.

Общие условия совершения исполнительной надписи сформулированы в [ст. 91](#) Основ. Исполнительная надпись совершается, если:

- 1) представленные документы подтверждают беспорочность требований взыскателя к должнику;
- 2) со дня, когда обязательство должно было быть исполнено, прошло не более чем два года.

Особенности совершения исполнительных надписей по отдельным видам обязательств устанавливаются [Основами](#).

Исполнительные надписи могут совершаться в случаях, предусмотренных законодательными актами.

Действующим законодательством высшей юридической силы установлены три случая совершения исполнительных надписей:

- во-первых, в случае невозвращения в установленный срок суммы кредита, обеспеченного залогом вещей в ломбарде, ломбард вправе на основании исполнительной надписи нотариуса обратиться взыскание на это имущество ([п. 3 ст. 12](#) Федерального закона от 19 июля 2007 г. N 196-ФЗ "О ломбардах") (с изменениями и дополнениями);

- во-вторых, по договору проката взыскание с арендатора задолженности по арендной плате производится в беспорочном порядке на основании исполнительной надписи нотариуса ([п. 3 ст. 630](#) ГК РФ);

- в-третьих, в соответствии с [п. 6 ст. 349](#) ГК РФ обращение взыскания на предмет залога по исполнительной надписи нотариуса без обращения в суд допускается в порядке, установленном законодательством о нотариате и законодательством Российской Федерации об исполнительном производстве, в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения должником обеспеченного залогом обязательства, если договор залога, содержащий условие об обращении взыскания на заложенное имущество во внесудебном порядке, удостоверен нотариально.

Для совершения исполнительной надписи взыскатель представляет нотариусу:

- соответствующее письменное заявление;
- представитель, действующий по доверенности, - подлинный экземпляр доверенности, оформленной в соответствии с действующим законодательством;
- документы, подтверждающие наличие оснований для совершения исполнительной надписи.

Исполнительная надпись нотариуса совершается на копии документа, устанавливающей задолженность. При этом на документе, устанавливающей задолженность, проставляется отметка о совершенной исполнительной надписи нотариуса.

Обращение взыскания на предмет залога по исполнительной надписи нотариуса без обращения в суд допускается в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения должником обеспеченного залогом обязательства, если договор залога, содержащий условие об обращении взыскания на заложенное имущество во внесудебном порядке, удостоверен нотариально.

Расчет задолженности, выписки из Единого государственного реестра недвижимости (ЕГРН), отчет об оценке заложенного имущества (заявления залогодержателя об установлении в качестве начальной продажной цены (цены реализации) величины оценки предмета залога, определенной в договоре о залоге), а также нотариально удостоверенные копии иных представленных документов подлежат хранению в делах нотариальной конторы.

Как было упомянуто, одним из условий совершения исполнительной надписи является беспорочность задолженности.

В законодательстве, действовавшем до 1 января 2016 г., беспорочность представляла собой отсутствие конфликта между должником и взыскателем (кредитором) и отсутствие обоснованных возражений должника по поводу взыскания с него задолженности или возложения на него иной ответственности на основании

исполнительной надписи нотариуса. Так, согласно [ст. 91 Основ](#) в старой редакции при совершении исполнительской надписи на договоре залога или закладной нотариус должен был известить залогодателя о предстоящем совершении исполнительской надписи, направив соответствующее уведомление по адресу, указанному в договоре залога, и предоставить ему семидневный срок с даты получения залогодателем указанного уведомления для заявления возражений. При отсутствии возражений залогодателя требование залогодержателя считалось бесспорным, если из содержания представленных документов или иных имеющихся у нотариуса данных не вытекало иное.

При поступлении возражений залогодателя нотариус оценивал его доводы на предмет наличия признака бесспорности относительно требований залогодержателя. В случае отсутствия признака бесспорности нотариус отказывал в совершении исполнительской надписи.

В настоящее время в понятие "бесспорность задолженности" заложен несколько иной смысл, нежели ранее. Данный термин трактуется как представление нотариусу для оформления всего пакета документов, необходимых для совершения исполнительской надписи по конкретному виду взыскания. Возражения должника против взыскания не заслушиваются и не учитываются. Ему лишь было предоставлено право обжаловать совершенное нотариальное действие в судебном порядке.

В соответствии со [ст. 91.1 Основ](#) нотариус совершает исполнительскую надпись на основании заявления в письменной форме взыскателя при условии представления документов, предусмотренных [ст. 90 Основ](#), расчета задолженности по денежным обязательствам, подписанного взыскателем, с указанием платежных реквизитов счета взыскателя, копии уведомления о наличии задолженности, направленного взыскателем должнику не менее чем за 14 дней до обращения к нотариусу за совершением исполнительской надписи, документа, подтверждающего направление указанного уведомления.

В случае если исполнение обязательства зависит от наступления срока или выполнения условий, нотариусу представляются документы, подтверждающие наступление сроков или выполнение условий исполнения обязательства.

Согласно [ст. 91.2 Основ](#) о совершенной исполнительской надписи нотариус направляет извещение должнику в течение трех рабочих дней после ее совершения.

Исполнительская надпись должна содержать ([ст. 92 Основ](#)):

- 1) место совершения исполнительской надписи;
- 2) дату (год, месяц, число) совершения исполнительской надписи;
- 3) фамилию, имя и отчество (при наличии), должность нотариуса, совершившего исполнительскую надпись, и наименование государственной нотариальной конторы или нотариального округа;
- 4) сведения о взыскателе - юридическом лице: полное наименование, место нахождения, фактический адрес (если он известен), основной государственный регистрационный номер, дату государственной регистрации в качестве юридического лица, идентификационный номер налогоплательщика; сведения о взыскателе - физическом лице: фамилию, имя и отчество (при наличии), место жительства или место пребывания;
- 5) сведения о должнике - юридическом лице: полное наименование, место нахождения, фактический адрес (если он известен), основной государственный регистрационный номер, дату государственной регистрации в качестве юридического лица, идентификационный номер налогоплательщика; сведения о должнике - физическом лице: фамилию, имя и отчество (при наличии), а также при наличии сведений, содержащихся в документах, представленных нотариусу, паспортные данные, адрес, дату и место рождения, место работы, а для должника, являющегося индивидуальным предпринимателем, дату и место его государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя, идентификационный номер налогоплательщика;
- 6) обозначение срока, за который производится взыскание;
- 7) сведения о подлежащем истребованию имуществе и его идентифицирующих признаках или сумму, подлежащую взысканию, в том числе сумму неустойки (за исключением суммы неустойки по кредитным договорам), процентов в случае, если их начисление предусмотрено договором, а также сумму расходов, понесенных взыскателем в связи с совершением исполнительской надписи;
- 8) номер, под которым исполнительская надпись зарегистрирована в реестре;
- 9) обозначение суммы нотариального тарифа, уплаченного взыскателем;
- 10) подпись нотариуса, совершившего исполнительскую надпись;
- 11) печать нотариуса.

Исполнительская надпись об обращении взыскания на заложенное имущество должна содержать также указание на заложенное имущество, на которое обращается взыскание, и начальную продажную цену такого имущества.

§ 2. Особенности совершения отдельных видов исполнительских надписей

1. Совершение исполнительной надписи о взыскании задолженности по договору проката. Договор проката является возмездным договором, поскольку имущество передается во владение и пользование арендатору за плату. В отличие от общих установлений об арендной плате, содержащихся в [ст. 614](#) ГК РФ, для данного договора предусмотрена арендная плата в твердой сумме платежей, т.е. в денежной форме. Платежи могут вноситься периодически или одновременно. Это зависит от сроков договора проката, от вида арендованного имущества и от существа обязательства. Так, если имущество арендуется на короткий срок, возможен единовременный платеж.

Неисполнение или ненадлежащее исполнение арендатором обязанности по внесению арендной платы дает возможность арендодателю взыскать задолженность в бесспорном порядке на основании исполнительной надписи нотариуса. [Статья 630](#) ГК РФ наделяет арендодателя правом обратиться к нотариусу, минуя судебную процедуру. Содержание исполнительной надписи при этом сводится к указанию о взыскании с арендатора-должника в пользу арендодателя суммы задолженности по арендной плате за пользование имуществом. Взыскание при этом процентов, пени и т.п. действующим законодательством не предусмотрено.

Исполнительная надпись совершается на основании документов, устанавливающих задолженность граждан по оплате пользования предоставленными им предметами домашнего обихода, музыкальными инструментами, спортивным инвентарем и другим имуществом личного пользования (бытовой прокат).

Для получения исполнительной надписи нотариусу представляется договор бытового проката.

2. Совершение исполнительных надписей об обращении взыскания на заложенное в ломбард имущество. Порядок обращения взыскания на заложенное в ломбард имущество регламентирован [ст. ст. 10 - 12](#) Федерального закона от 19 июля 2007 г. N 196-ФЗ "О ломбардах" (с изменениями и дополнениями). Если заем не был погашен заемщиком в срок, установленный договором займа, ломбард не вправе обратиться взыскание на заложенную вещь в течение льготного месячного срока. Днем начала течения льготного месячного срока считается день, следующий за днем возврата займа, указанным в залоговом билете. В течение льготного месячного срока и далее вплоть до дня реализации заложенной вещи ломбард не вправе увеличивать процентную ставку по займу, предусмотренную договором займа, ухудшать условия хранения заложенной вещи, а также взимать плату за ее хранение.

Если сданная на хранение вещь не востребована поклажедателем в срок, установленный договором хранения, ломбард обязан осуществлять ее хранение в течение льготного двухмесячного срока.

Днем начала течения льготного двухмесячного срока считается день, следующий за днем окончания срока хранения, указанного в сохранный квитанции.

В течение льготного двухмесячного срока, а также срока дальнейшего хранения вплоть до реализации сданной на хранение вещи ломбард не вправе ухудшать условия хранения такой вещи. За хранение вещи в указанный период взимается соразмерное вознаграждение.

По истечении указанного льготного срока в случае, если заемщик не исполнил обязательство, предусмотренное договором займа, или поклажедатель не востребовал сданную на хранение вещь, такая вещь считается невостребованной.

Ломбард вправе обратиться взыскание на невостребованные вещи.

Обращение взыскания на невостребованные вещи осуществляется в бесспорном порядке на основании исполнительной надписи нотариуса. Договором займа может быть предусмотрена возможность обращения взыскания на невостребованные вещи без совершения исполнительной надписи нотариуса.

Заемщик или поклажедатель в любое время до продажи невостребованной вещи вправе прекратить обращение на нее взыскания, исполнив свои обязательства перед ломбардом, определяемые в соответствии с **Федеральным законом N 196-ФЗ**.

3. Совершение исполнительных надписей в случае неисполнения залогодателем соглашения об обращении взыскания на заложенное имущество во внесудебном порядке. Основопологающей правовой нормой, регламентирующей порядок обращения взыскания на заложенное имущество, является [ст. 349](#) ГК РФ. В 2014 - 2015 гг. в законодательство внесены изменения, существенно изменившие механизм регулирования залоговых правоотношений путем расширения внесудебного обращения взыскания на заложенное имущество и увеличения способов его реализации.

В качестве основного правила требования залогодержателя (кредитора) по-прежнему удовлетворяются из стоимости заложенного имущества по решению суда, но соглашением залогодателя и залогодержателя не предусмотрен внесудебный порядок обращения взыскания на заложенное имущество.

Если соглашением сторон предусмотрен внесудебный порядок обращения взыскания на заложенное имущество, залогодержатель вправе предъявить в суд требование об обращении взыскания на заложенное имущество. В этом случае дополнительные расходы, связанные с обращением взыскания на заложенное имущество в судебном порядке, возлагаются на залогодержателя, если он не докажет, что обращение взыскания на предмет залога или реализация предмета залога в соответствии с соглашением о внесудебном порядке обращения взыскания не были осуществлены в связи с действиями залогодателя или третьих лиц.

