

Пётр Павлович Сергун

*Профессор кафедры административного и муниципального права
Саратовской государственной юридической академии,
доктор юридических наук, профессор
E-mail: sergun-pp@yandex.ru*

Галина Владимировна Фадеева

*Доцент кафедры правосудия и процессуальной деятельности
Саратовского социально-экономического института (филиала)
РЭУ им. Г. В. Плеханова, кандидат юридических наук
E-mail: fadееv-gv@yandex.ru*

Гарантии нотариальной деятельности

Аннотация: *статья посвящена определению юрисдикционной функции нотариата как органа гражданской юрисдикции. Анализ нотариальных принципов и 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 силу нотариата. Нотариат, действуя от имени государства, предупреждает возникновение правовых конфликтов, обеспечивает защиту частной собственности, стабильность гражданского оборота, тем самым выполняет важнейшую роль в становлении правового государства и гражданского общества в целом. Нотариат латинского типа в силу своей уникальной природы предназначен и оптимально приспособлен для правового обеспечения и защиты свободы, ограничения произвола. Способствуя реализации*

прав и защищая права, нотариат процессуально обеспечивает (гарантирует) правовую свободу человека, институтов гражданского общества и государства.

Ключевые слова: нотариат, гарантии, принципы, значимость, сущность, беспристрастность, независимость, тайна, законность, ограничения, деятельность, право созидательность.

Pjotr Pavlovich Sergun

Professor of the Department of administrative and municipal law of the Saratov State Law Academy, doctor of legal sciences, professor

Galina Vladimirovna Fadeeva

Associate professor of the Department of justice and procedural activities of the Saratov Socio-Economic Institute (branch) of the Plekhanov Russian University of Economics, candidate of legal sciences

Warranties for Notarial Activities

Annotation: *the article is devoted to determination of a jurisdictional function of notaries as a body of civil jurisdiction. Analysis of notarial principles and functions shows their close interconnection and system impact on the notarial activity, and the presence in the notary law of both protecting and significant positive characteristics, reflecting a law constructive force of notaries. The notary, acting on behalf of the state, prevents an emergence of legal disputes, ensures protection of private property, stability of civil turnover, thereby playing a major role in formation of a legal state and civil society in general. Notaries of the Latin type because of its unique nature is designed and optimally adapted to a legal promotion and protection of freedom, to limit any arbitrariness. Promoting the implementation of rights and protecting rights, the notary provides (ensures) in a procedure way the legal freedom of individual, civil society and the state.*

Keywords: *notary, guaranties, principles, significance, essence, impartiality, independence, mystery, law, limits, activity, law constructivity.*

Стремительное качественное обновление общества, становление рыночной экономики, построение демократического правового государства — эти и многие другие факторы выдвигают на первый план решение глобальной задачи — формирование в России единого информационно-правового пространства, обеспечивающего правовую информированность всех структур общества и каждого гражданина в отдельности, ибо правовая образованность необходима, чтобы расти в условиях правового государства.

В условиях рыночной экономики возрастает значение правовых институтов, осуществляющих превентивную защиту прав и законных интересов участников гражданских правоотношений. К их числу относится и нотариат.

В настоящее время осуществление гражданско-правового оборота, правового обеспечения экономических отношений практически невозможно без участия института нотариата. Многим гражданам хотя бы один раз в жизни приходилось обращаться к нотариусу по различным вопросам, например, за удостоверением доверенности на пользование и распоряжение автомобилем, на представительство в различных органах и организациях, удостоверением различных сделок, оформлением наследства, свидетельствованием

подлинности подписи или копии документа, удостоверением договора купли-продажи недвижимости, договоров купли-продажи долей в ООО. Еще больше возрастает роль нотариата в связи с вступлением Российской Федерации в международные экономические и юрисдикционные отношения¹.

Значимость российского нотариата характеризуется его целями и задачами, а также функциями и принципами нотариальной деятельности. От первоначальной функции «писаря», которую прежде осуществлял нотариус, нотариат в своем развитии дошел до выполнения переданной ему государством функции по составлению официальных документов, за которыми в государственных и судебных производствах признается особая доказательственная сила.

Нотариальные действия в Российской Федерации вправе совершать нотариусы, работающие в государственных нотариальных конторах или занимающиеся частной практикой, и в случаях, установленных законом, уполномоченные должностные лица местного самоуправления и консульские должностные лица.

