

**Татьяна Ерославна Алёшина**

*Нотариус г. Саратова и Саратовской области, кандидат юридических наук*

*E-mail: aleshina1975@mail.ru*

### **Нотариальный процесс в рамках реализации охранительной функции права**

**Аннотация:** в статье исследуются понятие, место и роль нотариального процесса при реализации институтом нотариата охранительной функции права, анализируются некоторые его особенности. Отмечается превентивная составляющая всего охранительного потенциала института нотариата. Автор выдвигает тезис о необходимости анализа самой природы нотариального процесса, сущности стадий, их классификации по определенным критериям. Предпринимается попытка исследовать на предмет тождественности понятия «процесс» и «процедура» в рамках нотариальной деятельности. Обосновывается повышенное внимание со стороны теоретиков и практиков к вопросам процессуальных особенностей совершения отдельных, малоизвестных нотариальных действий.

**Ключевые слова:** охранительная функция права, нотариат, нотариальный процесс, нотариальная деятельность.

**Tat'jana Eroslavna Alioshina**

*Notary of the city of Saratov and the Saratov region, Candidate of law science*

### **The Notary Process in the Framework of the Protective Function of the Law Implementation**

**Annotation:** this article examines the definition, place and role of a notary in the implementation process of the institute of notaries' functions of law enforcement, analyzed some of its features. One notes a preventive component of the protective potential

*of the institute of notaries. The author puts forward the thesis about the necessity of the analysis of the nature of the notarial process, entities, stages, classifying them on the basis of certain criteria. An attempt is made to explore the subject of identity between the concepts “process” and “procedure” in the framework of notarial activities. One justifies the increased attention from theorists and practitioners to questions of procedural features of the commission of separate, little-known notarial acts.*

**Keywords:** *the protective function of law, notary, notarial process, notary activity.*

Одной из причин неэффективности нотариальной деятельности в России выступает малоизученность охранительного потенциала института нотариата, недостаточное внимание его превентивному потенциалу<sup>1</sup> и, как следствие, отсутствие апробированного, логически выстроенного нотариального процесса. Бесспорно, все нотариальные производства должны выстраиваться в определенной последовательности, иметь определенный алгоритм. Однако отсутствие четких регламентирующих правил совершения тех или иных нотариальных действий, недостаточные обоснование и разграничение стадий нотариального процесса обуславливают актуальность и своевременность рассмотрения данного вопроса.

Необходимо отметить, что, несмотря на употребление термина «стадия процесса», стадийность все еще остается одним из наименее исследованных понятий юридической науки. Научное подкрепление стадийности нотариального процесса предполагает выработку таких основных категорий, как сущность стадий, их классификация и критерии выделения, задачи и действия, характерные для конкретной стадии. Термин «стадия» определяется как период, фаза или ступень в развитии чего-либо, имеющие ряд особенностей<sup>2</sup>.

В качестве одного из основополагающих условий реализации права в нотариальной деятельности выступает установление соответствующих процедур, руководствуясь которыми нотариус обязан осуществлять свою деятельность. Опираясь на эти предъявляемые требования, объективно формируется сам нотариальный процесс. Для его формирования и последующего развития необходимо комплексное, всестороннее, фундаментальное изучение его особенностей как составной части правовой деятельности.

В юридической литературе приводятся различные точки зрения относительно вопросов тождественности понятий «процесс» и «процедура». Правовую процедуру следует понимать в качестве особого нормативно установленного порядка реализации юридической деятельности, направленной на претворение в жизнь норм материального права. Последние, приобретая форму правоотношений, выступают в качестве предмета охраны от разного рода нарушений под угрозой применения санкций правовых норм. Безусловно, юридический процесс и правовая процедура — явления соотносимые, тесно взаимосвязанные, но не идентичные.

Понятие «юридический процесс» по своему содержанию шире, т. к. может включать в себя определенную комплексную правовую процедуру в целом,

<sup>1</sup> См.: *Богатырев Н. В.* Превентивная функция российского нотариата // Материалы I Междунар. науч. конференции преподавателей, аспирантов, соискателей, студентов, посвящ. 95-летию гуманитарного образования в СГУ им. Н. Г. Чернышевского (г. Саратов, 23 марта 2012 г.). Саратов, 2012. С. 14–16.

<sup>2</sup> См.: *Ожегов С. И., Шведова Н. Ю.* Толковый словарь русского языка: 80 000 слов и фразеологических выражений. М., 1999. С. 761.