Удовлетворение требования залогодержателя за счет заложенного имущества без обращения в суд (во внесудебном порядке) допускается на основании соглашения залогодателя с залогодержателем, если иное не предусмотрено законом.

Взыскание на предмет залога может быть обращено только по решению суда в случаях, если:

- предметом залога является единственное жилое помещение, принадлежащее на праве собственности гражданину, за исключением случаев заключения после возникновения оснований для обращения взыскания соглашения об обращении взыскания во внесудебном порядке;

- предметом залога является имущество, имеющее значительную историческую, художественную или иную культурную ценность для общества;

- залогодатель - физическое лицо в установленном порядке признан безвестно отсутствующим;

- заложенное имущество является предметом предшествующего и последующего залогов, при которых применяются разный порядок обращения взыскания на предмет залога или разные способы реализации заложенного имущества, если соглашением между предшествующим и последующим залогодержателями не предусмотрено иное;

- имущество заложено в обеспечение исполнения разных обязательств нескольким залогодержателям, за исключением случая, когда соглашением всех созалогодержателей с залогодателем предусмотрен внесудебный порядок обращения взыскания.

Законом могут быть предусмотрены иные случаи, в которых обращение взыскания на заложенное имущество во внесудебном порядке не допускается.

Соглашения, заключенные с нарушением указанных требований, ничтожны.

В отношении заложенного недвижимого имущества законодательством расширен перечень случаев, когда обращение взыскания на заложенное имущество осуществляется только по решению суда (**п. 5 ст. 55** Федерального закона от 16 июля 1998 г. N 102-ФЗ "Об ипотеке (залоге недвижимости)" (с изменениями и дополнениями)). Удовлетворение требований залогодержателя во внесудебном порядке не допускается, если:

1) предметом ипотеки является жилое помещение, принадлежащее на праве собственности физическому лицу;

2) залогодатель - физическое лицо в установленном порядке признан безвестно отсутствующим;

3) заложенное имущество является предметом предшествующей и последующей ипотек, при которых применяются разный порядок обращения взыскания на предмет ипотеки или разные способы реализации заложенного имущества;

4) имущество заложено в обеспечение исполнения разных обязательств нескольким созалогодержателям;

5) предметом ипотеки является земельный участок из состава земель сельскохозяйственного назначения, на который распространяется действие Федерального закона от 24 июля 2002 г. N 101-ФЗ "Об обороте земель сельскохозяйственного назначения" и на котором отсутствуют здание, строение, сооружение;

6) предметом ипотеки является земельный участок из состава земель сельскохозяйственного назначения, предоставленный гражданину для индивидуального жилищного строительства, ведения личного подсобного хозяйства, дачного хозяйства, садоводства, животноводства или огородничества, а также здания, строения, сооружения, находящиеся на данном земельном участке;

7) предметом ипотеки являются земельные участки, находящиеся в муниципальной собственности, и земельные участки, государственная собственность на которые не разграничена, если такие земельные участки предназначены для жилищного строительства или для комплексного освоения в целях жилищного строительства и передаются в обеспечение возврата кредита, предоставленного кредитной организацией на обустройство данных земельных участков посредством строительства объектов инженерной инфраструктуры, и на которых отсутствуют здания, строения, сооружения;

8) предметом ипотеки является имущество, находящееся в государственной или муниципальной собственности;

9) право залогодателя на заложенное имущество не зарегистрировано в ЕГРН;

10) предметом ипотеки является имущество, имеющее значительную историческую, художественную или иную культурную ценность для общества.

В указанных случаях взыскание на заложенное имущество обращается по решению суда.

Стороны вправе включить условие о внесудебном порядке обращения взыскания в договор залога или ипотеки.

Соглашение об обращении взыскания во внесудебном порядке на заложенное имущество должно быть заключено в той же форме, что и договор залога этого имущества.

Обращение взыскания на предмет залога по исполнительной надписи нотариуса без обращения в суд допускается в порядке, установленном законодательством о нотариате и законодательством Российской Федерации об исполнительном производстве, в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения должником обеспеченного залогом обязательства, если договор залога, содержащий условие об обращении взыскания на заложенное имущество во внесудебном порядке, удостоверен нотариально.

Соглашение об обращении взыскания на заложенное имущество во внесудебном порядке должно содержать указание на один способ или несколько способов реализации заложенного имущества, предусмотренных ГК РФ, а также стоимость (начальную продажную цену) заложенного имущества или порядок ее определения.

В случае если соглашение об обращении взыскания на заложенное имущество предусматривает несколько способов реализации заложенного имущества, право выбора способа реализации принадлежит залогодержателю при условии, что соглашением не предусмотрено иное.

Соглашение об обращении взыскания на заложенное имущество во внесудебном порядке может быть включено уже в договор о залоге. Соглашение об обращении взыскания на заложенное недвижимое имущество во внесудебном порядке может быть включено в договор об ипотеке. Если в договоре такое условие отсутствует, соглашение об обращении взыскания на заложенное имущество во внесудебном порядке может быть заключено в любое время. Сторонами соглашения могут быть любые лица - субъекты гражданско-правовых отношений (юридические лица, индивидуальные предприниматели, физические лица и т.п.).

На основании [ст. 350.1](#) ГК РФ в случае, если взыскание на заложенное имущество обращается во внесудебном порядке, его реализация осуществляется посредством продажи с торгов, проводимых в соответствии с правилами, предусмотренными [Кодексом](#) или соглашением между залогодателем и залогодержателем.

Если залогодателем является лицо, осуществляющее предпринимательскую деятельность, соглашением между залогодателем и залогодержателем может быть также предусмотрено, что реализация заложенного имущества осуществляется путем:

- оставления залогодержателем предмета залога за собой, в том числе посредством поступления предмета залога в собственность залогодержателя, по цене и на иных условиях, которые определены указанным соглашением, но не ниже рыночной стоимости;

- продажи предмета залога залогодержателем другому лицу по цене не ниже рыночной стоимости с удержанием из вырученных денег суммы обеспеченного залогом обязательства.

В случае если стоимость оставляемого за залогодержателем или отчуждаемого третьему лицу имущества превышает размер неисполненного обязательства, обеспеченного залогом, разница подлежит выплате залогодателю.

Если при обращении взыскания на заложенное имущество во внесудебном порядке доказано нарушение прав залогодателя или наличие существенного риска такого нарушения, суд может прекратить по требованию залогодателя обращение взыскания на предмет залога во внесудебном порядке и вынести решение об обращении взыскания на предмет залога путем продажи заложенного имущества с публичных торгов ([ст. 350](#)).

В целях реализации заложенного имущества залогодержатель вправе совершать необходимые для этого сделки, а также требовать передачи ему заложенного имущества залогодателем.

Если заложенная движимая вещь, оставленная у залогодателя, передана им во владение или в пользование третьему лицу, залогодержатель вправе потребовать от этого лица передачи ему предмета залога.

В случае отказа передать залогодержателю заложенное имущество для целей его реализации предмет залога может быть изъят и передан залогодержателю по исполнительной надписи нотариуса в соответствии с законодательством о нотариате.

Если в соответствии с условиями соглашения залогодателя с залогодержателем реализация заложенного имущества, не относящегося к недвижимым вещам, осуществляется путем продажи залогодержателем этого имущества другому лицу, залогодержатель обязан направить залогодателю заключенный с таким лицом договор купли-продажи.

В соответствии с [п. 1 ст. 55](#) Федерального закона N 102-ФЗ (с изменениями и дополнениями) удовлетворение требований залогодержателя за счет имущества, заложенного по договору об ипотеке, во внесудебном порядке допускается в случае, если это предусмотрено договором об ипотеке либо договором, влекущим за собой возникновение ипотеки в силу закона, или, если права залогодержателя удостоверены закладной, закладной.

Обращение взыскания на предмет ипотеки во внесудебном порядке по исполнительной надписи нотариуса допускается на основании нотариально удостоверенного договора об ипотеке или нотариально удостоверенного договора, влекущего за собой возникновение ипотеки в силу закона, либо закладной, которые содержат условие об обращении взыскания на заложенное имущество во внесудебном порядке.

Если права залогодержателя удостоверены закладной, удовлетворение требований залогодержателя за счет имущества, заложенного по договору об ипотеке, во внесудебном порядке по исполнительной надписи нотариуса допускается, если условие об обращении взыскания во внесудебном порядке содержится как в закладной, так и в договоре об ипотеке или договоре, влекущем за собой возникновение ипотеки в силу закона, на основании которых выдается закладная. Такие договоры должны быть нотариально удостоверены.

Реализация заложенного имущества, на которое обращено взыскание во внесудебном порядке,

осуществляется путем продажи с публичных торгов, если иное не установлено указанным законом.

В случае если договор об ипотеке предусматривает условие об обращении взыскания на заложенное имущество во внесудебном порядке и сторонами договора являются юридическое лицо и (или) индивидуальный предприниматель, в обеспечение обязательств, связанных с предпринимательской деятельностью, одним из способов реализации предмета ипотеки может быть оставление залогодержателем заложенного имущества за собой.

К отношениям сторон по оставлению залогодержателем за собой заложенного имущества применяются правила гражданского законодательства о купле-продаже, если иное не вытекает из характера правоотношений.

При обращении взыскания на заложенное имущество оно оставляется залогодержателем за собой с зачетом в счет покупной цены требований залогодержателя к должнику, обеспеченных ипотекой, по цене, равной рыночной стоимости такого имущества, определенной в порядке, установленном законодательством Российской Федерации об оценочной деятельности.

В случае если заинтересованное лицо не согласно с проведенной оценкой заложенного имущества, это лицо вправе требовать от залогодержателя возмещения убытков, причиненных реализацией заложенного имущества, по цене, указанной в отчете об оценке.

Совершение регистрационных действий по внесению записей в ЕГРН в порядке, установленном Федеральным **законом** "О государственной регистрации недвижимости" в отношении предмета ипотеки, на который обращено взыскание во внесудебном порядке, допускается на основании исполнительной надписи нотариуса в порядке, установленном Федеральным **законом** "О государственной регистрации недвижимости".

Если собственником закладываемого имущества является несовершеннолетний гражданин, то в соответствии с **п. 3 ст. 37** ГК РФ опекун не вправе без предварительного разрешения органа опеки и попечительства совершать, а попечитель - давать согласие на совершение сделки.

В настоящее время законодательство не содержит требований к существенным условиям соглашения об удовлетворении требования залогодержателя за счет заложенного недвижимого имущества во внесудебном порядке.

По нашему мнению, в нем целесообразно отразить следующие условия:

1) название заложенного по договору об ипотеке имущества, за счет которого удовлетворяются требования залогодержателя, начальную продажную цену или порядок ее определения;

2) суммы, подлежащие уплате залогодержателю должником на основании обеспеченного ипотекой обязательства и договора об ипотеке, а если залогодателем является третье лицо, также и залогодателем;

3) способ реализации заложенного имущества либо условие о его приобретении залогодержателем;

4) известные сторонам на момент заключения соглашения предшествующие и последующие ипотеки данного имущества и имеющиеся в отношении этого имущества у третьих лиц вещные права и права пользования.

К соглашению о приобретении заложенного имущества залогодержателем применяются правила гражданского законодательства Российской Федерации о договоре купли-продажи, а в случае приобретения имущества залогодержателем для третьих лиц - также и о договоре комиссии.

