

МИНИСТЕРСТВО НАУКИ И ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ И РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

ФЕДЕРАЛЬНОЕ ГОСУДАРСТВЕННОЕ БЮДЖЕТНОЕ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ
УЧРЕЖДЕНИЕ ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ

СЕВЕРО-КАВКАЗСКАЯ ГОСУДАРСТВЕННАЯ АКАДЕМИЯ

Ф. Р. Контлакова

ОСНОВЫ НОТАРИАТА

Учебное пособие для обучающихся очной и заочной форм
обучения по направлению подготовки 09.03.03 Прикладная информатика,
направленность (профиль) Прикладная информатика в юриспруденции

Черкесск 2024

УДК 347.961
ББК 67.76
К 65

Рассмотрено на заседании кафедры «Гражданское право и процесс».
Протокол № 7 от «14» сентября 2023 г.
Рекомендовано к изданию редакционно-издательским советом СКГА.
Протокол №26 от «29» сентября 2023 г.

Рецензенты: Одегнал Е.А. – к. ю. н., доцент кафедры ГПП

К65 Контлакова, Ф.Р. Основы нотариата: учебное пособие для обучающихся очной и заочной форм обучения по направлению подготовки 09.03.03 Прикладная информатика, направленность (профиль) Прикладная информатика в юриспруденции // Ф.Р. Контлакова. – Черкесск: БИЦ СКГА, 2024. – 188 с.

Данное учебное пособие особое внимание уделяет весьма новым положениям, которые вводились в Основы законодательства о Нотариате на протяжении десятков лет и совершенно видоизменили не только способы защиты прав и законных интересов граждан и юридических лиц, но и некоторые способы совершения нотариальных действий, предусмотренных законодательными актами Российской Федерации.

В учебном пособии сжато, но достаточно полно изложена основная часть курса современного российского нотариата. Пособие содержит материалы для самостоятельного изучения дисциплины, углубленной подготовки к практическим занятиям, список нормативных правовых актов и дополнительной литературы, комплект кейс-задач для самостоятельной подготовки, комплект тестовых заданий по дисциплине «Основы нотариата».

УДК 347.961
ББК 67.76

© Контлакова Ф.Р., 2024
© ФГБОУ ВО СКГА, 2024

ОГЛАВЛЕНИЕ

Введение	4
Тема 1. Общие положения нотариата в РФ	8
Тема 2. Система органов нотариата в России	28
Тема 3. Нотариальные действия	51
Тема 4. Нотариальное делопроизводство. Формы нотариальных документов	75
Тема 5. Удостоверение сделок. Порядок отмены, изменения, расторжения сделок. Доверенность, завещание и его виды	90
Тема 6. Нотариальное удостоверение наследственных прав	118
Тема 7. Ответственность нотариуса, контроль за совершением нотариальных действий	151
Кейс-задачи для самостоятельной подготовки	166
Комплект тестовых заданий по дисциплине «Основы нотариата»	172
Глоссарий	181
Список рекомендуемой литературы	187

ВВЕДЕНИЕ

«Основы нотариата» являются одной из дисциплин, которая предусмотрена учебным планом направления подготовки 09.03.03 Прикладная информатика, направленность (профиль) Прикладная информатика в юриспруденции.

Возникновение нотариата неразрывно связано с развитием гражданского оборота, необходимостью содействовать его субъектам в совершении сделок и юридическом закреплении приобретаемых прав. Нотариат возник как институт гражданского права, призванный защищать частную собственность и обеспечивающий бесспорность имущественных прав, охрану прав всех участников гражданского оборота. Исторически нотариат является составной частью правовой системы любой страны, так как осуществляемые нотариусом функции объективно необходимы и востребованы обществом.

«Основы нотариата» – учебная дисциплина, предметом изучения которой является деятельность по совершению нотариальных действий, регламентируемая нотариальным законодательством РФ. После принятия 11 февраля 1993 г. Основ законодательства Российской Федерации о Нотариате процесс обновления нормативных актов, регламентирующих нотариальную деятельность, все еще продолжается. Продолжается процесс обновления и всего российского законодательства, в том числе и того, которое применяется при совершении отдельных нотариальных действий. С каждым годом изменяется и сам российский нотариат как правоохранительный орган государства.

При выполнении нотариальных действий изготавливаются нотариальные акты. Среди них различные договоры, доверенности, завещания, свидетельства о праве на наследство, а также много других, обеспечивающих защиту прав и законных интересов граждан и юридических лиц. Нотариально оформленные документы имеют доказательственную силу, подтверждают наличие многих прав и признаются всеми государственными органами.

В современной России нотариальные действия совершают нотариусы, работающие в государственных нотариальных конторах, которых осталось совсем немного, и нотариусы, занимающиеся частной практикой, а также уполномоченные на совершение нотариальных действий должностные лица органов местного самоуправления и российских консульских учреждений. Все они действуют в пределах предоставленной им по закону компетенции изготавливают нотариальные акты по установленным формам. Нотариальные документы независимо от того, кем из вышеуказанных лиц они изготовлены, имеют одинаковую силу, если они оформлены в соответствии с законодательством РФ. Из всех перечисленных выше лиц повседневную профессиональную деятельность по совершению нотариальных действий осуществляют нотариусы.

Значительное большинство российских нотариусов — нотариусы, занимающиеся частной практикой. Они появились в нашей стране с 1993 года.

