

## **ПРАВА НОТАРИУСА ПРИ СОВЕРШЕНИИ НОТАРИАЛЬНЫХ ДЕЙСТВИЙ НА ПРИМЕРЕ ИССЛЕДОВАНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВ ВТОРОЙ ПОЛОВИНЫ XIX ВЕКА И НАСТОЯЩЕГО ВРЕМЕНИ**

**Аннотация:** Статья посвящена рассмотрению прав нотариуса при осуществлении им нотариальных действий. Сравниваются два периода развития нотариата. Автор приходит к выводу, что необходимо внести в Закон «Основы законодательства Российской Федерации о нотариате» конкретно определенные права, позволяющие выполнять задачи, поставленные перед нотариатом.

**Ключевые слова:** нотариус, право, требование нотариуса, нотариальное действие.

Понятие права является базовой, основополагающей категорией в юридической науке. Основной предпосылкой формирования правовых норм в каждом их историческом периоде является потребность общества и государства в регулировании общественных отношений. На разных этапах развития общества и государства право имело свое содержание. Темой исследования настоящей статьи является определение прав нотариуса при осуществлении нотариальной деятельности, их анализ, систематизация, соотношение имеющихся прав нотариуса с возложенными на него функциями, достаточность полномочий для их реализации. При рассмотрении темы настоящей статьи автор взял за основу метод хронодискретного моногеографического сравнительного правоведения<sup>1</sup>. Данный метод исследования полностью отвечает задаче, стоящей перед автором, – глубже понять условия функционирования института нотариата. Автор сравнивает два периода расцвета института российского нотариата: период реформ Александра II и современного нотариата. Применяемый метод хронодискретного моногеографического сравнительного правоведения позволит по-иному взглянуть на механизм формирования института нотариата, его развитие, а значит, появится возможность получения дополнительной информации, позволяющей глубже понять природу нотариата, основы правового института, правильно определить фундаментальные проблемы и предложить пути их решения. Отметим, что ранее данная методология положительно зарекомендовала себя в исследованиях различных государственных и правовых институтов:

---

\* *Степанов Алексей Владимирович, юрисконсульт Федерального бюджетного учреждения «Государственный региональный центр стандартизации, метрологии и испытаний в Кировской области» E-mail: [alex.st@list.ru](mailto:alex.st@list.ru)*

<sup>1</sup> Демичев А.А. Хронодискретное моногеографическое сравнительное правоведение как направление современной юридической науки // История государства и права. 2010. № 16. С. 2–7.

мирового суда<sup>1</sup>, прокуратуры<sup>2</sup>, органов городского самоуправления<sup>3</sup>, губернаторской власти<sup>4</sup> и др.

В настоящей статье автором предпринята попытка определить, рассмотреть и систематизировать имеющиеся у нотариуса права при совершении нотариальных действий.

Рассматривая правомочия нотариуса, необходимо понимать организационную структуру нотариата. Первым специальным нормативным актом в России, регулирующим деятельность нотариата, явилось утвержденное императором Александром II Положение о нотариальной части<sup>5</sup> 14 апреля 1866 года. Согласно ст.1 Положения при окружных судах были организованы нотариальные архивы, за ведение которых отвечали старшие нотариусы. В ведомстве окружных судов, помимо старших нотариусов, находились нотариусы (ст. 1,20), которые осуществляли свою деятельность на территории, закрепленной за окружным судом. Нотариальные акты, совершенные за пределами территории, не имели нотариальной силы (ст. 21). Все нотариусы состояли на государственной службе и организационно были подчинены окружному суду (ст.20, 58), а по некоторым вопросам делопроизводства, документооборота подчинялись старшему нотариусу (ст.15,25,35). Решение о назначении на должность нотариуса или увольнении принималось должностными лицами судебной системы (ст. 16).

Предметом деятельности нотариата являлось регулирование гражданских отношений бесспорного характера. Это позволило выделить нотариат в самостоятельный правовой институт, но организационно нотариат продолжал оставаться в судебной системе.