Взыскание задолженности и обращение взыскания на заложенное имущество по исполнительной надписи нотариуса в случаях, если такое взыскание допускается в соответствии с законодательством Российской Федерации, производятся на основании следующих документов (**ст. 94.1** Основ):

1) договора, обязательства по которому обеспечены залогом;

2) нотариально удостоверенного договора о залоге или нотариально удостоверенного договора, влекущего за собой возникновение залога, в том числе ипотеки, в силу закона, которые содержат условие о возможности обращения взыскания на заложенное имущество во внесудебном порядке (нотариально удостоверенного договора, обязательства по которому обеспечены залогом, или нотариально удостоверенного договора о залоге и нотариально удостоверенного соглашения об обращении взыскания на заложенное имущество во внесудебном порядке), и (или) если права залогодержателя по обеспеченному данной ипотекой обязательству и по договору об ипотеке удостоверены закладной, закладная;

3) расчета задолженности должника, подписанного залогодержателем и содержащего обязательно также информацию о суммах и датах получения исполнения в счет погашения обязательств должника по соответствующему договору;

4) заявления залогодержателя о начальной продажной цене (цене реализации) или в установленных федеральным законом случаях отчета об оценке заложенного имущества.

Подлинники представленных документов возвращаются залогодержателю. Расчет задолженности, выписки из Единого государственного реестра недвижимости, Единого государственного реестра прав на воздушные суда, реестра судов Российской Федерации или судебной книги, отчет об оценке заложенного имущества (заявление залогодержателя об установлении в качестве начальной продажной цены (цены реализации) величины оценки предмета залога, определенной в договоре о залоге), а также нотариально засвидетельствованные в нотариальном порядке копии иных представленных документов подлежат хранению в

делах нотариальной конторы.

В случае если права залогодержателя по обеспеченному данной ипотекой обязательству удостоверены закладной, залогодержатель представляет нотариусу нотариально удостоверенный договор об ипотеке, содержащий условие о возможности обращения взыскания на заложенное имущество во внесудебном порядке, либо нотариально удостоверенный договор, влекущий за собой возникновение ипотеки в силу закона и содержащий условие о возможности обращения взыскания на заложенное имущество во внесудебном порядке. В случае если у залогодержателя такие договоры отсутствуют, нотариус запрашивает у органа, осуществляющего государственный кадастровый учет и государственную регистрацию прав, заверенную этим органом копию соответствующего договора.

При взыскании задолженности и обращении взыскания на заложенное имущество по исполнительной надписи нотариуса в случаях, если права залогодержателя удостоверены закладной, нотариус устанавливает залогодержателя (владельца закладной) в порядке, установленном ГК РФ и Федеральным [законом](#) N 102-ФЗ.

В соответствии со [ст. 94.2](#) Основ при совершении исполнительной надписи на договоре о залоге или закладной либо на договоре, влекущем за собой возникновение ипотеки в силу закона, нотариус должен совершить нотариальное действие, а именно предложить залогодателю или должнику по обязательству, обеспеченному залогом, в случае, если залогодатель не является должником, исполнить обеспеченное залогом обязательство, направив уведомление по адресу, указанному в договоре о залоге или в договоре, обязательства по которому обеспечены залогом (а также по адресу электронной почты в случае его указания в договоре о залоге), и предоставив ему семидневный срок с даты получения залогодателем указанного предложения для исполнения своих обязательств.

Предложение исполнить обеспеченное залогом обязательство должно содержать сведения:

- 1) об обязательстве, обеспеченном залогом;
- 2) договоре о залоге (если залог возник на основании договора о залоге);
- 3) заложенном имуществе, за счет которого требования залогодержателя подлежат удовлетворению;
- 4) способах реализации заложенного имущества, предусмотренных соглашением сторон или федеральным законом;
- 5) цене или начальной продажной цене заложенного имущества, за исключением сведений о реализации ценных бумаг на организованном рынке ценных бумаг;
- 6) совершении нотариусом исполнительной надписи на договоре о залоге или закладной в случае неполучения нотариусом подтверждения исполнения залогодателем своих обязательств.

Предложение исполнить обеспеченное залогом обязательство должно содержать также требование об исполнении обеспеченного залогом обязательства и извещении нотариуса о произведенном исполнении, предупреждение об обращении взыскания на предмет залога в случае неисполнения указанного обязательства и для оплаты реквизиты залогодержателя или нотариуса при исполнении обеспеченного залогом обязательства в депозит нотариуса.

К предложению исполнить обеспеченное залогом обязательство прилагается копия расчета задолженности должника, подписанного залогодержателем и обязательно содержащего информацию о суммах и датах получения исполнения в счет погашения обязательств должника по соответствующему договору.

Направление уведомлений и иных документов осуществляется в порядке, установленном законодательством Российской Федерации о залоге для направления уведомлений залогодателю, должнику по обязательству, обеспеченному залогом.

Форма вышеуказанного уведомления устанавливается Министерством юстиции РФ.

Исполнительная надпись должна содержать общие сведения, предусмотренные [ст. 92](#) Основ (сведения о нотариусе, информацию о взыскателе и должнике, обозначение подлежащей взысканию суммы, данные о времени совершения нотариального действия и т.п.).

Помимо упомянутых общих требований, исполнительная надпись об обращении взыскания на заложенное имущество должна содержать также указание на заложенное имущество, на которое обращается взыскание, и начальную продажную цену такого имущества.

Нотариус совершает исполнительную надпись на договоре о залоге в случае, если залогодатель в течение 14 дней с даты, когда залогодатель считается получившим направленное в его адрес предложение исполнить обеспеченное залогом обязательство, не представил:

- 1) документы, подтверждающие факт исполнения обеспеченного залогом обязательства, отсутствия оснований для обращения взысканий на заложенное имущество или наличия оснований, по которым обращение взыскания не допускается;
- 2) доказательства, подтверждающие принятие судом, арбитражным судом обеспечительных мер в отношении заложенного имущества.

Если представленные залогодателем документы подтверждают исполнение только части обеспеченного залогом обязательства, нотариус совершает исполнительную надпись на неисполненную часть обеспеченного залогом обязательства, за исключением случаев наличия оснований для отказа в совершении исполнительной

надписи.

В случае отмены судом обеспечительных мер нотариус по заявлению залогодержателя направляет залогодателю предложение исполнить обеспеченное залогом обязательство в порядке, установленном [ст. 94.2 Основ](#). При необходимости залогодержатель представляет нотариусу уточненный расчет задолженности.

Действия нотариуса могут быть оспорены заинтересованными лицами. Оспаривание действий нотариуса не приостанавливает обращение взыскания на заложенное имущество и его реализацию.

Раздел VI. НОТАРИАТ В МЕЖДУНАРОДНОМ ГРАЖДАНСКОМ ОБОРОТЕ

Глава 16. СОВЕРШЕНИЕ НОТАРИАЛЬНЫХ ДЕЙСТВИЙ С ИНОСТРАННЫМ ЭЛЕМЕНТОМ

§ 1. Основные мировые системы нотариата

Эволюция нотариата в мире в целом производна от развития правовых систем. Поэтому, несмотря на значительное разнообразие конкретных типов нотариата, все они могут быть классифицированы в рамках известных правовых систем, прежде всего романо-германской и англосаксонской, основанных соответственно на традициях гражданского или общего права <1>. Специфика организации национальных нотариатов, объем и содержание нотариальных функций напрямую связаны с особенностями функционирования названных правовых моделей.

<1> См. подробнее: Давид Р., Жоффре-Спинози К. Основные правовые системы современности. М., 1999; Леже Р. Великие правовые системы современности: сравнительно-правовой подход. М.: Волтерс Клувер, 2009.

1. Нотариат латинского типа. Нотариат латинского (свободного) типа сформировался в результате длительной эволюции правовых идей в странах романо-германской правовой системы. Их внутреннее право изначально строилось на адаптации римского права и основывается на общих цивилистических правовых концепциях. Благодаря этой общности организации нотариата и порядок осуществления нотариусами своих полномочий в этих странах обладают существенным сходством. В частности, среди основных системных признаков, которые характеризуют нотариат латинского типа, можно назвать следующие:

- во-первых, это получение полномочий нотариусом от государства и их реализация от его имени и под его контролем (концепция т.н. делегируемых полномочий - публично-правовой аспект);
- во-вторых, это самостоятельное, за свой счет и под свою ответственность осуществление профессиональной деятельности нотариусом (частноправовой аспект);
- в-третьих, основная функция нотариуса заключается в придании частным соглашениям аутентичного, достоверного характера, особой доказательственной и исполнительной силы и в защите публичного интереса (законности);
- в-четвертых, за совершение нотариальных актов нотариус получает тариф, размер и порядок уплаты которого, как правило, устанавливаются государством; нотариальный тариф выступает одновременно источником для самофинансирования нотариальной деятельности и базой для имущественной ответственности нотариуса за свои ошибки;
- в-пятых, нотариусы объединяются в коллективные органы - нотариальные палаты, выполняющие административные и контрольные функции; членство нотариусов в палатах обязательно.

Первым законодательным актом, сформулировавшим признаки свободного нотариата, был Закон вантоза, принятый во Франции в начале XIX в. (17 марта 1803 г.). Этот Закон оказал значительное влияние на развитие нотариата в Европе и мире <1>. Впоследствии под влиянием Испании латинский нотариат распространился также в странах Южной и Центральной Америки, а Франция и Бельгия способствовали его появлению в своих колониях в Африке (страны Магриба, Бельгийский Конго, Южная Африка), Азии (Вьетнам), Америке (Квебек, Луизиана). За последние годы в результате кардинальных экономических и правовых преобразований модель латинского нотариата была воспринята в странах Восточной и Центральной Европы, ряде государств Юго-Восточной Азии и Китае.

<1> См. обзор Закона вантоза и его влияния на формирование национальных нотариатов в мире: Destin d'une loi, Loi du 25 Ventôse An XI, Statut du notariat // Par le Conseil supérieur du notariat et l'Institut international d'histoire du notariat, Clermont-Ferrand, Éd. de Bussac, 2003.

Важно обратить внимание на то, что граница между публично-правовым и частноправовым аспектами в

организации и деятельности нотариата подвижна и меняется в зависимости от господствующей в праве идеологии. Исторически уже более двух столетий идет борьба между двумя парадигмами участия государства в гражданском обороте: 1) "больше государства" (государственники) и 2) "меньше государства" (либералы), от преобладания представителей которой в конкретный момент времени и зависит решение вопроса об организации нотариата и его компетенции. В крайнем выражении оба подхода негативны: первые стремятся "национализировать" нотариат, превратив нотариусов в чиновников, снижая тем самым их эффективность и клиентоориентированность, вторые - размыть нотариальную компетенцию, выведя нотариусов полностью на конкурентное поле с другими "частными" юридическими профессиями, ставя под сомнение их независимость и беспристрастность. Считается, что именно в двойственной природе нотариата и нотариального акта скрывается их сила и социальная значимость и именно эту двойственную природу наиболее сложно бывает объяснить власти и обществу. В целом установление разумного, справедливого баланса между публичным и частным в нотариальной профессии составляет одну из целей совершенствования нотариата в мире.

Несмотря на общие черты национальных нотариатов латинского типа, положение нотариуса в конкретных государствах различается. Творческая активность национального законодателя в разных странах довольно быстро привела к адаптации классической нотариальной модели к местным правовым традициям. В этом смысле универсальной модели, некоего "нотариата-космополита", не существует, а есть совокупность национальных нотариатов, обладающих как общими признаками, так и существенными различиями, которые в меру своего развития и возможностей пытаются взаимодействовать на международном уровне. Однако это не исключает возможной систематизации. Например, в Европе существует три основные модели латинского нотариата: немецкая, французская и смешанная <1>.

<1> См.: Мерлотти М. Единые стандарты нотариальной деятельности в Европе // Нотариальный вестник. 2003. N 1. С. 48 - 50.