Существующий на сегодняшний день свободный российский нотариат содержит все черты и признаки, свойственные классическим формам нотариата латинского типа. Однако нотариат не стоит на месте, продолжает развиваться и совершенствоваться. И прямо сейчас, в настоящее время в нашей стране происходит серьезная реформа нотариального законодательства, когда для совершения нотариальных действий предусмотрено создание нового, отдельного электронного реестра Единой информационной системы (ЕИС) нотариата. Эта система, которая 1 июля отметила свою первую пятилетку, де-факто и де-юре стала платформой как для развития самой нотариальной деятельности в цифровой среде, так и для взаимодействия нотариата с государственными органами и другими структурами, обеспечивая стабильность гражданского оборота и способствуя появлению и развитию новых сервисов. Следует отметить, что в 2019 году были внесены существенные изменения в сферу нотариального производства. Прежде всего, это коснулось нововведений по реализации норм о нотариальном удостоверении электронного документа, благодаря чему в скором времени граждане смогут оперативно оформлять у нотариусов документы в цифровом виде. Для этого даже не придется оформлять личную электронную цифровую печать (ЭЦП) – достаточно будет расписаться на специальном нотариальном планшете. Юридический вес документу придаст уже квалифицированная электронная подпись самого нотариуса.

Одно из важнейших изменений прошедшего года связано с обеспечением квалифицированной правовой помощью жителей труднодоступных и малонаселенных территорий. Законодатель повысил доступность нотариальных услуг для граждан, проживающих в удаленных районах страны и, в то же время, ограничил список нотариальных действий, которые могут совершаться должностными лицами органов местного самоуправления. Теперь чиновники, работающие на этих территориях, могут выполнять только простые нотариальные действия, не требующие специальных знаний и высокой юридической квалификации. Смысл изменений – защитить граждан и их собственность от ошибок, которые на практике нередко допускали чиновники, выполняющие функции нотариусов на местах.

Не так давно в России появились и совершенно новые нотариальные действия. Прежде всего, с в практику нотариусов были введены наследственные договоры и совместные завещания супругов. Задача нотариата на данном этапе – предоставить гражданам все необходимые условия для эффективного решения вопросов наследования с учетом новых инструментов распоряжения имуществом. А вот оценить эффективность и необходимость этих правовых институтов можно будет лишь спустя время, с формированием правоприменительной практики.

С 2019 года у россиян также появилась возможность решать спорные правовые вопросы проще и дешевле, не прибегая при этом к затяжной и затратной процедуре судебного разбирательства. Удостоверенные нотариально медиативные соглашения получили силу исполнительного листа, что дает возможность обратиться на прямую к судебному приставу.

Нотариальная форма соглашения для группового иска – еще один новый институт, который заработал в прошлом году и должен помочь разгрузить суды и сэкономить средства граждан. Нотариус помогает гражданам более комфортно распределить расходы в случае, когда истец не может позволить себе рассмотрение дела в суде из-за высокой стоимости, или, например, когда потенциальная компенсация в случае победы слишком незначительна, чтобы оплачивать судебные расходы.

Также в течение определенного времени велась серьезная экспертная и законодательная работа над поправками в Основы законодательства РФ о нотариате, касающимися нового этапа развития электронного нотариата в рамках национальной программы «Цифровая экономика».

Закон № 480-ФЗ, подписанный Президентом РФ Владимиром Путиным позволил гражданам воспользоваться сразу несколькими новыми нотариальными инструментами. Во-первых, это дистанционное удостоверение сделок двумя и более нотариусами. Такой формат сделки будет актуален для ситуаций, когда стороны договора находятся в разных населенных пунктах и не хотят тратить лишние деньги и время на встречу в каком-то одном городе для оформления документов. Как результат, нотариальное удостоверение, гарантирующее безопасность и законность сделки, станет еще более удобным и доступным для граждан.

Также новый закон подразумевает возможность получения некоторых нотариальных услуг в удаленном формате. В перечень таких услуг вошли только те нотариальные действия, при осуществлении которых не требуется проверка соответствия воли и волеизъявления гражданина. Например, внесение средств на депозитный счет нотариуса, обеспечение доказательств в интернете, свидетельствование верности перевода и другие. Такое ограничение необходимо, чтобы исключить риски нарушения прав людей из-за непонимания юридической сути своего решения, факта давления со стороны третьих лиц и других моментов, которые нотариусу принципиально важно проверять, к примеру, при удостоверении сделок.

Нововведения открывают нотариусу доступ к сведениям из системы биометрических данных для безошибочной идентификации заявителя в случае, если есть сомнения в предъявленном документе, удостоверяющем его личность, либо если документа нет вообще.

Законом также предусмотрено размещение на бумажном документе машиночитаемой маркировки, которая будет содержать информацию о дате совершения нотариального действия, его регистрационный номер и вид, ФИО нотариуса с названием его нотариального округа, а также данные о заявителе. Наличие таких отметок на нотариальных актах позволит ускорить проверку их подлинности по запросу участников межведомственного

электронного взаимодействия через ЕИС нотариата, не нарушая при этом требований о защите нотариальной тайны.

Практически все положения нового закона вступили в силу после дня его официального опубликования. Исключение составляют лишь пункты, касающиеся полномочий нотариуса в рамках совершения исполнительной надписи. Эти нормы вступают в силу со дня официальной публикации закона.