В настоящее время, в отличие от нотариата второй половины XIX века, нотариат организационно самостоятелен. Основным нормативным актом, регулирующим нотариальную деятельность, является закон «Основы

---

<sup>1</sup> Гуцев В.В. Сравнительно-правовое исследование мирового суда в России (история и современность): автореф. дис... канд. юрид. наук. Н.Новгород, 2005.

<sup>2</sup> Никонов В.А. Сравнительно-правовое исследование института прокуратуры в России во второй половине XIX – начале XX века и конце XX – начале XXI века: автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Владимир, 2005.

<sup>3</sup> Чудайкина А.А. Нормативно-правовая база, регламентирующая деятельность главы органов местного самоуправления в Российской империи во второй половине XIX – начале XX в. и современной России: сравнительно-правовой анализ // Юридическая наука и практика: вестник Нижегородской академии МВД России. 2014. № 1 (25). С. 245–250.

<sup>4</sup> Ключухина Ю.А. Особенности взаимодействия центральной и региональной власти в Российской империи и Российской Федерации (сравнительно-правовое исследование) // Юридическая наука и практика: Вестник Нижегородской академии МВД России. 2012. № 19. С. 121–125.

<sup>5</sup> Положение о нотариальной части от 14 апреля 1866 года // Судебные уставы 20 ноября 1864 года с изложением рассуждений, на которых они основаны, изданные Государственной канцелярией. Ч. 3.СПб., 1867.

законодательства Российской Федерации о нотариате»<sup>1</sup> (далее Закон о нотариате), в соответствии с которым нотариальная палата является некоммерческой организацией, представляющей собой профессиональное объединение, основанное на обязательном членстве нотариусов, занимающихся частной практикой (ст.24). Нотариусы работают при государственных нотариальных конторах или занимаются частной практикой. Статус нотариуса един, поэтому отличий по правам и обязанностям нотариусов, работающих в государственной нотариальной конторе или занимающимся частной практикой, не имеется (ст.2).

Современный российский нотариат в полной мере является самостоятельным правовым институтом, организационно независимым и имеющим свою структуру построения.

Рассматривая вопрос правомочий нотариуса при совершении нотариального действия второй половины XIX века, приходится констатировать, что в Положении о нотариальной части не содержалось норм, устанавливающих права нотариуса при совершении им нотариальных действий. В Положении предусматривались лишь обязанности нотариуса, осуществляющего нотариальную деятельность. Поэтому автором предпринята попытка установить правомочия нотариуса через рассмотрение его обязанностей при совершении нотариальных действий.

Так, нотариус второй половины XIX века обязан был установить личность обратившегося за нотариальным удостоверением (ст. 72) либо личность доверенного лица, т.е. вправе был требовать документы удостоверяющие личность. Если нотариус не имел возможности достоверно установить личность обратившегося, он должен был принять во внимание показания не менее двух известных нотариусу лиц, которые могли свидетельствовать о личности обратившегося человека (ст. 73). При совершении нотариального действия нотариусом могли привлекаться помощник для неграмотного, глухонемого или слепого человека, а для лица, не владеющего русским языком, – переводчик (ст. 108, 111, 113). Их личность нотариус тоже обязан был установить. Получение выписок, копий документов, свидетельствование фактов было возможно только после удостоверения личности обратившегося (ст. 118, 128). Нотариус обязан был установить правомочия стороны, обратившейся за совершением нотариального действия (83), поэтому он был правомочен требовать от лица информацию, подтверждающую его права. Если лицо не предоставляло требуемую нотариусом информацию, последний, во избежание нарушения закона, отказывал в совершении нотариального действия. Составленные с нарушением закона нотариальные акты (крепостной или явочный) теряли силу нотариального документа и признавались судом простым письменным

---

<sup>1</sup> Закон Российской Федерации от 11.02.1993 г. № 4462-1 «Основы законодательства Российской Федерации о нотариате» // Российская газета.1993. № 49.