А) Для **немецкой модели** характерна незначительная активность нотариуса на всех этапах нотариального производства. Его работа сводится к разработке соответствующего акта и его последующему удостоверению. Нотариус здесь не играет значительной роли при подготовке совершения нотариального действия: проведении консультаций, переговорах, получении необходимых документов и т.д. Как следствие, осуществление нотариальных функций носит здесь порой формализованный, инструктивный характер. В то же время этот формализм позволяет добиться большего единообразия в отношении используемых процедур и содержания получаемых документов, исключая возможность конкуренции между нотариусами. Российский нотариат ближе именно к немецкой модели.

Б) **Французская модель**, напротив, предполагает инициативность самого нотариуса с момента обращения к нему заинтересованного лица. Нотариус и его многочисленные помощники полностью берут на себя все заботы клиентов, начиная от сбора необходимых документов, проведения переговоров с другими заинтересованными лицами, составления и удостоверения документа и заканчивая регистрацией нотариального акта в компетентных органах. Французская модель - это конвейер с индивидуальным подходом, где нотариус и работники нотариальной конторы обеспечивают получение желаемого клиентом правового результата. Естественно, что такой "гибкий" подход также не лишен недостатков. Игнорирование формализма порой занижает здесь публично-правовую составляющую нотариальной профессии.

В) **Смешанная модель** сочетает в различных пропорциях элементы обеих вышеназванных систем <1>. Она существует в целом ряде европейских государств, например Испании, Нидерландах, Швейцарии и ряде других.

<1> В чистом виде эти системы не существуют даже в Германии или во Франции. Их выделение - абстракция, позволяющая на противопоставлении сравнить две возможные модели регулирования нотариата.

Необходимо отметить, что с развитием и массовым распространением в юридической практике информационных систем обмена данных между государством и нотариусами функциональная роль последних становится все более единообразной. В рамках систем электронного правительства нотариальные конторы начинают выполнять функции так называемых передних офисов многих государственных органов. Отсюда реализация в праве отдельных стран таких парадоксальных на первый взгляд идей, как участие нотариусов в регистрации и расторжении браков, других актов гражданского состояния, регистрации прав на недвижимое имущество или ряд других <1>.

<1> См. подробнее: Медведев И.Г. Некоторые тенденции эволюции нотариата и нотариальной формы в мире // Нотариальный вестник. 2014. N 5. С. 47 и след.

Нотариат свободного типа функционирует во всех странах Европейского союза, за исключением Дании,

государств Северной Европы, а также Великобритании <1>.

<1> См.: Пиепу Ж.-Ф., Яр Ж. Профессиональное нотариальное право. М.: Юрист, 2001. С. 209.

В разных странах мира статус нотариуса также различен.

Обычно латинский нотариус осуществляет свои функции в рамках свободной юридической профессии. Но, например, на Кубе или в отдельных швейцарских кантонах они государственные служащие. В основном нотариусы назначаются государством и не могут отчуждать свою должность или передавать ее по наследству, за исключением Франции. Доступ к профессии нотариуса во всех странах обусловлен дополнительными, повышенными по сравнению с другими юридическими профессиями требованиями. Помимо обязательного получения юридического образования сроком от 3 до 5 лет в зависимости от страны, общераспространенным требованием для кандидата на должность нотариуса является прохождение специализированной стажировки длительностью от 1 до 3 лет. В некоторых странах (Испания, Италия, Греция, Португалия) для занятия должности нотариуса требуется еще прохождение общенационального конкурса.

В подавляющем большинстве государств латинского нотариата нотариусы объединены в региональные нотариальные палаты. Нередко также существование национального органа нотариата, создание которого может предусматриваться законом (Италия, Франция) или происходить по инициативе самих нотариусов (Бельгия, Нидерланды). Нотариусы могут осуществлять свои функции индивидуально или совместно. Совместное выполнение профессиональных функций возможно во Франции, Италии, Нидерландах, а также Испании, но исключительно в форме простого товарищества.

Обязательная компетенция нотариуса в большинстве стран классического нотариата касается удостоверения договоров купли-продажи недвижимого имущества, договоров займа, обеспеченного залогом недвижимости (ипотекой), брачных контрактов, дарения. Заявление о принятии наследства требует участия нотариуса в Испании, Италии и Нидерландах. Для учреждения хозяйственного общества в большинстве стран Европы, кроме Франции, закон также требует обязательное участие нотариуса. Так или иначе в правовых системах, основанных на цивилистических традициях, нотариус выступает в качестве своеобразного "судьи договора" *ex ante*, иные же сферы компетенции носят вторичный характер.

Реальная роль нотариата в различных странах неодинакова. Так, в Испании нотариусами работают юристы высокого класса, нередко преподающие в университетах, но разработкой договоров и выполнением сопутствующих формальностей заняты в основном адвокаты. В Греции роль нотариуса сводится к удостоверительной функции. В некоторых странах нотариусы выполняют также несвойственные им функции. Так, во Франции и в некоторой степени Бельгии нотариус может проводить экспертизы, выступать посредником при продаже недвижимости. В ряде земель Германии и отдельных кантонах Швейцарии возможно совмещение должностей нотариуса и адвоката.

Наличие общих принципов организации и деятельности нотариатов различных стран позволило создать на международном уровне специальную организацию нотариата: Международный союз нотариата (International Union of Notaries) (МСН) <1>.

<1> См. официальный сайт МСН: www.uinl.org.

МСН - это неправительственная организация, объединяющая страны с нотариальной системой латинского типа. Задачи союза заключаются в поддержке, координации и развитии нотариальной деятельности на международном уровне. На основе близкого сотрудничества между национальными нотариатами он должен обеспечивать независимость и высокое значение нотариата и нотариального акта в целях наилучшей защиты прав отдельных лиц и общества в целом.

Решение о создании МСН было принято на I Международном конгрессе латинского нотариата в Буэнос-Айресе 2 октября 1948 г. по инициативе аргентинского нотариуса Хосе Андриана Негри. Окончательно данное решение было ратифицировано уже на II Международном конгрессе в Мадриде в 1950 г.

На сегодняшний день МСН объединяет 86 государств и других участников с четырех континентов, проводя довольно активную политику на расширение. Штаб-квартира организации и ее административный секретариат находятся в Риме, включая также специфическое информационное подразделение (Permanent notarial office of international exchange - ONPI) в Буэнос-Айресе <1>.

<1> См. официальный сайт подразделения: www.onpi.org.ar.

Наиболее важные проблемы, общие для большинства национальных нотариатов, обсуждаются на проходящих раз в три года международных конгрессах союза <1>. Согласно последней версии устава в редакции 2007 г. <2> текущую деятельность МСН определяют его органы, включая Ассамблею нотариатов-членов, Президента, Руководящий совет, Генеральный совет и Наблюдательный финансовый совет.

<1> См. дополнительно: Медведев И.Г. Современный латинский нотариат: обзор решений последних Международных конгрессов МСЛН // Нотариальный вестник. 2003. N 2. С. 49 и след.
<2> См.: Медведев И.Г. Новая редакция Устава Международного союза нотариата // Нотариальный вестник. 2008. N 5. С. 39 и след.

Кроме того, в МСН созданы и функционируют различные комиссии и рабочие группы для обобщения и развития best practices по различным вопросам организации и деятельности нотариата. Это четыре постоянно действующие континентальные комиссии, объединяющие по региональному признаку нотариаты Африки, Америки, Азии и Европы, а также создаваемые в зависимости от актуальной повестки тематические комиссии и группы, например: по правам человека, нотариальной этике, международному сотрудничеству, социальной защите и т.д.

Для практического сопровождения трансграничной деятельности нотариусов с 2011 г. в рамках МСН функционирует Международная нотариальная сеть (Worldwide Notarial Network - WNN) - параллельная межгосударственная система оказания правовой помощи между нотариатами - участниками союза <1>.

<1> См.: Медведев И.Г. Новые возможности оказания правовой помощи по делам с иностранным элементом при осуществлении нотариальной деятельности: Международная нотариальная сеть // Первый пермский правовой портал, <http://territoriaprava.ru/topics/22412> (дата обращения: 13.11.2016).

По очевидным причинам наиболее сильны интеграционные процессы в европейском нотариате в рамках ЕС. Это, в частности, вызвало необходимость создания дополнительных наднациональных структур для формирования и представительства общих интересов профессии перед европейскими инстанциями. Так возник Совет нотариатов Евросоюза (Council of the Notariats of the European Union - CNUE), объединивший 22 европейских нотариата латинского типа со штаб-квартирой в Брюсселе <1>. Помимо активной лоббистской деятельности, в рамках данной организации реализуются серьезные научно-практические и социальные проекты <2>.

<1> См. официальный сайт организации: <http://www.cnue.eu/>.

<2> См., например, правовые информационные базы, созданные и поддерживаемые советом: "Наследство в Европе": <http://successions-europe.eu/>; "Пары в Европе": <http://www.coupleseurope.eu/>; "Приобретение недвижимости в Европе": <http://www.jachetemonlogement.eu/>; "Защита лиц с ограниченными возможностями в Европе": <http://the-vulnerable.eu/>.

2. Нотариат в странах общего права. В силу исторически сложившихся причин основным доказательством в правовых системах стран common law являются показания свидетеля, а движущей силой права - судебный прецедент. Поэтому аутентичный акт и нотариат практически неизвестны, хотя в Англии и существует незначительное число нотариусов латинского типа, так называемых scrivener notaries, практикующих исключительно в Лондоне <1>, и около тысячи general notaries на остальной территории страны. Компетенция лондонских нотариусов специфична и касается в основном международных отношений в сфере недвижимости и корпоративного права.

<1> См., например: Society of Scrivener Notaries of London // <http://www.scriveners.org.uk/>.

В основном же традиционную правовую помощь частным лицам по составлению актов, даче консультаций, представительству по несложным делам в первой инстанции оказывают solicitor, которых насчитывалось 138 905 на сентябрь 2016 г. <1>. Солиситоры обычно работают в партнерствах, которые иногда достигают больших размеров и могут насчитывать до нескольких сотен партнеров с филиалами по всему миру. Представительством интересов сторон перед вышестоящими судами занимаются barrister, которые обычно специализируются на какой-то категории дел.

<1> Population of practising solicitors, from July 2009 to September 2016 // Solicitors Regulation Authority. 2016; http://www.sra.org.uk/sra/how-we-work/reports/data/population_solicitors.page (дата обращения: 13.11.2016).

В США балом правят адвокаты - lawyer. Количество адвокатов значительно: в 2016 г. <1> - 1 315 561, что в среднем один адвокат на 240 жителей. В некоторых городах США, например в Вашингтоне, на одного адвоката приходится всего 10 "мирных" жителей. Адвокаты в США также объединяются в партнерства, хотя большинство работают индивидуально или в небольших конторах по 3 - 5 компаньона.

<1> Historical Trend in Total National Lawyer Population 1878 - 2016 // American Bar Association. 2016; http://www.americanbar.org/content/dam/aba/administrative/market_re-search/total-national-lawyer-population-1878-2016.authcheckdam.pdf (дата обращения: 13.11.2016).

Повседневная юридическая жизнь в США характеризуется проведением множества судебных процессов <1>. Это объясняется в том числе порядком составления договоров. Каждая сторона пытается при помощи адвоката добиться максимума преимуществ, особо не заботясь о сбалансированности соглашения, учете интересов других лиц и общества. Подобная концепция неприемлема для классического нотариата, основная задача которого состоит в обеспечении правомерности и уравновешенности частных соглашений.