Основной смысл новелл состоит в создании надежных правовых инструментов для «цифрового оборота», формировании защищенной и безбарьерной среды для безопасных сделок в электронном виде. Принципиально важно, что залогом эффективной работы таких инструментов служит именно нотариус, который от имени государства продолжает обеспечивать защиту прав граждан и собственности в современную эпоху высоких технологий.

Продуктивно пройдя все изменения, российский нотариат приступает к дальнейшей работе по ключевым направлениям своей деятельности, отвечающим требованиям современных экономических реалий и актуальным запросам общества.

Профессия нотариуса очень высоко ценится во всем мире. Нотариусов уважают за их непростой труд и им доверяют. Все, что связано с нотариальной деятельностью, нотариусы сохраняют в тайне. Во многих странах нотариусами работают самые высокопрофессиональные юристы.

Тема 1. Общие положения нотариата в РФ

План:

1. История возникновения и формирования нотариата в РФ.
2. Понятие, сущность и задачи нотариата в правовой системе РФ.
3. Принципы и функции нотариата в РФ.
4. Электронный нотариат.
5. Источники законодательства РФ о нотариате.
6. Место нотариата в российском законодательстве и среди других юридических дисциплин.

1. История возникновения и формирования нотариата в РФ

История российского нотариата довольно богата и разнообразна и начинается с XVI в. Многие были заимствованы из зарубежного нотариата, т.к. к моменту его возникновения в России нотариусы уже были известны в других странах. Роль нотариата в установлении права собственности и свидетельствовании важнейших событий в истории человечества была чрезвычайно важна с древнейших времен.

Развитие нотариата в России можно условно разделить на несколько этапов.

Первый этап начинается в XVI в. и заканчивается Соборным уложением 1649 г. Этот период характеризуется тем, что формирование нотариальных органов и порядок совершения нотариальных действий определялись отдельными указами царя.

Тогда в России появилось сословие площадных подьячих. Более точная дата их появления не дошла до нас. Они представляли собой своеобразную корпорацию профессиональных писцов, специализировавшихся в совершении за плату гражданских сделок в интересах, обращавшихся к ним лиц. Назначение на «площадь» осуществлялось указом царя, собственно, в этом и заключался контроль за их деятельностью вначале.

Желающий быть площадным подьячим подавал челобитную царю с просьбой о назначении, при этом выборные старосты должны были дать ему нравственную и деловую характеристику, а вся корпорация профессиональных писцов несла за своего члена круговую поруку в случае причинения им ущерба от своей деятельности. Занятие это было прибыльным, и отставка от него была тяжелейшим наказанием.

Постепенно контроль за деятельностью площадных подьячих со стороны государства ожесточался. Выборные старосты наделялись правом осуществлять надзор за подьячими, «чтобы воровски не писали подставных, заочных крепостей, чтобы в том пошла не пропадала». В 1597 г. издается царский указ, в соответствии с которым была введена обязательная справка отдельных видов купчих крепостей в холопьем приказе. Справка представляла собой свидетельский допрос с целью установления подлинности и добровольности заключения сделки, проверки принадлежности имущества продавцу и наличия обременения и запрещений на его отчуждение.

Только после записи акта в книгу приказа и приложения печати имущество считалось отчужденным и право собственности возникало у приобретателя. Так контроль со стороны государства за деятельностью площадных подьячих стал фактическим. Совершенно очевидно, что требования, предъявляемые к совершению сделок у современного нотариуса, схожи.

Второй этап охватывает период с 1649 по 1866 г. Уложение 1649г. в некоторой степени систематизировало действовавшие до этого времени указы, обязав стороны совершать сделки только через площадных подьячих с составлением справки и последующей записью в поместном приказе, т.о. впервые разграничив функции органа, совершающего сделку, и органа, регистрирующего ее.

Третий период начинается 14 апреля 1866 г. и заканчивается 29 октября 1917 г. принятием «Декрета о земле» В.И. Ленина, который ознаменовал начало ликвидации частного гражданского права.

Коренное преобразование нотариата произошло в процессе судебной реформы 1864г., после утверждения Александром II в 1866г. Положения о нотариальной части. С этого времени лицом, специально наделенным властью совершать и свидетельствовать нотариальные акты в России, стал нотариус. Нотариусы состояли при окружных судах. По Положению о нотариальной части нотариусы считались на государственной службе, им присваивался VIII чин по должности. Надзор за служебной деятельностью нотариусов должны были осуществлять суды. Назначались на должности кандидаты, достигшие 21 года, которые прошли соответствующие испытания и показали знания в области гражданских законов, различных уставов (торгового, о векселях, о пошлинах, гражданского судопроизводства и т.д.), а также форм нотариального производства. Перед зачислением на должность кандидаты должны были внести денежный залог, который должен был обеспечивать имущественную ответственность нотариуса за его ошибки, допущенные в ходе осуществления нотариальной деятельности. Если карьера нотариуса заканчивалась благополучно, то при выходе в отставку он в последствии мог воспользоваться залогом, в случае смерти нотариуса залог переходил к наследникам или правопреемникам. Несмотря на то, что нотариусы считались состоящими на государственной службе, ни жалованья, ни пенсии от государства они не получали. Нотариусы совершали всякие акты, кроме состояния, служебных и межевых, а также свидетельствовали документы.