документом (ст.460 Устава гражданского судопроизводства и ст. 102 Положения о нотариальной части).

По действующему законодательству нотариус, осуществляя свою деятельность, должен оказывать содействие в реализации прав и защите законных интересов физических и юридических лиц (ст. 16), для чего вправе истребовать от физических и юридических лиц сведения и документы, необходимые для совершения нотариальных действий (ст. 15). На этом законодательное закрепление полномочий нотариуса заканчивается. О полномочиях нотариуса в Законе о нотариате, статья 12, сказано еще меньше.

Таким образом, перечень полномочий нотариуса при совершении нотариальных действий в действующем законодательстве не определен. В Законе «Основы законодательства Российской Федерации о нотариате» от 1993 года, так же как и в Положении о нотариальной части 1866 года, установлены лишь обязанности, которые нотариус должен выполнять.

Например, нотариус по действующему законодательству правомочен:

- истребовать документы, исключаящие любые сомнения на право участия лица в нотариальном действии. Данное право вытекает из обязанности нотариуса установить личность обратившегося (ст. 42):

- запрашивать и исследовать документы в целях установления дееспособности физических лиц и правоспособности юридических лиц, участвующих в нотариальном действии. Это право вытекает из обязанности нотариуса установить правосубъектность обратившегося (ст. 43);

- требовать от лиц, участвующих в нотариальном действии, соблюдения установленного нотариальным действием порядка, соблюдения формы удостоверяемого документа. Например, нотариально удостоверяемая сделка должна подписываться в присутствии нотариуса (ст. 44), в документе должны отсутствовать не оговоренные ниже исправления, подчистки, приписки и т.п.(ст. 45). Обязанность по соблюдению требований, в том числе к оформлению документа, лежит на нотариусе. В ином случае, нотариус вправе отказать в нотариальном удостоверении сделки;

- направлять обязательные для исполнения поручения об охране наследственного имущества (ст. 65). Данное поручение направляется либо нотариусу, либо главе муниципального образования, на территории которого находится наследственное имущество. Нотариус правомочен самостоятельно принимать решение о принятии наследственного имущества под охрану и управление (ст. 64).

Необходимо отметить, что наличие прав нотариуса не обеспечено их исполнением. Так, нотариальные поручения, требования зачастую игнорируются. Например, органы государственной и муниципальной власти объясняют это отсутствием в нормативных актах, регулирующих их деятельность, обязанности исполнять поручения нотариуса. Физические лица ссылаются на отсутствие каких-либо механизмов, обязывающих (понуждающих) их исполнять требования нотариуса, отсутствие законодательно предусмотренной ответственности. На наш взгляд, это пробел в действующем законодательстве, для устранения которого

необходимо внести в Закон «Основы законодательства Российской Федерации о нотариате» статью, устанавливающую полномочия нотариуса и, статью в кодекс об административных правонарушениях, устанавливающую ответственность за уклонение от совершения действий, требуемых нотариусом при осуществлении им нотариальной деятельности.

Сравнивая законодательство исследуемых периодов, можно отметить, что деятельность нотариата основывается на добровольном обращении лиц за нотариальными услугами. Участие свидетелей, переводчиков, других привлекаемых нотариусом лиц тоже фактически является добровольным. Нотариус без согласия сторон не вправе их понуждать на совершение каких-либо действий. Если какая-либо процедура при совершении нотариального действия обязательна, а сторона не желает ее придерживаться, то нотариус обязан отказать в совершении нотариального действия или приостановить совершаемое нотариальное действие. На наш взгляд, принцип добровольного участия сторон в нотариальном действии важен, но для того чтобы правовое качество нотариального действия было на высоком уровне, необходимо наделить полномочия нотариуса исполнительной силой.