<1> Так, если в странах Европы, где функционирует нотариат латинского типа, количество споров из нотариально удостоверенных сделок составляет порядка 1 на 1 000, то в США эта цифра на порядок выше (Цит. по: Le notariat dans le monde, éd. Commission de coopération notariale internationale d'U.I.N.L, 2001. P. 3).

Американские нотариусы, так называемые public notary, занимаются в основном удостоверением копий документов и свидетельствованием действительности подписи или верности перевода. Их функции и организация не имеют ничего общего с нотариатом латинского типа. Для занятия "нотариальной" деятельностью достаточно приобрести соответствующую лицензию в администрации соответствующего штата (стоимость варьируется от 30 до 300 USD).

Однако в ряде штатов США (Луизиана, Техас, Флорида), а также в провинции Виктория в Австралии постепенно сформировалась новая категория юристов, так называемых "нотариусов гражданского права" (civil law notaries). Они функционируют на сходных с латинским нотариатом принципах, стремясь расширить свою компетенцию прежде всего в области договорного, семейного и корпоративного права, не ограничиваясь свидетельствованием элементарных юридических фактов.

§ 2. Общие правила совершения нотариальных действий с иностранным элементом

1. Роль нотариуса в международном гражданском обороте. Возвращение России в мировое экономическое пространство не прошло бесследно. Трансграничная коммерция, международное движение лиц и капиталов стало привычной чертой современного нам общества, даже несмотря на некоторые ограничения, возникающие на пути их развития в последнее время. Отношения, порождаемые мировыми процессами глобализации экономик, ставят перед национальным правом новые задачи и проблемы, требующие унифицированного и гармоничного подхода при их разрешении.

Нотариат, функционирующий во многих странах на основе единых принципов и стандартов, способен играть здесь позитивную роль <1>. Речь идет об участии нотариусов в регулировании частноправовых отношений с внешним, иностранным элементом. В последние годы количество таких дел в нотариальной практике стабильно растет. Причина этой тенденции очевидна и связана с увеличением деловых, личных, семейных и профессиональных контактов российских граждан и организаций с иностранными физическими и юридическими лицами. Особенностью отношений, возникающих на основе таких контактов, является наличие у них связи с различными правовыми порядками: российским и иностранным. Роль нотариуса заключается здесь в обеспечении адекватного ожиданиям сторон и в соответствии с применимыми нормами регулирования такой смешанной правовой ситуации в целях обеспечения действительности и эффективности приобретаемых прав и обязанностей вне зависимости от условий времени и места.

<1> По мнению ряда иностранных специалистов, нотариат является одним из наиболее приспособленных механизмов гражданского оборота, обеспечивающим справедливое сочетание частного и публичного интереса в таких традиционных для него сферах, как международное семейное право, международное наследственное право, международная защита несовершеннолетних и недееспособных лиц. См. в этом смысле: G. Droz, L'activité notariale internationale, Recueil des Cours de l'Académie de droit international de La Haye 2000, tome 280 (1999), n 56 et s. P. 65; I. Fadlallah, La vocation internationale de l'activité notariale, 71^e Congrès des notaires de France, Paris, 1974, Pratique du droit, Europe et marché commun, t. VI. P. 225.

В целом нотариусам надлежит приспособить свою деятельность к международным правовым ситуациям, которые в зависимости от времени возникновения связи с иностранным правовым порядком могут быть классифицированы на три вида.

Во-первых, это ситуации, изначально имеющие международный характер, связанные с правовыми порядками нескольких государств. Например, таковы широко распространенные смешанные браки, в которых супруги

обладают гражданством разных государств; наследование имущества, находящегося за рубежом или же оставшегося после смерти иностранного гражданина; ипотека, финансируемая иностранным банком, и т.д.

Во-вторых, это первоначально внутренние правоотношения, которые впоследствии приобретают международный характер. Яркой иллюстрацией подобных ситуаций является, например, режим имущественных отношений супругов в семьях беженцев или эмигрантов, для которых изменение в силу тех или иных обстоятельств места жительства в одной стране на место жительства в другой может повлечь также автоматическую трансформацию их имущественных отношений.

Наконец, в-третьих, нотариусу следует учитывать, что некоторые чисто внутренние правоотношения способны в будущем приобрести международный характер. При этом в отличие от ситуаций второго вида, которые уже имеют международный характер в силу прошлых связей с иностранным правопорядком, в данном случае нотариус учитывает перспективы развития ситуации, проектируя ее в будущее с целью обеспечить действительность и эффективность юридических действий, совершаемых заинтересованными лицами, или же в целях разъяснения сторонам тех юридических мер, которые необходимо будет предпринять в случае изменения фактических обстоятельств. Например, супруги, заключая брачный договор, или гражданин, совершая завещание, могут и не догадываться об их будущих последствиях на территории иностранных государств, где у них появятся имущественные активы или возникнут иные юридически значимые связи.

Обобщая диспозицию [п. 1 ст. 1186](#) ГК РФ, можно заключить, что связь конкретного правоотношения и опосредующего его нотариального действия с иностранным правопорядком может проистекать из следующих обстоятельств:

- наличия иностранного гражданства у физического лица или иностранного происхождения организации, участвующих в нотариальном действии;
- нахождения имущества, являющегося объектом нотариально удостоверяемой сделки, за рубежом;
- наступления правовых последствий совершаемого нотариального действия в иностранном государстве.

Как видно, в данном списке имеются как статические (гражданство физического лица; происхождение организации; местонахождение имущества), так и динамические элементы (место наступления правовых последствий) <1>. Довольно часто на практике целый ряд элементов правоотношения имеют связи с иностранным правопорядком.

<1> Данная классификация условна, так как такие статические элементы, как гражданство или местонахождение имущества, могут изменяться с течением времени. Очевидно, что нотариус должен также учитывать намерения сторон относительно изменения таких относительно стабильных элементов. Только таким образом возможно в максимальной степени обеспечить максимальную действительность и эффективность нотариальных актов в делах с иностранным элементом, а значит, обезопасить себя и заинтересованных лиц от возможных убытков.

Таким образом, целесообразно заранее позаботиться о международной стороне дела, которая может проявиться в отношениях сторон позднее. Для этого ему необходимо не только знать и правильно применять российские нормы международного частного права, но при необходимости - осведомиться также о содержании иностранного права, нормы которого могут быть применены к отношению с иностранным элементом.

В то же время правила совершения нотариальных действий едины и общеобязательны на всей территории Российской Федерации. Они применяются также к отношениям с участием иностранных граждан, лиц без гражданства и иностранных организаций или при наличии иностранного элемента в иной форме. Нотариальное производство, как и судебная деятельность, подчинено законам *lex fori*, т.е. российскому законодательству о нотариате, кроме случаев, прямо предусмотренных законом (например, [ч. 2 ст. 104](#), [ст. 109](#) Основ). Тем не менее присутствие в правоотношении внешнего элемента придает ему ряд специфических черт, без учета которых в практической деятельности вряд ли возможно достижение приемлемого правового результата и на которых мы остановимся подробнее далее.

2. Компетенция нотариуса по делам с иностранным элементом. Первый вопрос, на который должен ответить нотариус, это вопрос о его собственной компетенции в деле, осложненном иностранным элементом. Алгоритм его решения включает ряд последовательных действий и зависит в основном от используемых для этого источников.

Определение компетенции на основании международного договора. Данный вариант является наиболее простым: необходимо основываться на правилах территориальной и предметной компетенции, установленных в международных договорах России с иностранными государствами. Основной объем договорных норм о компетенции в частноправовой сфере сосредоточен в дву- и многосторонних договорах Российской Федерации с иностранными государствами о правовой помощи. Распределение в них международной компетенции традиционно происходит в зависимости от места жительства сторон или одной из них, места нахождения имущества, места исполнения договора, гражданства и ряда других факторов <1>. Если норма относимого международного договора прямо указывает на органы и должностных лиц иностранного

государства как на компетентные оформить отношения сторон или решить иной юридический вопрос, компетенция российского нотариуса по общему правилу исключается. Нарушение правил о компетенции международного договора обычно влечет недействительность нотариального акта.

<1> Например, в соответствии со [ст. 48](#) Конвенции о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам (г. Минск, 22 января 1993 г.) по делам о наследовании движимого имущества компетентны учреждения договаривающегося государства по месту последнего жительства наследодателя, а в отношении оформления наследственных прав на недвижимость - учреждения договаривающегося государства по месту ее нахождения.

Несколько иначе решается вопрос о разграничении компетенции между нотариусом и консулом, представляющим на территории Российской Федерации интересы иностранного государства. Так, большинство консульских конвенций, заключенных Российской Федерацией с иностранными государствами, уполномочивают консулов на удостоверение или свидетельствование отдельных юридических фактов в отношении граждан и организаций представляемого ими государства <1>. Однако наличие данных правил не исключает компетенции местного нотариуса, который при прочих равных компетентен совершать нотариальные действия по просьбе иностранных лиц: только самой стороне принадлежит право выбора между консулом государства его гражданства или происхождения и местным нотариусом.

<1> См., например, нормы ряда действующих консульских договоров и конвенций: [ст. 19](#) Консульского договора между Союзом Советских Социалистических Республик и Федеративной Республикой Германия (Бонн, 25 апреля 1958 г.); [ст. ст. 31, 32](#) Консульской конвенции между Союзом Советских Социалистических Республик и Французской Республикой (Париж, 8 декабря 1966 г.); [ст. 7](#) Консульской конвенции между Правительством Союза Советских Социалистических Республик и Правительством Соединенных Штатов Америки (Москва, 1 июня 1964 г.); [ст. 12](#) Консульского договора между Российской Федерацией и Китайской Народной Республикой (Москва, 25 апреля 2002 г.).

Указанное выше не исключает разъяснения нотариусом предпочтительности совершения нотариального действия консулом соответствующего государства, если его правовые последствия возникают в основном или только за рубежом. Объективные преимущества оформления документов для действия за рубежом консульскими или иными уполномоченными иностранными агентами связаны, во-первых, с отсутствием требований о легализации и, во-вторых, с совершением соответствующих актов в форме, предусмотренной законодательством по месту действия юридического акта. Кроме того, в случаях применения к отношениям сторон иностранного права консульские агенты а priori более компетентны, чем местный правоприменитель. В совокупности это обычно позволяет обеспечить более простое и эффективное признание прав сторон, вытекающих из подобных документов, на территории соответствующего иностранного государства, а также нередко ведет к экономии их времени и денег. Тем не менее в силу принципа диспозитивности выбор - обратиться или нет к местному нотариусу - остается за самими заинтересованными лицами, мотивы которых юридически безразличны.

Определение компетенции на основании внутреннего законодательства. В случае, когда внешний элемент в отношениях, удостоверяемых нотариусом, основан на иностранном гражданстве (подданстве) физического лица или иностранном происхождении организации, решение вопроса о компетенции нотариуса зависит также от применимого правового режима. Выделяются: 1) национальный правовой режим; 2) режим наибольшего благоприятствования; 3) ограниченный правовой режим.

Основной принцип, провозглашенный в законодательстве большинства стран мира, включая Россию, заключается в распространении на иностранных лиц так называемого национального правового режима. Последний предполагает, что иностранные субъекты пользуются в Российской Федерации такими же правами и несут такие же обязанности, как и российские граждане и организации, кроме случаев, установленных федеральным законом или международным договором РФ ([ч. 3 ст. 62](#) Конституции РФ, [ст. 1196](#) ГК РФ, [ст. 4](#) Федерального закона от 25 июля 2002 г. N 115-ФЗ "О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации") <1>.

<1> Основные изъятия из национального правового режима касаются ограничения избирательных прав иностранцев, а также прав занимать определенные должности в РФ.