Согласно Положению о нотариальной части при совершении всякого нотариального действия должны были обязательно присутствовать два свидетеля, а при составлении купчих на недвижимое имущество их обязательное количество увеличивалось до трех. Свидетелями могли быть лишь грамотные совершеннолетние лица, известные нотариусу лично или по достоверному о них засвидетельствованию (ст. 84-86).

Свидетелями не могли быть лица, служащие в конторе у того же нотариуса или состоящие прислугой у него самого или у его служащих (п. 4

ст. 87). Основные требования к совершению сделок сохранились и по настоящее время.

Перед совершением всякого нотариального акта нотариус должен был удостовериться в личностях, обратившихся к нему лиц, выяснить их волю и правоспособность к совершению акта. Составляя нотариальный акт, нотариус в соответствии с требованиями ст. 84, 88, 89, 95, 96, 104, 105, 112 Положения о нотариальной части должен был:

- для выяснения всех подробностей предполагаемого к совершению акта расспросить явившихся к нему участников в присутствии свидетелей о содержании и условиях этого акта;

- установить смысл и значение нотариального акта для обеих сторон;

- изложить задуманную сторонами сделку с их слов в форме проекта акта;

- прочесть проект акта сторонам;

- убедиться, что содержание нотариального акта сторонам понят но и они согласны на изложение в предлагаемом виде;

- предложить сторонам уплатить вознаграждение по таксе, а также сбор в доход городов;

- внести проект в актовую книгу;

- вновь, но уже при свидетелях, прочитать занесенный в актовую книгу проект акта сторонам;

- подписать внесенный в актовую книгу проект акта и предложить подписать его одновременно сторонам и свидетелям;

- выдать выписку из актовой книги.

Нотариальный акт считался совершенным с момента его подписания в актовой книге нотариусом, сторонами и свидетелями. По Положению допускалась и возможность прочтения акта самими сторонами, а также зачитывание акта нотариусом сторонам в отсутствие свидетелей. Но тогда при подписании акта стороны должны были объявить свидетелям, что он им или ими прочитан, что свидетели удостоверяли своей подписью. Подлинным нотариальным актом считалась запись в актовой книге. По истечении одного года со дня совершения последней записи в книге она должна была поступить в нотариальный архив, который существовал при окружном суде. Заведовали нотариальными архивами старшие нотариусы.

Старшими нотариусами назначались лишь лица, имеющие высшее юридическое образование. Старшие нотариусы были на особом положении в обществе, получали денежное содержание и по служебным правам приравнивались к членам окружного суда. От внесения залога старшие нотариусы освобождались.

Они состояли при окружном суде, заведовали нотариальным архивом и были наделены правом утверждать и те нотариальные акты, которые стороны обязаны были по закону или сами желали превратить в крепостные, а также выдавали выписи из актовых книг и копии с нотариальных актов, совершенных нотариусами округа и поступивших в нотариальный архив при окружном суде. Вместе с председателем окружного суда и прокурором старшие нотариусы участвовали в испытаниях кандидатов в нотариусы.

Служебные обязанности нотариусов были многочисленны и сложны, и за нарушения их, даже единичные, они привлекались к ответственности. Ответственность нотариусов за злоупотребления и упущения, в том числе имевшие характер проступков, регулировалась «Уложением о наказаниях уголовных и исправительных» 1845 г. По Уложению о наказаниях ответственность нотариусов наступала по тем статьям, которые касались преступлений и проступков чиновников крепостных дел.

К преступным деяниям нотариусов относились деяния, учиненные как по неосмотрительности, так и по злому умыслу, а именно:

- неисполнение обязанностей, возложенных на них законом;
- злоупотребление теми полномочиями, которые им предоставлены законом.

Уложение о наказаниях предусматривало три вида упущений – нарушений нотариусами обязанностей:

- совершение по неосмотрительности акта от имени лиц, не имеющих по закону права на участие в нем (купли-продажи, залога, раздела или иного действия);

- совершение акта без удостоверения тождества и точной воли лица или удостоверение по небрежности, невниманию нотариуса на данных, которые не могут служить доказательством чьей – либо самоличности;

- участие нотариуса в противозаконной продаже имущества, состоящего под запрещением, опекой или в секвестре, при наличии неосмотрительности нотариуса или неполноты справок.

К злоупотреблениям предоставленными полномочиями, за которые наступала уголовная ответственность, относились:

- сознательное и по злому умыслу совершение нотариусом акта без законного числа свидетелей, а равно без оговорки пробелов, поправок;

- совершение, свидетельствование, утверждение подложных сделок и сделок, вынужденных насильем и обманом;

- сокрытие нотариусом факта отсутствия у стороны права на совершение нотариального акта;

- сокрытие нотариусом существующего на имуществе законного запрещения отчуждения и не объявление о том покупателю;

- совершение нотариусом заведомо от чьего-либо имени подложных крепостей или заочное совершение актов от имени отсутствующих без надлежащей на то доверенности, равно как и от имени лиц вымышленных;

- совершение актов задним числом;

- сокрытие, истребление или заведомая порча, книги актов.

За неисполнение нотариусом возложенных, на него обязанностей по его неосмотрительности, небрежности или невниманию, как правило, в соответствии с судебным приговором наступало отстранение от должности с запрещением занимать последнюю в будущем, за злоупотребление предоставленными полномочиями – арест и заключение в тюрьму.