Нотариату отводилась и отводится пассивная роль в совершении нотариальных действий, активной стороной в сборе документов, доказательств и предоставлении иной информации, как правило, выступает обратившееся лицо.

Сравнивая законодательство двух периодов, несмотря на организационные различия, можно выявить следующие общие черты

1. Отсутствие законодательно закрепленных понятия и перечня прав нотариуса. В настоящее время права нотариуса, как и раньше, можно установить только через его обязанности.
2. Полномочия нотариуса в большей степени номинальны, т.е. не обеспечены силой исполнения. Не предусмотрена ответственность за отказ в выполнении требований нотариуса.
3. Нотариальные действия совершаются при наличии доброй воли сторон. Участник может в любое время отказаться услуг нотариуса.

Таким образом, со времени «Великих реформ» Александра II по настоящее время каких-либо существенных изменений по вопросу прав нотариуса при совершении им нотариальных действий не произошло.

По нашему мнению, современный нотариат не выполняет свое основное назначение по обеспечению защиты прав и законных интересов граждан и юридических лиц путем совершения нотариусами от имени Российской Федерации нотариальных действий (ст. 1). По действующему законодательству нотариус не может оказывать полноценную помощь обратившейся стороне. В этом смысле защита прав и законных интересов граждан и юридических лиц (ст. 1) носит декларативный характер. Причиной этого является отсутствие нормативного закрепления полномочий нотариуса, ответственности за неисполнение его требований нотариуса.

Фундаментальная причина неудовлетворительного состояния современного нотариата, заключается в неопределенности роли нотариата в

регулировании общественных отношений, его места в правовой системе государства. Российский нотариат по-прежнему включает в себя черты англосаксонской («по существу, американской notary public - это просто пользующийся доверием свидетель»<sup>1</sup>) и латинской модели нотариата.

На наш взгляд, нотариат, развиваясь по пути латинской модели, имеет большие возможности в регулировании общественных отношений. Потенциал, заложенный в латинской модели, позволит выработать собственный путь развития российского нотариата и занять достойное место в правовой системе государства. Однако уже сейчас необходимо установить перечень полномочий нотариуса и законодательно его закрепить, например, как в Законе «Об адвокатуре и адвокатской деятельности»<sup>2</sup>, где в отдельной главе 2 закреплены права и обязанности адвоката (ст.6). Это позволит, несмотря на длительный период реформирования нотариата, уже сейчас выполнять функции, которые на него возложены действующим законодательством.

### *Библиографический список*

1. Демичев А.А. Хронодискретное моногеографическое сравнительное правоведение как направление современной юридической науки // История государства и права. 2010. № 16. С. 2-7.
2. Гущев В.В. Сравнительно-правовое исследование мирового суда в России (история и современность): автореф. дис... канд. юрид. наук. Н. Новгород, 2005.
3. Никонов В.А. Сравнительно-правовое исследование института прокуратуры в России во второй половине XIX – начале XX века и конце XX – начале XXI века: автореф. дис... канд. юрид. наук. Владимир, 2005.
4. Чудайкина А.А. Нормативно-правовая база, регламентирующая деятельность главы органов местного самоуправления в Российской империи во второй половине XIX – начала XX в. и современной России: сравнительно-правовой анализ // Юридическая наука и практика: вестник Нижегородской академии МВД России. 2014. № 1 (25). С. 245-250.
5. Ключухина Ю.А. Особенности взаимодействия центральной и региональной власти в Российской империи и Российской Федерации (сравнительно-правовое исследование) // Юридическая наука и практика: Вестник Нижегородской академии МВД России. 2012. № 19. С. 121-125.
6. Мизинец Е.Н. «Латинский нотариат в США» // Нотариус. 2012. №2. С. 2

---

<sup>1</sup> Мизинец Е.Н. Латинский нотариат в США // Нотариус. 2012. №2. С. 2

<sup>2</sup> Федеральный закон от 31.05.2002 г. № 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» // Российская газета. 2002. № 100.