Действие национального правового режима применительно к нотариальному производству, в частности, означает, что иностранные граждане и лица без гражданства, иностранные организации любой организационно-правовой формы и статуса имеют равное с российскими субъектами право на обращение к нотариусу, когда закон или соглашение между сторонами требуют соблюдения нотариальной формы.

Соответственно, при отсутствии международного договора, которым установлено иное, основным фактором, определяющим компетенцию нотариуса, является воля обратившегося к нему лица и (или) закон.

Вопрос о компетенции далеко не всегда решается в пользу российских юрисдикции и нотариуса даже тогда, когда речь идет об обязательной нотариальной форме, установленной в качестве условия действительности отдельных сделок и иных актов. Так, например, в отношении нотариального удостоверения сделок отчуждения долей в уставном капитале российских обществ с ограниченной ответственностью следует обратить внимание на отсутствие в действующем законодательстве норм, устанавливающих исключительную компетенцию именно российских нотариусов в данной области. Поэтому возможность удостоверения данных сделок существует также и у иностранных нотариусов и лиц, выполняющих сходные функции за рубежом. В то же время такая возможность остается на сегодняшний день скорее теоретической, поскольку роль местного нотариуса не ограничивается удостоверением сделки, а включает совершение ряда последующих действий, направленных на извещение регистрирующего органа и самого общества. Технический характер подобных действий и необходимость учета при их совершении сложившейся правоприменительной практики делает реальное и самостоятельное участие иностранных субъектов в удостоверении данных сделок маловероятным <1>.

<1> Кроме того, препятствием для удостоверения таких сделок за рубежом является правило [п. 2 ст. 1209](#) ГК РФ, введенного на основании Федерального [закона](#) от 30 сентября 2013 г. N 260-ФЗ и подчинившего форму сделок о создании юридического лица или связанных с осуществлением прав его участника праву страны по месту учреждения такой организации. Соответственно, дополнительным фактором, осложняющим признание сделок с долями в уставном капитале российских обществ с ограниченной ответственностью в случае их удостоверения за рубежом, станет неизбежный вопрос об эквивалентности ее формы требованиям, установленным применимым российским законодательством.

В других случаях, когда закон прямо указывает на возможность совершения нотариального действия определенным нотариусом, исключительная компетенция российских нотариусов не вызывает серьезных сомнений. Удостоверение договоров об отчуждении объектов недвижимого имущества производится нотариусом, осуществляющим свою деятельность в любом из нотариальных округов, расположенных в пределах субъекта Российской Федерации, на территории которого находится указанное имущество.

Удостоверение договора об отчуждении объектов недвижимого имущества, находящихся в разных субъектах Российской Федерации, производится нотариусом, осуществляющим свою деятельность в любом из нотариальных округов, расположенных в пределах одного из субъектов Российской Федерации, на территориях которых находится указанное имущество.

Здесь важен вопрос о квалификации имущества в качестве недвижимого, так как **его** разрешение предопределяет выбор компетентного юрисдикционного органа в России или за рубежом. В соответствии со [ст. 1205](#) и [п. 1 ст. 1205.1](#) ГК РФ принадлежность имущества к недвижимым или движимым вещам определяется по праву страны, где это имущество находится. Соответственно, компетенция иностранных должностных лиц в отношении оформления сделок, которые влекут переход прав собственности на недвижимое имущество, находящееся на российской территории, по общему правилу исключается.

Однако столь категоричный подход вряд ли оправдан в отношении ряда смешанных договоров личного характера, изменяющих в том числе отношения участников общей собственности в отношении принадлежащих им в России объектов недвижимости. Поэтому, например, допустимо удостоверение за рубежом брачных контрактов, трансформирующих режим собственности супругов в отношении российской недвижимости с общей совместной в раздельную или долевую собственность и наоборот. Аналогичным образом не вызывает принципиальных сомнений возможность для российского нотариуса удостоверить имущественные соглашения супругов, влекущих изменение режима собственности в отношении зарубежной недвижимости. Другое дело, что нередко для приобретения полной юридической силы данными договорами необходимо выполнение его сторонами дополнительных формальностей на территории государства нахождения имущества.

В отношении иностранных организаций в сфере торговых отношений законом или международным договором может предусматриваться также режим наибольшего благоприятствования <1>. Однако он имеет опосредованное значение для решения вопросов компетенции и нотариальной процедуры в целом, так как касается доступа иностранных товаров и услуг на российский рынок. Тем не менее наличие в конкретной ситуации данного правового режима может учитываться при решении конкретных вопросов, связанных с участием иностранных организаций в российском гражданском обороте. Так, в этом случае все несущественные сомнения относительно правоспособности иностранных организаций и полномочий их представителей должны толковаться в пользу заинтересованных лиц, предопределяя тем самым возможность для российских нотариусов совершения соответствующих нотариальных действий с их участием. Несущественность сомнений - оценочная категория, которая должна наполняться содержанием с учетом конкретных обстоятельств дела, а также исходя из общих принципов нотариальной процедуры, таких как, например, беспорность.

<1> См., например: [п. 1 ст. 4](#) Федерального закона от 9 июля 1999 г. N 160-ФЗ "Об иностранных инвестициях в Российской Федерации"; [ст. 1](#) Соглашения о торговых отношениях с США от 1 июня 1990 г.; [ст. 4](#) Договора о торговле и экономическом сотрудничестве с Польшей от 25 июля 1993 г., Торговое соглашение с Индией от 10 декабря 1980 г.

В исключительных случаях Правительство РФ может установить ответные ограничения (реторсии) в отношении имущественных и личных неимущественных прав граждан и организаций иностранного государства, ограничившего права российских лиц ([ст. 1194](#) ГК РФ) <1>. Здесь принято говорить об ограниченном правовом режиме для иностранных субъектов. Образуют ограниченный правовой режим также исключения из национального правового режима. Общее правило для установления подобного рода ограничений сформулировано в [п. 2 ст. 4](#) Федерального закона от 9 июля 1999 г. N 160-ФЗ "Об иностранных инвестициях в Российской Федерации", в соответствии с которым "изъятия ограничительного характера для иностранных инвесторов могут быть установлены федеральными законами только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства".

<1> См., например: [Постановление](#) Правительства РФ от 7 августа 2014 г. N 778 "О мерах по реализации Указа Президента Российской Федерации от 6 августа 2014 г. N 560 "О применении отдельных специальных экономических мер в целях обеспечения безопасности Российской Федерации" (с изменениями, внесенными [Постановлением](#) Правительства РФ от 20 августа 2014 г. N 830 "О внесении изменений в Постановление Правительства Российской Федерации от 7 августа 2014 г. N 778").

Применительно к совершению нотариальных действий в отношении иностранных субъектов следует иметь в виду наличие целого ряда абсолютных и относительных запретов, препятствующих их доступу к владению определенными видами имущества в Российской Федерации. На сегодня полностью исключено приобретение в собственность иностранными гражданами и организациями, в том числе опосредованно, через находящихся у них под контролем российских субъектов, следующего имущества:

- земель сельскохозяйственного назначения <1> ([ст. 3](#) Федерального закона от 24 июля 2002 г. N 101-ФЗ "Об обороте земель сельскохозяйственного назначения");

<1> При этом, как следует из разъяснения Минэкономразвития РФ ([письмо](#) Минэкономразвития РФ от 14 декабря 2009 г. N Д23-4217 "О разъяснении норм земельного законодательства"), следует различать земли сельскохозяйственного назначения как категорию земель и земли сельскохозяйственного использования как территориальную зону земель населенного пункта, образуемую в соответствии с градостроительными регламентами. На земельные участки, отнесенные к территориальной зоне сельскохозяйственного использования, распространяется правовой режим той категории земель, к которой они принадлежат, т.е. земель населенных пунктов. Соответственно на последние режим ограничений, установленный в [ст. 3](#) Федерального закона от 24 июля 2002 г., не распространяется.

- земельных участков в приграничной зоне ([ч. 3 ст. 15](#) Земельного кодекса РФ, [Указ](#) Президента РФ от 9 января 2011 г. N 26 "Об утверждении перечня приграничных территорий, на которых иностранные граждане, лица без гражданства и иностранные юридические лица не могут обладать на праве собственности земельными участками");

- земельных участков в границах морского порта ([п. 2 ст. 28](#) Федерального закона от 8 ноября 2007 г. N 261-ФЗ "О морских портах в Российской Федерации").

Соответственно, совершение нотариальных действий, которые по своим последствиям влекут приобретение в собственность иностранных субъектов вышеуказанных видов имущества, не допускается.

Следует также учитывать, что в ситуации, когда в собственности иностранных лиц на законных основаниях оказывается имущество, которым они не могут владеть в силу закона, данное имущество подлежит добровольному или принудительному отчуждению в порядке, предусмотренном [п. п. 1 и 2 ст. 238](#) ГК РФ. Например, при выдаче иностранному гражданину свидетельства о права на наследство в отношении имущества, которым он не может обладать, нотариус обязан, разъяснив вышеуказанные нормы ГК РФ, предложить ему добровольно исполнить обязанность по отчуждению такого наследственного имущества.

Наконец, в некоторых случаях приобретение иностранными лицами имущественных прав на территории Российской Федерации связано с предварительным одобрением опосредующих их сделок компетентными государственными органами. Речь, в частности, идет:

- о сделках с недвижимым имуществом, находящимся на территории закрытых административно-территориальных образований <1>. Такие сделки допускаются только по решению органов

местного самоуправления закрытого административно-территориального образования, согласованному с федеральными органами исполнительной власти, в ведении которых находятся организации и (или) объекты, по роду деятельности которых создано закрытое административно-территориальное образование (п. 2 ст. 8 Закона РФ от 14 июля 1992 г. N 3297-1 "О закрытом административно-территориальном образовании");

<1> См.: [Постановление](#) Правительства РФ от 5 июля 2001 г. N 508 "Об утверждении перечня закрытых административно-территориальных образований и расположенных на их территориях населенных пунктов" (с изм. и доп.).

- сделок, влекущих за собой установление контроля иностранного инвестора или группы лиц над хозяйственными обществами, имеющими стратегическое значение. Осуществление российским обществом хотя бы одного из 45 видов стратегической деятельности, перечисленных в специальном [Законе](#) <1>, влечет необходимость их предварительного согласования в федеральном органе исполнительной власти <2>, уполномоченном на выполнение функций по контролю за осуществлением иностранных инвестиций в Российской Федерации (п. 1 ст. 4 Федерального закона от 29 апреля 2008 г. N 57-ФЗ). Несоблюдение обязательной процедуры предварительного согласования соответствующей сделки влечет ее юридическую ничтожность (п. 1 ст. 15 Федерального закона от 29 апреля 2008 г. N 57-ФЗ). Для определения видов деятельности, осуществляемой юридическим лицом, нотариус исходит прежде всего из уставных документов, кодов ОКВЭД и, при наличии сомнений, другой относимой информации, включая налоговые декларации, отчеты, небюджетные фонды, позволяющие определить основные источники доходов и, следовательно, виды деятельности за отчетный период.

<1> [Статья 6](#) Федерального закона от 29 апреля 2008 г. N 57-ФЗ "О порядке осуществления иностранных инвестиций в хозяйственные общества, имеющие стратегическое значение для обеспечения обороны страны и безопасности государства".

<2> Данным органом является Федеральная антимонопольная служба России (п. 3 Постановления Правительства РФ от 6 июля 2008 г. N 510 "О Правительственной комиссии по контролю за осуществлением иностранных инвестиций в Российской Федерации"; подп. "е" п. 5 Постановления Правительства РФ от 7 апреля 2004 г. N 189 "Вопросы Федеральной антимонопольной службы" (ред. 28 января 2011 г.)).

Таким образом, наличие данного правового режима в конкретном деле может ограничивать или требовать соблюдения дополнительных формальностей при участии иностранных лиц в сделках определенного вида или в отношении ряда особых субъектов экономической деятельности.