Сущность нотариальных действий заключается в свидетельствовании, удостоверении в специальном процессуальном порядке бесспорных юридических фактов. Совершение нотариальных действий направлено не только на обеспечение соблюдения государственных, общественных и частных интересов, но и на оказание содействия физическим и юридическим лицам в осуществлении их прав, защите их законных интересов, разъяснении последствий совершаемых действий.

Еще в 1958 г. Папа Пий XII в своем обращении к участникам Конгресса латинского нотариата в Риме подчеркнул, что для действенности советов нотариуса требуется соблюдение двух условий: «признанная техническая компетентность и бесспорная нравственная порядочность». Компетентность предполагает улучшение базового профессионального образования и постоянное совершенствование знаний и умений практикующих нотариусов. Однако нравственная порядочность не менее важна. Она требует от нотариуса не только абсолютной честности, но и беспристрастности, строгого сохранения чужой тайны, ответственности, незаинтересованности, соблюдения принципов нотариальной деятельности².

Институт нотариата выполняет публичную функцию в интересах не только частных лиц, но и общества и государства. Наделяя институт нотариата публичной функцией по защите прав и законных интересов участников гражданского оборота, законодатель закономерно предусмотрел гарантии нотариальной деятельности с тем, чтобы выделить нотариуса как носителя публичной власти и независимого арбитра. В научной литературе под гарантиями нотариальной деятельности понимается «юридически значимый механизм обеспечения рассматриваемой деятельности, неукоснительно реализуемый на основе конституционного закрепления права гражданина на квалифицированную юридическую помощь, как на законодательном, так и на правоприменительном

¹ См.: Романовская О. М. Нотариат в Российской Федерации : учеб. пособие. М., 2008. С. 69.

² См.: Пиену Ж.-Ф., Ягер Ж. Нотариат во Франции и в мире // Нотариус. 2005. № 6. С. 44.

уровне»¹. Основами о нотариате определены следующие гарантии нотариальной деятельности: законность; беспристрастность; независимость; обеспечение тайны совершения нотариальных действий.

Гарантии нотариальной деятельности следует рассматривать не с позиции нотариуса, а с позиции клиента, т. е. обезопасить последнего от предвзятых, не основанных на законе действий нотариуса.

Гарантия законности нотариальной деятельности состоит в обязанности нотариуса при совершении нотариальных действий строго руководствоваться законодательством Российской Федерации и соблюдать правила нотариального производства. Отказаться в совершении нотариального действия нотариус может только в случаях и в порядке, предусмотренных законом.

Нотариус беспристрастен, т. е. у него отсутствует пристрастие к той или иной стороне, он правдив и справедлив. Беспристрастность нотариальной деятельности заключается в незаинтересованности нотариуса в результатах нотариальных действий, в равном отношении нотариуса ко всем участникам совершаемого нотариального действия, разъяснении им их прав и обязанностей, предупреждении о последствиях совершаемых нотариальных действий, с тем, чтобы юридическая неосведомленность не могла быть использована во вред какому-либо участнику нотариального действия. Нотариус при совершении нотариального действия не может преследовать личный интерес и выгоду.

Беспристрастность нотариальной деятельности, в отличие от адвокатской деятельности, обеспечивается обязанностью нотариуса в равной степени защищать права и законные интересы всех сторон, обратившихся к нотариусу за совершением нотариального действия, а также иных заинтересованных лиц. Кроме того, к беспристрастности относится и запрет на совершение нотариусом нотариальных действий в отношении определенного круга родственников.

Независимость нотариальной деятельности проявляется в том, что нотариус при осуществлении своих полномочий руководствуется только нормативными правовыми актами, без влияния, указаний каких-либо других органов и лиц, в отношении совершаемого нотариального действия он свободен, не подчинен никаким указаниям, самостоятельно принимает решения. При принятии решения нотариус руководствуется Конституцией Российской Федерации, Конституциями и Уставами субъектов Российской Федерации, Основами о нотариате, законодательными актами Российской Федерации и актами субъектов Российской Федерации, принятыми в пределах их компетенции, а также международными договорами.

Гарантия независимости нотариальной деятельности обеспечивается рядом нормативных предписаний, предусматривающих особый порядок надления полномочиями нотариуса и прекращения этих полномочий, экономическое обеспечение нотариальной деятельности, ограничение занятия нотариусом иными видами деятельности, процедуру совершения нотариальных действий, обязательное членство нотариуса в нотариальной палате. Вместе с тем независимость нотариуса при выполнении им своих полномочий

¹ Романовская О. М. Указ. соч. С. 69.