Следует отметить, что в конце XIX в. в России сложились четыре группы органов и должностных лиц, наделенных правом совершать нотариальные действия:

- публичные (городовые) нотариусы;
- биржевые маклеры и нотариусы, корабельные маклеры;
- узкоспециализированные маклеры: судоходных расправ, государственного коммерческого банка, частные, слуг и рабочих людей, цеховые, ремесленных управ, Кронштадтского общества вольных матросов;
- при отсутствии нотариуса или маклера их функции выполняли магистраты, ратуши, думы, таможенные чиновники, становые приставы, торговые словесные суды.

Кандидаты на должность нотариуса (маклера) отбирались на основании конкурса из числа наиболее порядочных чиновников, и после назначения на должность давали присягу, в противном, случае не допускались к работе. Особых правил при этом не существовало, однако закон прямо запрещал назначать на должность нотариусов и маклеров людей неграмотных.

Нотариат в Советской России. Нормативное закрепление организационных основ нотариата и правил совершения нотариальных действий в СССР берет свое начало с Положения о государственном нотариате РСФСР, которое было принято Советом народных комиссаров РСФСР 4 октября 1922 г. и закрепило основы для возобновления деятельности нотариусов.

После политических событий конца октября 1917 г., свержения монархии и прихода к власти большевиков нотариат как правовой институт был ликвидирован: «Декрет о суде» № 1 от 24 ноября 1917 г. упразднил судебные органы, институт судебных следователей, прокурорского надзора, частной адвокатуры, заложив основы «Нового советского суда». Несмотря на то, что в Декрете прямо не говорилось об упразднении нотариата, нотариальные конторы практически прекратили свою деятельность, а позднее, постановлениями местных советов они были ликвидированы и совершение нотариальных действий было возложено на отделы местных советов.

Позднее неоднократно принимались нормативно-правовые акты, регулировавшие нотариальную деятельность, вносявшие изменения в порядок организации нотариата и расширявшие круг полномочий нотариусов: в 1923, 1926, 1940, 1947 и 1965 гг. 19 июля 1973 г. На шестой сессии Верховного Совета СССР был принят Закон СССР «О государственном нотариате», учитывавший изменения общественного развития государства и содержащий нормы о задачах и организации нотариальных органов, принципах их деятельности, компетенции нотариусов, общих правилах совершения нотариальных действий и о применении законодательства СССР к иностранным гражданам.

Указанный Закон был разработан на основе обобщения опыта законодательной деятельности государственных органов Советского Союза и республик, многолетней практической деятельности нотариальных органов,

потребностей развивающихся экономических и иных общественных отношений. На основе Закона, устанавливавшего лишь общие правила совершения нотариальных действий, 2 августа 1974 г. был принят Закон РСФСР «О государственном нотариате», а позднее разработана и утверждена Инструкция о порядке совершения нотариальных действий государственными нотариальными конторами РСФСР и Инструкция о порядке совершения нотариальных действий исполнительными комитетами районных, городских, поселковых, сельских Советов народных депутатов.

После распада СССР в России в порядке правопреемства продолжают действовать нормативно-правовые акты СССР, не отмененные более поздними законодательными актами Российской Федерации и имеющие юридическую силу в части, не противоречащей законодательству Российской Федерации. Поэтому до 1993 г. в России существовала только государственная система нотариальных органов – государственные нотариальные конторы.

11 февраля 1993 г. Верховным Советом РФ были приняты «Основы законодательства Российской Федерации о нотариате», действующий и в настоящее время.

2. Понятие, сущность и задачи нотариата в правовой системе РФ

Термин «Нотариат» многозначен и обозначает одновременно: во-первых, систему органов и должностных лиц (нотариусов и иных лиц, имеющих право выполнения нотариальных функций), 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 нотариальной сфере.

Нотариат в современном обществе обеспечивает защиту частной собственности и бесспорность имущественных прав, охрану прав всех участников гражданского оборота. На протяжении всей истории развития государства и права нотариат является составной частью правовой системы любой страны, поскольку осуществляемые нотариусами функции объективно необходимы и востребованы обществом, в особенности в обществе с развитой экономикой и гражданским оборотом.

В правовой системе России стала складываться новая комплексная отрасль права – нотариальное право, объединяющая систему норм, регулирующих порядок совершения нотариальных действий и взаимоотношения нотариуса с участниками нотариального производства.

Согласно ст.1 Основ законодательства РФ о нотариате: ***Нотариат*** в России призван обеспечивать в соответствии с Конституцией России, Конституциями республик в составе России, 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 законодательством РФ.

Сущность нотариата заключается в том, что он позволяет обеспечивать правоохранительные функции, законность и правомерность юридических действий участников гражданского оборота за счет них самих, без каких-либо затрат со стороны государства. На такие сущностные характеристики нотариата важно обратить внимание именно сейчас, когда государство испытывает большие сложности при финансировании правоохранительной и судебной систем России.

Задачами нотариата являются:

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

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.