приуроченную к решению конкретной задачи, и осуществляться по определенному юридическому алгоритму. Таким образом, процесс реализуется через конкретные правовые макро- и микропроцедуры. В то же время юридический процесс выступает особой разновидностью юридической процедуры, направленной на выявление и реализацию материального охранительного правоотношения, что предопределяет своеобразие ее содержательных черт (обязательное наличие в составе властного субъекта), а главное — особый механизм связи с материально-правовой регулирующей сферой. С. С. Алексеев считал, что юридический процесс можно определить через понятие процедуры. Процесс — это вся правоприменительная деятельность, основанная на властных полномочиях тех или иных органов, она должна быть подчинена строгим процедурным формам, обеспечивающим законность, обоснованность и целесообразность этой деятельности. Правовая процедура — это особая процедура, которая четко изложена и закреплена в законах и подзаконных нормативных актах<sup>1</sup>.

Процесс есть часть норм правовой системы, регулирующей отношения, возникающие при рассмотрении дел в порядке, устанавливаемом для соответствующего вида судопроизводства. Процесс неразрывно связан с материальным правом, т. к. закрепляет процессуальные формы, необходимые для его осуществления и охраны прав.

Таким образом, нотариальный процесс — это совокупность комплексных правовых процедур, необходимых для разрешения существующего нотариального дела и вынесения нотариального акта, который следует рассматривать в качестве одной из форм реализации охранительной функции права.

В последнее время в рамках теории права уделяется недостаточно внимания проблеме процессуальной деятельности самого нотариата. Тем не менее данный вопрос вызывает неподдельный интерес. Во-первых, из-за его высокой значимости, которая связана с введением новых, ранее не известных российскому законодательству нотариальных действий, выступающих в качестве одного из особых способов реализации охранительной функции права. Приоритет на всех стадиях нотариальной деятельности отдается превентивной составляющей охранительной функции права. Во-вторых, по причине его недостаточной изученности, поскольку теория нотариально-правового процесса на сегодняшний день отсутствует. По нашему мнению, целесообразность выделения нотариального процесса в качестве самостоятельной отрасли права для его глубокого научного изучения и использования полученных знаний в нотариальной практике очевидна.

Нотариальная деятельность, как и любая другая деятельность, представляет собой развитие, регламентируемое положениями, относящимися к нормам процессуального права. Нотариальный процесс должен быть четко урегулирован специальным законом. Процессуальный регламент должен распространяться как на частнопрактикующих, так и на государственных нотариусов. Думается, в существующем Законе о нотариате<sup>2</sup> следует зафиксировать стадии нотариального процесса и определить особенности совершения некоторых видов нотариальных действий в силу их особой социальной значимости.

<sup>1</sup> См.: Алексеев С. С. Общая теория права. Т. 2. М., 1982. С. 286.

<sup>2</sup> См.: Основы законодательства Российской Федерации о нотариате // Российская газета. 1993. 13 марта.

При анализе работы нотариуса можно выделить процедуру подачи заявления, ознакомления с ним, его принятия или отказа в его приеме, процедуру проверки законности, обоснованности и адресности представленных документов, процедуру принятия итогового решения, его аргументации и правового закрепления — оформления. Процедура установления бесспорных фактов имеет некоторые отличия от процедуры придания документам силы охранительных нотариальных действий. Норма материального права не имеет порядка ее реализации, процедуры применения. То же обстоятельство в полной мере относится и к институту нотариата, процесс реализации для которого имеет первостепенное значение.

Нотариальной деятельности присущ определенный порядок, который должен отвечать требованиям оптимальности совершения юридически значимых действий<sup>1</sup>. Такой порядок устанавливается правовыми предписаниями и содержит программу нотариальной деятельности, имеющей основополагающее значение для достижения указанной правовой цели. Повышение эффективности правового регулирования данной деятельности, усиление со стороны государства гарантий правомерности и высокой результативности — ожидаемый и желаемый результат соблюдения такого порядка.

Для наиболее полного анализа характеристики нотариального процесса большое значение имеет форма нотариальной деятельности. Рассматривая ее сущность, следует исходить из самой природы и сложности процедуры, требующей соблюдения сразу нескольких логических последовательных действий<sup>2</sup>. Форма — это правовая процедура нормативного упорядочивания деятельности и соответствующих документов, представляющая собой совокупность требований к действиям участников нотариального процесса, направленных на достижение конкретного результата. Определенность данных требований обеспечивается соответствующими санкциями, среди которых наиболее часто встречаются пресекательные, преследующие цели принудительного прекращения правомерности нотариальной деятельности (отказ в принятии заявления, отказ в совершении нотариального действия, приостановление или прекращение нотариального производства). Таким образом, форма служит одной из гарантий точного и неуклонного применения, соблюдения и исполнения юридических норм.