не является абсолютной и полной, а ограничивается обязанностью соблюдать законодательство Российской Федерации, а в некоторых случаях и законные требования, установленные нотариальными палатами.

Обеспечение тайны совершения нотариального действия является важной составляющей нотариальной деятельности. Нотариусу и лицам, работающим в нотариальной конторе, включая помощников нотариуса и стажеров, а также должностным лицам нотариальной палаты, которым такие сведения стали известны в связи с исполнением функций нотариальной палаты, запрещается разглашать сведения и оглашать документы, которые им стали известны в связи с совершаемыми нотариальными действиями, или из документов, хранящихся у нотариуса, в том числе после сложения ими своих полномочий или увольнения. Это связано с тем, что многие сведения из личной жизни граждан, порой подтвержденные документально, остаются у нотариуса и хранятся у него в архиве. Если эти документы предаются огласке, тем самым осуществляется вмешательство в личную жизнь гражданина и ему наносится ущерб (материальный, моральный). Гражданин, чьи права были нарушены, вправе обратиться в суд с иском о возмещении ущерба к лицу, огласившему эти документы.

Все нотариальные документы, хранящиеся у нотариуса, сведения о них и их копии могут выдаваться только лицам — участникам нотариального действия или лицам, в отношении которых совершены данные действия. Исключение в данном случае составляют завещания.

Если лица, совершающие нотариальные действия или в отношении которых такие действия совершаются, дают доверенность, то такие документы могут быть выданы по доверенности. Нотариус не вправе отдавать из конторы какие-либо документы по запросу любых органов, в том числе нотариальных палат, органов юстиции. 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 законодательства Российской Федерации о нотариате, и нотариусов в связи с совершаемыми нотариальными действиями. Нотариусы обязаны представлять в налоговые органы справки о стоимости имущества, переходящего в собственность граждан, необходимые для исчисления налога с имущества, переходящего в порядке наследования или дарения.

Содержание нотариальной тайны составляют любые сведения, документы и информация о частной жизни лица, которые стали известны нотариусу в связи с осуществлением им профессиональной деятельности либо как результат совершения нотариальных действий. Обязанность по обеспечению нотариальной тайны возлагается на нотариуса не только в период его профессиональной деятельности, но и после сложения полномочий.

Одновременно закон предусмотрел случаи освобождения нотариуса от обязанности обеспечения нотариальной тайны. Так, если против нотариуса возбуждено уголовное дело в связи с совершением нотариального действия, суд может освободить нотариуса от обязанности сохранения тайны (ст. 16 Основ о нотариате). Справки о завещании могут выдаваться только после смерти завещателя. На основании ст. 85 НК РФ сведения о выдаче свидетельств о праве на наследство и о нотариальном удостоверении договоров дарения подлежат обязательному направлению в налоговые органы.

В соответствии со ст. 7.1 Федерального закона от 07.08.2001 № 115-ФЗ «О противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма» на нотариуса возложена обязанность уведомлять Федеральную службу по финансовому мониторингу об удостоверенной им сделке в случае наличия у нотариуса любых оснований полагать, что эта сделка осуществляется или может быть осуществлена в целях легализации (отмывания) доходов, полученных преступным путем, или финансирования терроризма.

Кроме того, согласно ст. 57 ГПК РФ и ст. 66 АПК РФ нотариус обязан представить суду истребуемые им письменные доказательства.

Правом истребовать от нотариуса представление сведений о совершенных нотариальных действиях, а в необходимых случаях и личные объяснения Основами о нотариате (ст. 28) наделена также нотариальная палата, членом которой является этот нотариус.

В соответствии с ч. 3 ст. 55 Конституции Российской Федерации права и свободы человека и гражданина могут быть ограничены федеральным законом 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.

Применительно к нотариату законодатель в целях реализации вышеуказанных гарантий нотариальной деятельности, исключения допустимости личной заинтересованности нотариуса при совершении нотариального действия и устранения возможности злоупотребления нотариусом своими полномочиями предусмотрел ряд ограничений в деятельности нотариуса.

В соответствии со ст. 6 Основ о нотариате нотариус не вправе заниматься самостоятельной предпринимательской и никакой иной деятельностью, кроме нотариальной, научной и преподавательской, и оказывать посреднические услуги при заключении договоров. В научной литературе высказывается мнение о том, что «нотариус не только не имеет права заниматься самостоятельной предпринимательской деятельностью, но и не может быть учредителем организаций, так как, являясь учредителем, он будет заинтересован в прибыльности организации, и, следовательно, будет нарушен принцип беспристрастности и независимости нотариуса»¹.