Определение компетенции с учетом иностранного права. Если правила территориальной компетенции, как правило, не вызывают серьезных затруднений в практике их применения, иначе обстоит дело с определением предметной компетенции нотариуса в делах с иностранным элементом. Нет сомнений, что нотариус не может превышать свои полномочия, установленные внутренним законодательством, совершая, к примеру, нотариальные действия, не предусмотренные российскими законами или международными договорами России. Этот вывод следует из принципа распределения публичных полномочий между различными органами государства, а также применения коллизионного правила *lex fori* к нотариальной процедуре. Однако достаточно ли для нотариуса соблюдения только собственного законодательства и может ли он проигнорировать требования иностранного закона, применимого к юридической ситуации по существу? Может ли он, в частности, совершать нотариальные действия, которые в соответствии с иностранным законодательством относятся к компетенции суда или иного уполномоченного органа за рубежом?

Если объект имущественных и личных неимущественных прав или правовые последствия нотариального акта сконцентрированы в основном за рубежом, нотариусу следует проявлять известную осторожность при совершении соответствующих нотариальных действий. В подобных случаях более целесообразным является заблаговременное получение и анализ положений иностранного закона, определяющих компетенцию иностранных органов и должностных лиц в соответствующих областях, а также устанавливающих правовые последствия совершения тех или иных действий и необходимые при этом формальности.

Например, исключительная компетенция органов или должностных лиц, установленная иностранным правом (страны гражданства/происхождения заинтересованного лица, места нахождения имущества или наступления последствий), делает, как правило, нежелательной оформление соответствующих актов российским нотариусом. Достижение здесь желаемого сторонами правового результата может быть существенным образом затруднено или вовсе невозможно. Так, нотариусу не следует совершать нотариальное действие при наличии конфликта компетенций с иностранным органом или должностным лицом всякий раз, когда для наступления необходимых правовых последствий за рубежом потребуется экзекватура нотариального акта или регистрация в публичных реестрах иностранного государства. Традиционным для законодательства многих государств мира является установление особых правил в сфере оборота недвижимости, создания

организаций и осуществления прав их участников, интеллектуальной собственности.

Кроме того, нотариус должен учитывать, что иностранное законодательство может устанавливать дополнительные формальности для придания юридической силы актам и документам, оформленным за рубежом и представленным в России для подтверждения определенных юридических фактов и прав. Например, в целом ряде стран common law действительность завещания, совершенного на их территории, связывается с выполнением судом или иным уполномоченным органом процедур его верификации для подтверждения его подлинности <1>. Соответственно выдача российским нотариусом свидетельств о праве наследования по завещанию без прохождения такого рода процедур в стране происхождения акта последней воли не допускается.

<1> См., например: Паничкин В.Б., Боровик О.Ю. Наследственное право США. СПб., 2006. С. 617; Закон Израиля о наследовании 1965 г. (ст. ст. 39, 66а, 67а) // Гражданское законодательство Израиля. СПб., 2003.

3. Определение права, применимого в деле с иностранным элементом. Следующий специфический вопрос, подлежащий обязательному разрешению в делах с иностранным элементом, заключается в определении применимого материального права. В отличие от чисто внутренних отношений, где выбор применимых норм материального права ограничен только внутренними источниками и осуществляется исключительно исходя из существа правоотношений, в делах с иностранным элементом ему предшествует выбор компетентного правопорядка. Проще говоря, прежде чем устанавливать конкретные нормы, призванные определить правовое положение, а также права и обязанности сторон нотариального акта, необходимо ответить на вопрос: материальное право какой страны из числа тех, с которыми ситуация имеет связи, будет компетентно урегулировать отношения сторон по существу? Для решения этого вопроса необходимо во всех без исключения случаях обращаться к нормам международного частного права, так называемым коллизионным нормам. По утилитарным причинам разъяснение механизма их действия не входит в нашу задачу в данной, ограниченной по содержанию работе <1>. Поэтому мы остановимся здесь лишь на отдельных вопросах, связанных с определением применимого права в ходе осуществления нотариальной деятельности.

<1> См. подробнее о коллизионных нормах и коллизионном методе: Звеков В.П. Коллизии законов в международном частном праве. М.: Волтерс Клувер, 2007; Богуславский М.М. Международное частное право. 5-е изд. М.: Юристъ, 2004. С. 73 и след.; Нешатаева Т.Н. Международное частное право и международный гражданский процесс. М.: Городец, 2004. С. 82 и след.; Медведев И.Г. Международное частное право и нотариальная деятельность. 2-е изд. М.: Волтерс Клувер, 2005. С. 8 и след.

Как и в случае с компетенцией, определение применимого права может происходить на различных уровнях в зависимости от используемых для этого источников.

Определение применимого права на основании международного договора. Вариант с использованием договорных норм при выборе применимого права является наиболее простым и предпочтительным способом разрешения коллизионных вопросов. Это позволяет как минимум избежать использования достаточно сложных в практическом преломлении механизмов обратной отсылки или разрешения конфликта квалификации и как максимум делает правовые последствия отношений сторон более понятными и предсказуемыми.

Основной объем договорных коллизионных норм сосредоточен в действующих дву- и многосторонних договорах Российской Федерации с иностранными государствами о правовой помощи. Как правило, такие соглашения содержат унифицированные коллизионные нормы в области правового положения лиц, договорного, семейного и наследственного права, заменяя в отношениях договаривающихся государств их внутренние правила на этот счет. В силу ч. 4 ст. 15 Конституции РФ нормы международного договора имеют приоритет по сравнению с внутренними источниками. Поэтому нотариус при выборе применимого права должен, как правило, отдавать предпочтение коллизионным нормам и правилам, содержащимся в международном договоре России с соответствующим государством.

Уровень, на котором заключаются и ратифицируются международные договоры, может быть различным - межгосударственным, межправительственным, межведомственным, что не может не отразиться на их действии в соотношении с внутренним законодательством. Так, большинство консульских конвенций, соглашений о защите инвестиций или об устранении двойного налогообложения заключаются между правительствами государств, не подлежат ратификации и, следовательно, не могут претендовать на безоговорочный приоритет по отношению к нормам закона. Данная позиция нашла свое подтверждение в руководящих разъяснениях Верховного Суда РФ <1>.

<1> В п. 8 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 10 октября 2003 г. N 5 "О применении судами общей юрисдикции общепризнанных принципов и норм международного права и международных договоров

Российской Федерации" подтверждается, что правила действующего международного договора Российской Федерации, согласие на обязательность которого было принято в форме федерального закона, имеют приоритет в применении в отношении законов Российской Федерации. В то же время правила действующего международного договора Российской Федерации, согласие на обязательность которого было принято не в форме федерального закона, имеют приоритет в применении в отношении подзаконных нормативных актов, изданных органом государственной власти, заключившим данный договор (ч. 4 ст. 15, ст. ст. 90, 113 Конституции РФ).

Принимая во внимание относительно невысокий уровень участия России в многосторонних соглашениях в сфере частного права, допустимо также сверяться с положениями необязательных для Российской Федерации конвенций как универсальных и наиболее совершенных моделей регулирования в определенной правовой сфере <1>. Это могло бы способствовать повышению эффективности российских нотариальных документов при действии за рубежом. Не следует, однако, использовать данные акты как прямое руководство к действию при наличии соответствующих норм во внутреннем праве или делать на них отсылки в тексте нотариальных документов.

<1> См., например: Медведев И.Г. Комментарий к конвенциям в области имущественных отношений супругов и наследования. М.: Волтерс Клувер, 2007.

Определение применимого права на основании внутреннего законодательства. При отсутствии в конкретной ситуации договорного механизма определения применимого к отношениям сторон права для решения этого вопроса надлежит обращаться к коллизионным нормам, содержащимся во внутренних источниках. При этом в каждом государстве вырабатывается собственная система норм международного частного права, которая обязательна для национального правоприменителя.

Прежде всего речь идет о кодифицированных источниках, среди которых первое место как по объему регулирования, так и по значению занимает ГК РФ. Коллизии законов в отношениях с иностранным элементом специально рассматриваются в разд. VI части третьей Гражданского кодекса РФ (ст. ст. 1186 - 1224). В частности, содержащиеся в нем нормы раскрывают общие принципы определения применимого права (ст. ст. 1186 - 1194), предусматривают специальные правила для решения коллизий в области правового положения лиц (ст. ст. 1195 - 1204), их имущественных и личных неимущественных прав (ст. 1205 - 1224), включая различные виды договорных и внедоговорных отношений. Определению применимого права в семейных отношениях с иностранным элементом посвящены целый ряд статей разд. VII СК РФ (ст. ст. 156 - 167), включая статьи, связанные с признанием и расторжением браков (ст. ст. 156 - 160), имущественными и личными неимущественными правами супругов (ст. 161), их отношениями с детьми и другими членами семьи (ст. ст. 162 - 165).

Важно также учитывать подходы, которые складываются в практике толкования высшими судами тех или иных норм, в особенности имеющих неопределенное содержание <1>. Они содержатся как в обзорах судебной практики, постановлениях пленумов, обобщающих практику рассмотрения дел с иностранным элементом <2>, так и в постановлениях по конкретным делам <3>.

<1> Например, позитивное содержание правила "наиболее тесной связи" (Proper Law), используемого в ряде норм ГК (п. 2 ст. 1186, п. п. 1, 9 и 10 ст. 1211), возможно определить только на основании относимой судебной практики.

<2> См., например: [Постановление](#) Пленума Верховного Суда РФ от 10 октября 2003 г. N 5 "О применении судами общей юрисдикции общепризнанных принципов и норм международного права и международных договоров Российской Федерации"; [Постановление](#) Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 11 июня 1999 г. N 8 "О действии международных договоров Российской Федерации применительно к вопросам арбитражного процесса"; информационное [письмо](#) Президиума ВАС РФ от 9 июля 2013 г. N 158 "Обзор судебной практики по некоторым вопросам, связанным с рассмотрением арбитражными судами дел с участием иностранных лиц"; информационное [письмо](#) Президиума ВАС РФ от 18 января 2001 г. N 58 "Обзор практики разрешения арбитражными судами споров, связанных с защитой иностранных инвесторов"; информационное [письмо](#) Президиума ВАС РФ от 25 декабря 1996 г. N 10 "Обзор практики рассмотрения споров по делам с участием иностранных лиц, рассмотренных арбитражными судами после 1 июля 1995 г."; информационное [письмо](#) Президиума ВАС РФ от 16 февраля 1998 г. N 29 "Обзор судебно-арбитражной практики разрешения споров с участием иностранных лиц"; см. также региональные обзоры, например: [Постановление](#) Президиума ФАС Московского округа от 26 мая 2000 г. N 12 "Обзор судебной практики Федерального арбитражного суда Московского округа по рассмотрению дел с участием иностранных лиц".

<3> См., например: [решение](#) Верховного Суда РФ от 19 апреля 2000 г. N ГКПИ2000-133: Адвокаты не наделены полномочиями нотариальных органов - не соответствует закону и нарушает гражданские права

положение инструктивных указаний, предусматривающих возможность обращения иностранных граждан для принятия наследства в Инюрколлегия // Судебная практика по вопросам нотариальной деятельности: Сб. / Сост. Е.Ю. Юшкова. 2-е изд., доп. М.: Волтерс Клувер, 2004. С. 260 и след.

4. Применение иностранного права. В результате выбора применимого материального права на основе коллизионных норм возможны два варианта:

- российская коллизионная норма указывает на российское материальное право как на применимое к отношению с иностранным элементом;
- российская коллизионная норма указывает на нормы иностранного права как компетентные регулировать отношения сторон нотариального акта.