3. Принципы и функции нотариата в РФ

Общепринято относить к основным принципам, на которых основывается нотариальная деятельность, следующие:

Законность. Это общеправовой принцип, который распространяет свое действие на всех участников правоотношений. Законность – это основа нормальной жизнедеятельности цивилизованного общества, равенства граждан перед законом, неукоснительного следования букве закона. Признаками законности можно назвать всеобщность, неразрывную связь с правом. Нотариус в своей деятельности руководствуется Конституцией РФ, Конституциями республик в составе Российской Федерации, Основами законодательства Российской Федерации о нотариате, законодательными актами РФ и республик в составе Российской Федерации, правовыми актами органов государственной власти автономной области, автономных округов, краев, областей, городов Москвы и Санкт-Петербурга, принятыми в пределах их компетенции, а также международными договорами. Кроме этого, нотариус требует соблюдения законности и от всех граждан и юридических лиц, обращающихся к нему. Нотариус отказывает в совершении нотариальных действий, противоречащих закону или влекущих незаконные последствия. Таким образом, принцип законности применительно к организации и деятельности нотариата содержит следующие положения:

– нотариальные органы создаются в строгом соответствии с действующим законодательством;

– нотариусы в своей деятельности обязаны неукоснительно соблюдать требования законов, правомерные требования государственных органов и должностных лиц, осуществляющих правоприменение;

– за нарушение положений действующего законодательства нотариусы несут установленную законом ответственность.

В зависимости от характера и вида нарушений адвокат, может быть, подвергнут дисциплинарной, административной или уголовной ответственности.

Объективность (беспристрастность). Нотариальные действия должны быть обоснованными, взвешенными. Если для совершения законного и обоснованного нотариального действия недостаточно данных, представленных заинтересованными лицами, то нотариус должен сам затребовать от соответствующих лиц все нужные ему сведения. Представленные материалы нотариус оценивает с точки зрения их достоверности, а при необходимости направляет документы на экспертизу. В целях сохранения объективности нотариальных действий, ст. 47 Основ устанавливает ограничения, согласно которым нотариус не вправе совершать нотариальные действия на свое имя и от своего имени, на имя и от имени своих супругов, их и своих родственников (родителей, детей, внуков). Беспристрастность означает также, что удостоверяя гражданско-правовые сделки, выступает представителем государства, осуществляет от его имени контроль за законностью этих сделок, обеспечивает права и законные интересы сторон.

Независимость. Организация и функционирование нотариальных органов, а также профессиональная деятельность нотариата не связаны с мнениями, решениями или действиями органов и должностных лиц, не входящих в систему нотариата. Независимость обеспечивается запретом вмешательства в деятельность нотариуса, установленным порядком назначения и прекращения полномочий нотариуса и другими мерами его правовой защиты. Согласно принципу независимости нотариус самостоятельно принимает решения и осуществляет действия, входящие в круг его профессиональных полномочий. Недопустимы попытки вмешательства в деятельность нотариуса со стороны любых лиц. Соответственно, любые органы и должностные лица не вправе давать нотариусу указания о необходимости совершения каких-либо действий иначе как в порядке, установленном законом, а также обсуждать действия нотариуса и давать им оценку как правильным или неправильным. Независимость нотариуса обеспечивается и особым установленным законом порядком наделения полномочиями нотариуса и прекращения этих полномочий. Такой порядок гарантирует допуск к профессиональной нотариальной деятельности только специально подготовленных лиц, обладающих знаниями в области права, и предусматривает возможность прекращения полномочий нотариуса в случае нарушения последним законодательства, а также по иным основаниям.

Язык нотариального делопроизводства. Конституционные нормы о равенстве наций нашли свое воплощение в том, что 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. Кроме этого, в своей деятельности нотариус руководствуется **принципом соблюдения тайны** совершаемых нотариальных действий. «Тайна совершения нотариального действия обеспечивает на законодательном уровне возможность и право человека реализовать свою автономию, свою независимость, оградить себя от других окружающих его людей, органов, организаций, которые проявляют к нему слишком стесняющий его интерес» - таким образом право на нотариальную тайну может рассматриваться как одно из проявлений конституционного права личности на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну, защиту своей чести и доброго имени (ст. 23 Конституции РФ). По своему содержанию принцип нотариальной тайны находит выражение в особых требованиях к организации осуществления нотариусом своих полномочий, соответственно, нотариальная тайна по своему содержанию имеет характер и значение организационного принципа нотариата, характеризует должность нотариуса. Нотариусу при исполнении служебных обязанностей, а также лицам, работающим в нотариальной конторе, запрещается разглашать сведения, оглашать документы, которые стали им известны ввиду совершения нотариальных действий, в том числе и после сложения полномочий или увольнения, за исключением случаев, предусмотренных действующим законодательством. Сведения (документы) о совершенных нотариальных действиях могут выдаваться только лицам, от имени или по поручению которых совершены эти действия. Справки о совершенных нотариальных действиях выдаются по требованию судебных органов, прокуратуры, органов следствия, а также по требованию арбитражного суда, когда в их производстве находятся уголовные, гражданские дела либо разрешаются споры. Справки о стоимости имущества, которое переходит в собственность граждан, предоставляются в налоговый орган в случаях, предусмотренных ст. 16 Основ законодательства РФ о нотариате.

Функции отражают основные направления деятельности системы нотариата, показывая содержательное значение нотариальной деятельности. Нотариальные функции носят в целом особый характер, отражая специфику нотариального производства и нотариальной деятельности в сфере гражданского оборота. Их особенности вытекают из публично-правового характера нотариальной деятельности и особенностей компетенции нотариуса, действующего в рамках бесспорной гражданской юрисдикции.

Функции нотариата можно подразделять на:

– социальные, характеризующие место нотариата в системе органов гражданской юрисдикции и правовой системе России;

– содержательные, отражающие характер нотариальной деятельности.

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

- предупредительно-профилактическая;
- правореализационная;
- правоохранительная;
- правоустановительная;
- юрисдикционная.