¹ См.: *Индрисова Л. А., Ярлыкова Е. Л.* Комментарий к Основам законодательства Российской Федерации о нотариате от 11 февраля 1993 г. № 4461-1 (постатейный) // СПС «КонсультантПлюс».

Не могут быть привлечены нотариусы и к исполнению полномочий присяжного заседателя и арбитражного заседателя. Такое ограничение предусмотрено подп. 5 п. 2 ст. 2 Федерального закона от 30.05.2001 № 70-ФЗ «Об арбитражных заседателях арбитражных судов субъектов Российской Федерации» и подп. «е» п. 2 ст. 7 Федерального закона от 20.08.2004 № 113-ФЗ «О присяжных заседателях федеральных судов общей юрисдикции в Российской Федерации».

Статья 47 Основ о нотариате также запрещает нотариусу совершать нотариальные действия на свое имя и от своего имени, на имя и от имени своих супругов, их и своих родственников (родителей, детей, внуков). В отношении других родственников нотариуса и его супруга такого запрета не существует.

Что касается должностных лиц местного самоуправления и консульских должностных лиц, уполномоченных на совершение нотариальных действий, то содержащееся в ст. 47 Основ о нотариате ограничение права совершения нотариальных действий распространяется также и на них.

Изложенный анализ нотариальных гарантий и принципов 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 силу нотариата¹.

Пристатейный библиографический список

1. Индрисова, Л. А. Комментарий к Основам законодательства Российской Федерации о нотариате от 11 февраля 1993 г. № 4461-1 (постатейный) / Л. А. Индрисова, Е. Л. Ярлыкова // СПС «КонсультантПлюс».

2. Пиепу, Ж.-Ф. Нотариат во Франции и в мире / Ж.-Ф. Пиепу, Ж. Ягр // Нотариус. — 2005. — № 6. — С. 44–46.

3. Решетникова, И. В. Гражданское право и гражданский процесс в современной России / И. В. Решетникова, В. В. Ярков; редкол.: С. С. Алексеев и др. — М. ; Екатеринбург : Норма, 1999. — 312 с.

4. Романовская, О. М. Нотариат в Российской Федерации : учеб. пособие / О. М. Романовская. — М. : РИОР, 2008. — 138 с.

5. Фадеева, Г. В. Правовые основы организации и деятельности нотариата (административно-правовой аспект) : учеб. пособие / Г. В. Фадеева. — М. : ВГУЮ (РПА Минюста России), 2017. — 86 с.

References

1. Fadeeva, G. V. *Pravovye osnovy organizacii i dejatel'nosti notariata (administrativno-pravovoj aspekt): ucheb. posobie* [Legal bases of organization and activity of notaries (administrative and legal aspect): textbook] / G. V. Fadeeva. — M.: VGUJu (RPA Minjusta Rossii), 2017. — 86 p.

2. Indrisova, L. A. *Kommentarij k Osnovam zakonodatel'stva Rossijskoj Federacii o notariate ot 11 fevralja 1993 g. № 4461-1 (postatejnyj)* [Comment

¹ См.: Фадеева Г. В. Правовые основы организации и деятельности нотариата (административно-правовой аспект) : учеб. пособие. М., 2017.

to the Bases of the legislation of the Russian Federation about the notariate from February 11, 1993 No. 4461-1 (itemized)] / L. A. Indrisova, E. L. Jarlykova // SPS «Konsul'tantPljus».

3. Pillebout, J.-F. Notariat vo Francii i v mire [Notaries in France and in the world] / J.-F. Pillebout, J. Yaigre // *Notarius*. – 2005. – No. 6. – P. 44–46.

4. Reshetnikova, I. V. Grazhdanskoe pravo i grazhdanskij process v sovremennoj Rossii [Civil law and civil procedure in contemporary Russia] / I. V. Reshetnikova, V. V. Jarkov; ed. by S. S. Alexeev et al. – M.; Ekaterinburg: Norma, 1999. – 312 p.

5. Romanovskaja, O. M. Notariat v Rossijskoj Federacii: ucheb. posobie [Notariat in the Russian Federation: textbook] / O. M. Romanovskaja. – M. : RIOR, 2008. – 138 p.