В первом случае это не ставит дополнительных трудностей: нотариус применяет без каких-либо особенностей или изъятий нормы внутреннего законодательства. Например, российская коллизионная норма в области наследования (закон местожительства наследодателя для движимого имущества и закон местонахождения для недвижимого имущества - п. 1 ст. 1224 ГК РФ) приводит в большинстве случаев к применению внутреннего российского права. Достаточно, чтобы наследодатель, даже иностранец, скончался, имея постоянное место жительства в России, или оставил на территории РФ недвижимое имущество. Так, наследование после гражданина Азербайджана, постоянно проживавшего в г. Москве и оставившего там недвижимое имущество, будет регулироваться российским законом и как таковое не влечет особых проблем.

В тех же ситуациях, когда коллизионная норма указывает на иностранное материальное право как применимое по существу, перед нотариусом возникает два типа проблем. Во-первых, это проблема установления содержания иностранного закона. Во-вторых, это проблема реального применения иностранного права: 1) при невозможности установить его содержание; 2) противоречии основам национального правопорядка (публичному порядку).

Установление содержания иностранного права. Проблема установления содержания иностранного права является комплексной и включает следующие группы вопросов:

- во-первых, кто должен устанавливать содержание иностранных норм - нотариус или заинтересованные лица;
- во-вторых, как это сделать, с использованием каких источников информации.

Субъекты, обязанные устанавливать содержание иностранного права. Указание российской коллизионной нормы на иностранное право как на применимое к отношению с внешним элементом обязательно для нотариуса. Отказ без законных оснований от применения норм иностранного права нарушает обязательные предписания российских коллизионных норм. Отсюда проистекает обязанность нотариуса применить иностранное право.

Исполнение данной публичной обязанности невозможно без предварительного выяснения буквального содержания и практического смысла, применимых норм иностранного права. Поэтому нотариус как лицо с публично-правовыми полномочиями, как правоприменитель должен предпринять все необходимые меры для установления содержания иностранного права и практики его применения в соответствующем государстве. Подобный подход получил в настоящее время легальное подтверждение в отношении обязанности суда устанавливать содержание применимых норм иностранного права в соответствии с их официальным толкованием, практикой применения и доктриной в соответствующем иностранном государстве (п. 1 ст. 1191 ГК РФ, ст. 14 АПК РФ) и может быть распространен на нотариальное производство в силу указания ч. 1 ст. 104 Основ: "Нотариус в соответствии с законодательством РФ, международными договорами применяет нормы иностранного права".

Нотариусу не следует игнорировать то обстоятельство, что сторонам нотариального процесса, как имеющим связь с иностранным правопорядком, зачастую проще знать и подтвердить содержание норм иностранного права. Целесообразно в каждом случае предлагать самим заинтересованным лицам представлять документы, подтверждающие содержание норм иностранного права. Чаще всего стороны представляют для этого заключения иностранных юристов и специалистов в области иностранного права <1>. Эти юридические заключения, как правило, подтверждают содержание иностранных норм и дают некоторое представление о практике их внутреннего толкования и применения. Тем не менее следует проявлять разумную осторожность в использовании данного источника информации, так как его качество зависит прежде всего от компетенции составившего его лица. Последний должен быть специалистом в соответствующей отрасли права и обладать безупречной репутацией. Российский нотариус, предлагая стороне представить такое заключение, должен также учитывать, что расходы на его получение могут быть очень высоки и несоизмерны искомому результату.

<1> В иностранных юрисдикциях они могут приобретать различный вид в зависимости от используемых при их подготовке формальностей и возможной ответственности авторов за точность содержания. Например, в странах common law используются такие инструменты, как legal opinion и lawyer statement. В странах континентальной правовой системы - это certificat de coutume (фр.) - "свидетельство обычая".

Российский нотариус также может выдавать правовые заключения для иностранных юрисдикций по просьбе сторон удостоверенного им нотариального акта или по запросу компетентных властей иностранного государства об оказании правовой помощи. При этом он действует в рамках своих легальных полномочий по разъяснению заинтересованным лицам правовых последствий совершаемых ими действий (абз. 3 ст. 15, п. 1 ст. 16 Основ) и, если необходимо, основывается на действующих соглашениях Российской Федерации с иностранными государствами о правовой помощи.

Источники информации об иностранном праве. Пути, по которым возможно собрать сведения о содержании применимых в деле иностранных норм, могут быть формальные и неформальные.

Формально нотариусу надлежит руководствоваться уже упомянутыми ранее двусторонними и многосторонними соглашениями РФ о правовой помощи. Абсолютное большинство из них содержат нормы об обмене правовой информацией между договаривающимися сторонами <1>. По общему правилу такой обмен осуществляется между учреждениями юстиции государств.

<1> См., например, двусторонние соглашения РФ о правовой помощи с Китаем, Египтом, Испанией, Ираном, Италией, Кипром, Болгарией, Грецией, Финляндией, Венгрией, Северной Кореей, Кубой, Латвией, Литвой, Эстонией, Молдавией, Монголией, Польшей, Румынией, Чехией, Словакией, Югославией.

Минская конвенция 1993 г. в ст. 15 предусматривает предоставление друг другу центральными учреждениями юстиции стран-участниц по просьбе сведений о действующем или действовавшем на их территориях внутреннем законодательстве и о практике его применения учреждениями юстиции.

В рамках Содружества Независимых Государств также было заключено **Соглашение** об обмене правовой информацией (Москва, 21 октября 1994 г.). На сегодняшний день, помимо России, в данном **Соглашении** принимают участие следующие страны: Азербайджан, Армения, Беларусь, Грузия, Казахстан, Кыргызстан, Молдова, Таджикистан, Туркменистан, Узбекистан и Украина. Оно представляет особый интерес, так как предусматривает обмен правовой информацией через национальные электронные базы - национальные центры правовой информации, создаваемые странами-участницами. При этом взаимное предоставление правовой информации должно осуществляться по принципу "каждый с каждым" и "каждый со всеми". В Российской Федерации создание соответствующей базы данных и управление ею возложены на Министерство юстиции Российской Федерации <1>.

<1> См., например, сайт Национального центра правовой информации Республики Беларусь: <http://www.ncpi.gov.by>.

Таким образом, используя путь, предусмотренный дву- и многосторонними соглашениями РФ, нотариус не может обратиться за содействием в установлении содержания иностранного права напрямую к компетентным органам соответствующего государства. Первый обязательный этап - направление запроса в Министерство юстиции РФ и (или) МИД России <1>. Последние, исходя из собственных возможностей, могут либо дать ответ самостоятельно, либо передать просьбу в компетентный орган иностранного государства. К сожалению, получение информации об иностранном праве подобным образом зачастую неэффективно, так как требует существенных затрат времени при незначительных гарантиях полноты предоставляемых сведений.

<1> См.: Методические **рекомендации** об организации работы по исполнению международных обязательств Российской Федерации в сфере правовой помощи (утв. Приказом Министерства юстиции РФ от 24 декабря 2007 г. N 249).

Поэтому параллельно с официальной процедурой или отдельно нотариусам желательно использовать неформальные источники сведений об иностранном праве. В частности, за получением соответствующей информации и при согласии заинтересованных лиц нести необходимые расходы можно обращаться в консульства иностранных государств, представительства иностранных организаций, к компетентным научно-исследовательским организациям и российским специалистам в соответствующих областях права иностранного государства. Нотариус может также обратиться с соответствующей просьбой к коллегам-нотариусам за рубежом или к коллективным органам нотариата в другом государстве. Латинский коллегия характеризует, помимо прочего, профессиональная солидарность нотариусов различных стран, и такое обращение может оказаться более действенным, чем иные традиционные средства.

Препятствия для применения иностранного права. В ряде особых случаев применение норм компетентного иностранного права становится фактически или юридически невозможным. При этом происходит их замена на соответствующие положения российских материальных законов.

Применение к правоотношению с внешним элементом иностранного закона исключается в случаях, когда

это материально или технически невозможно. Классический пример - невозможность установления содержания применимого иностранного права. Однако такая невозможность должна быть обоснована и может быть констатирована нотариусом только после того, как он предпринял все разумные меры для установления содержания иностранного права. Только после этого он может "подменить" иностранный закон российскими материальными нормами, регулирующими сходные отношения в России (п. 3 ст. 1191 ГК РФ).

Невозможность применения иностранного права может произтекать также из отсутствия соответствующей коллизионной привязки. Например, в области правового положения физических лиц происходит замена применимого закона на российский в отношении лиц без определенного личного закона (лица с двойным гражданством, лица без гражданства).

Иностранный закон, выбранный на основе российской коллизионной нормы, может содержать положения, которые противоречат основополагающим социальным и правовым концепциям в РФ (ст. 1193 ГК РФ). В этом случае соответствующие материальные нормы иностранного права отбрасываются как нарушающие российский публичный порядок.

Публичный порядок (основы правопорядка) - оценочная категория, наполнение которой содержанием зависит от конкретных обстоятельств места и времени. Следует учитывать, что она очень подвижна и развивается вместе с национальным позитивным правом и судебной практикой. На сегодняшний день безусловным основанием для отказа в применении иностранного права является угроза суверенитету и (или) безопасности РФ, возможность нарушения основных прав и свобод или основ конституционного строя в РФ (гл. 1, 2 Конституции РФ).

Кроме того, "тормоз" публичного порядка включается всякий раз, когда иностранный закон противоречит императивным нормам законодательства РФ, подлежащим применению к соответствующему правоотношению вследствие прямого указания в законе или ввиду их особого значения (п. 1 ст. 1192 ГК РФ). По существу, они пытаются при помощи коллизионных норм обойти обязательные предписания российского или иного законодательства, с которым правоотношение тесно связано. Это предполагает намеренное использование коллизионных правил для уклонения от выполнения определенных обязанностей, налагаемых законом.

Чаще всего злоупотребления коллизионными правилами встречаются в области правового режима имущества. Примеры юридического перевода российского движимого и недвижимого имущества за границу в качестве, скажем, взносов в уставный капитал различных обществ, фондов или трастовых компаний, создаваемых в офшорных юрисдикциях, уже давно стали притчей во языцех. Подобные операции достаточно эффективны и позволяют через подчинение имущества иностранному правопорядку экономить значительные суммы нередко в обход императивных норм российского налогового законодательства. Поэтому нотариусам надлежит в каждом случае оценивать законность выбора сторонами той или иной коллизионной привязки с точки зрения обязательных в конкретной ситуации норм национального правопорядка. Безусловно, речь не идет в данном случае о подмене нотариусом функций налоговых и (или) правоохранительных органов, но и игнорировать очевидные нарушения законности и публичных интересов он не вправе. Так, например, даже формальная связь сторон нотариального акта или его объекта с иностранными юрисдикциями, предусматривающими льготный режим налогообложения и не раскрывающими информацию при проведении финансовых операций <1>, может служить основанием для более детальной проверки и при необходимости принятия других мер.

<1> См.: [Перечень](#) государств и территорий, предоставляющих льготный налоговый режим налогообложения и (или) не предусматривающих раскрытия и предоставления информации при проведении финансовых операций (офшорные зоны) (утв. Приказом Минфина России от 13 ноября 2007 г. N 108н (ред. от 2 октября 2014 г.)).

В то же время публичный порядок может не нарушаться признанием в России последствий субъективных прав, приобретенных за рубежом в случаях, когда само их приобретение в России ему противоречит. Так, будут признаны в России правовые последствия расторжения брака, провозглашенного за границей по основанию, не предусмотренному российским законодательством. В области наследования полигамный брак, заключенный за рубежом, будет иметь значение при регулировании наследственных прав переживших полигамных супругов в отношении недвижимого имущества наследодателя, находящегося на территории Российской Федерации.