Предупредительно-профилактическая функция нотариуса заключается в следующем. Исторически и функционально нотариальное производство связано с гражданским судопроизводством, имея много общих черт и признаков. Так, и судья, и нотариус осуществляют публично-правовые функции, закон в равной мере обеспечивает независимость и беспристрастность судьи и нотариуса при решении конкретного юридического дела. 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 ее 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 обращении взыскания на заложенное недвижимое имущество, решение вопросов о продлении сроков для принятия наследства или включения в число наследников по закону лица, не имеющего возможности представить доказательства о родственных отношениях, и т.д.

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 различными 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 правомочия как продавец и покупатель, исполняют свои обязанности, связанные с обеспечением прав третьих лиц (долевого собственника), соблюдают требования правовых норм в связи с имеющимися юридическими запретами. На нотариусе лежит

обязанность обеспечить надлежащие правовые условия для правореализационной деятельности участников нотариального действия.

Во-вторых, сам нотариус исполняет, использует и соблюдает требования правовых норм (материального и процедурного характера) в связи с предоставленными ему полномочиями. Например, нотариус при удостоверении сделки по отчуждению имущества 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 от 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 права, так и процедурного характера, регламентирующие порядок совершения нотариальных действий.

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 урегулированностью порядка совершения нотариальных действий, необходимости исследования достаточно широкого круга доказательств является одним из эффективных средств снижения криминальности в сфере собственности, прежде всего в отношении объектов собственности, подлежащих регистрации. Не случайно, что 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.

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

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

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

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

отдельных случаях, например при совершении исполнительных надписей, нотариусы способствуют разрешению относительно спорных ситуаций гражданского оборота.

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 силу нотариата.

4. Электронный нотариат

Нотариат активно внедряет в своей деятельности электронные технологии, позволяющие не только ускорить прохождение бюрократических процедур, но и повысить защищенность и достоверность юридически важной информации. С 1 июля 2014 года официально заработала единая информационная система нотариата, в которой хранятся, в частности, сведения о совершенных нотариальных действиях, наследственных делах, уведомлениях о залоге имущества и т.д. (ч. 1-2 ст. 34.2 Основ). При этом переход к регистрации нотариальных действий в электронной форме всеми без исключения нотариусами должен состояться не позднее 1 января 2018 года (п. 1 ст. 20 Федерального закона от 21 декабря 2013 г. № 379-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации»).

Единая информационная система нотариата – это автоматизированная информационная система, принадлежащая на праве собственности Федеральной нотариальной палате (ФНП) и предназначенная для комплексной автоматизации процессов сбора, обработки сведений о нотариальной деятельности и обеспечения всех видов информационного взаимодействия (обмена). В единую информационную систему нотариата подлежат включению сведения, в том числе в форме электронных документов, о совершении нотариальных действий, а также иные предусмотренные Основами сведения. Требования к содержанию единой информационной системы нотариата установлены ст. 34.2 Основ, в ч. 1 которой предусмотрено, что эта система включает в себя ведущиеся в электронной форме реестр нотариальных действий, реестр наследственных дел и реестр уведомлений о залоге движимого имущества. В соответствии с ч. 2 ст. 34.2 наряду с реестрами единая информационная система нотариата включает в себя иные сведения (в том числе сведения справочно-аналитического характера), которые касаются деятельности нотариусов, и состав которых определяется федеральным органом юстиции совместно с ФНП. Требования к содержанию реестра нотариальных действий и реестра наследственных дел согласно ч. 3 ст. 34.2 также определяются федеральным органом юстиции совместно с ФНП. В ч. 3 ст. 34.2 установлено, что передача нотариусами в единую информационную систему нотариата сведений, предусмотренных Основами, не является разглашением тайны совершения нотариальных действий. Соответственно, речь идет об одном из изъятий из

нормы ч. 2 ст. 5 Основ, устанавливающей, что нотариусу при исполнении служебных обязанностей, лицу, замещающему временно отсутствующего нотариуса, 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 данными Основами. В свою очередь, в развитие изложенной нормы ч. 2 ст. 5 Основ ч. 4 ст. 34.2 закрепляет обязанность нотариусов, имеющих доступ к сведениям, содержащимся в единой информационной системе нотариата, и лиц, осуществляющих обработку вносимых в единую информационную систему нотариата сведений, не раскрывать третьим лицам и не распространять сведения, содержащиеся в этой информационной системе, за исключением случаев, установленных Основами. Часть 5 ст. 34.2 предусматривает осуществление защиты сведений, содержащихся в единой информационной системе нотариата, отсылая при этом к требованиям законодательства РФ в области персональных данных и законодательства РФ об информации, информационных технологиях и о защите информации. Основным актом первой из названных законодательных отраслей является Федеральный закон «О персональных данных», а второй – Федеральный закон «Об информации, информационных технологиях и о защите информации». Теперь нотариусы получили право совершать нотариальные действия и путем изготовления электронных нотариальных документов (ч. 1 ст. 44.2 Основ законодательства о нотариате). Так, граждане и юридические лица уже сейчас могут оформить у нотариуса не только бумажные, но и равнозначные им по юридической силе электронные документы. К примеру, можно составить нотариально заверенную электронную доверенность или заверить договор, заключенный в электронном виде. Но в ряде случаев воспользоваться этой возможностью смогут лишь обладатели усиленной квалифицированной электронной подписи (далее – ЭП), полученной в соответствии с Федеральным законом от 6 апреля 2011 г. № 63-ФЗ «Об электронной подписи». В частности, без личной ЭП не обойтись, если условием совершения нотариального действия является проставление подписи заявителя – например, при нотариальном удостоверении сделки (ч. 2 ст. 44.2 Основ).