Нотариальная форма приобретает уникальную социальную ценность и значимость, поскольку используется для охраны прав и свобод граждан и организаций в различных отраслях государственно-правовой деятельности. Она заложена в основу регламентации правовой деятельности граждан, организаций, нотариусов, должностных лиц органов исполнительной власти.

Поскольку нотариальный процесс является разновидностью юридического процесса и сводится к предусмотренному законом порядку совершения

<sup>1</sup> Одной из новелл гражданского законодательства России можно считать введение так называемых электронных нотариальных действий. Законодатель установил возможность удостоверения нотариусом электронного документа. По нашему мнению, данное нововведение позволит в будущем, по мере распространения электронного документооборота усилить роль нотариата в качестве надежного и прогрессивного института, который способен обеспечить достоверность сведений и защиту прав. См.: *В. Куликов*. Заверят по компьютеру // Российская газета. 2016. 3 февр.

<sup>2</sup> См.: *Богатырев Н. В.* Нотариальный акт как форма реализации охранительной функции права // Вестник Саратовской государственной юридической академии. 2015. № 1. С. 124–128.

нотариальных действий, он характеризуется сложным структурным содержанием. Элементами нотариального процесса выступают его субъекты, стадии и производства, которые позволяют очертить пространственно-временные границы и предметное содержание этой формы деятельности.

### **Пристатейный библиографический список**

1. Алексеев, С. С. Общая теория права / С. С. Алексеев. — М.: Юрид. лит., 1982. — Т. 2. — 286 с.

2. Богатырев, Н. В. Нотариальный акт как форма реализации охранительной функции права // Вестник Саратовской государственной юридической академии. — 2015. — № 1. — С. 124–128.

3. Богатырев, Н. В. Превентивная функция российского нотариата // Материалы I Междунар. науч. конференции преподавателей, аспирантов, соискателей, студентов, посвященной 95-летию гуманитарного образования в СГУ им. Н. Г. Чернышевского (г. Саратов, 23 марта 2012 г.). — Саратов, 2012. — С. 14–16.

4. Радзиевская, Л. К. Нотариат в Украине / Л. К. Радзиевская, С. Г. Пасичник. — К. : Юринком интер, 2000. — С. 15–16.

5. Яковенко, О. В. Процедура в праве как категория теории государства и права // Вопросы теории государства и права: Актуальные проблемы современного Российского государства : межвуз. сборник науч. трудов. — Вып. 1 / под ред. М. И. Байтина. — Саратов : СГАП, 1998. — С. 104–105.

### **References**

1. Alexeev, S. S. Obshhaja teorija prava [General theory of law] / S. S. Alexeev. — M.: Juridicheskaja literatura, 1982. — Vol. 2. — 286 p.

2. Bogatyrev, N. V. Notarial'nyj akt kak forma realizacii ohranitel'noj funkcii prava [A notarial act as a form of the protective function of the law implementation] // Vestnik Saratovskoj gosudarstvennoj juridicheskoi akademii. — 2015. — № 1. — P. 124–128.

3. Bogatyrev, N. V. Preventivnaja funkcija rossijskogo notariata [Preventive function of the notary system of the Russian notariate] // Proceedings of the I Intern. scientific. conference of teachers, graduate students, applicants, students, dedicated to the 95th anniversary of the Humanities at the SSU n. a. N. G. Chernyshevsky (Saratov, March 23, 2012). — Saratov, 2012. — P. 14–16.

4. Jakovenko, O. V. Procedura v prave kak kategorija teorii gosudarstva i prava [The procedure in the law as a category of theory of state and law] // Issues of theory of state and law: Actual problems of the modern Russian state: Intercollege. Collection of scholarly works. — Vol. 1 / under the editorship of M. I. Baitin. — Saratov: SGAP, 1998. — P. 104–105.

5. Radzievskaja, L. K. Notariat v Ukraine [A notariate in Ukraine] / L. K. Radzievskaja, S. G. Pasichnik. — K.: Jurinkom inter, 2000. — P. 15–16.