Кроме того, Законом № 391-ФЗ скорректированы правила оказания появившейся в середине 2014 года услуги перевода нотариусом документов из бумажного в электронный вид и наоборот (ст. 103.8-103.9 Основ). Было уточнено, что не подлежат переводу в цифровой вид документы, удостоверяющие личность, а также документы, подтверждающие заключение сделок в простой письменной форме (ч. 2 ст. 103.8 Основ). Остальные правила этого нотариального действия изменений не претерпели. Создание равнозначной электронной копии документа может помочь в ситуациях, когда, к примеру, необходимо срочно передать удостоверенный документ на большое расстояние. Так, эта услуга может пригодиться для нотариального

заверения перевода документов, если переводчик со знанием редкого языка находится в одном городе, а документ требуется предоставить в другом.

В то же время, по мнению специалистов, возможность оформить у нотариусов электронные документы, а равно совершить нотариальное действие в электронном виде пока не будет пользоваться широким спросом.

Так особенности стандартов, действующих в России для ЭП и электронных документов, не позволяют в большинстве случаев использовать электронные нотариально оформленные документы за рубежом, в отличие от документов, оформленных на бумаге. По этой причине электронные нотариальные документы невозможно легализовать в обычном порядке, в консульстве принимающей стороны, или проставить на них апостиль. Кроме этого в стране пока еще не обеспечено полностью единство стандартов электронного взаимодействия, в том числе и между государственными органами, хотя различные субъекты и опираются в этом на некоторые общие нормативы и требования. Поэтому для принятия тем или иным ведомством нотариально оформленного документа с квалифицированной электронной подписью нотариуса чаще всего придется отдельно настраивать программное обеспечение многочисленных учреждений и ведомств. Исключение составят случаи, когда ведомство утвердило стандарт входящих электронных документов, и нотариус по просьбе обратившегося лица оформил документы в требуемом формате.

Также инфраструктура аппаратно-программного обеспечения нотариата пока готова не полностью к осуществлению нотариусами новых полномочий. В частности, это связано с тем, что до сих пор не разработан предусмотренный нормативными актами механизм формирования электронных нотариальных документов (п. 2 Требований к формату изготовленного нотариусом электронного документа, утвержденных решением правления Федеральной нотариальной палаты от 10 июня 2015 г., приказом Минюста России от 29 июня 2015 г. № 155). В то же время, следует отметить, что подготовленный нотариусом электронный документ всегда будет принят другим нотариусом.

5. Источники законодательства РФ о нотариате

Вопрос об источниках нотариального законодательства РФ 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. 1 и 5 Основ законодательства РФ о нотариате, которые должны применяться с учетом Конституции РФ 1993 г., принятой после Основ. К их числу относятся Конституция РФ, международные договоры, конституции и уставы

субъектов Федерации, Основы законодательства РФ о нотариате, федеральные законы и законы субъектов Федерации.

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). Также в качестве источника нужно выделить Федеральный закон от 26 июля 2019 г. № 226 - ФЗ «О внесении изменений в Основы законодательства Российской Федерации о нотариате и статью 16¹ Федерального закона «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации».

Гражданский кодекс России 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, что отражает его роль как источника норм нотариального права и законодательства. Согласно ч. 4 ст. 15 Конституции России 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.

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 какой-либо форме и виде, что распространяется и на участников нотариального производства. Первостепенное значение приобретает международная судебная практика, выраженная в судебных актах Европейского суда по правам человека. В Федеральном законе от 30 марта 1998г. «О ратификации Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод» содержится заявление о признании обязательными для Российской Федерации как юрисдикции Европейского суда по правам человека, 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 Европейского суда по правам человека, 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. 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 законоположения федерального уровня и уровня субъектов РФ. В целом ряде статей Основ законодательства РФ о нотариате есть отсылки к законодательству субъектов Федерации, в пределах которого допускается более детальное правовое регулирование. Однако пока на уровне субъектов РФ законов о нотариате принято немного. В частности, законы о нотариате приняты в Нижегородской области, Республике Башкортостан, Смоленской области.

Указы Президента РФ. В качестве примера можно привести Положение о консульском учреждении РФ, утвержденное Указом Президента РФ N 1330 от 5 ноября 1998 г (ред.от 21.08.2012).Из недавно принятых отметим важный 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 Федерального конституционного закона «О Государственном гербе Российской Федерации» установлено, что Государственный герб РФ помещается на печатях нотариусов и воспроизводится на оформляемых и (или) выдаваемых ими документах.

Постановления Правительства РФ. Таких актов немного. К их числу можно отнести Постановление Правительства РФ от 23.07.1993 N 703 (ред. от 30.12.2005) «Об утверждении Порядка уплаты сбора за выдачу лицензий на право нотариальной деятельности».

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.

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 в сфере нотариата. Например, Положение о квалификационной комиссии по приему экзамена у лиц, желающих получить лицензию на право нотариальной деятельности, утверждено решением Правления Федеральной нотариальной палаты и Приказом Министерства юстиции РФ от 29 июня 2015 г. N150 «Об утверждении Положения о квалификационной комиссии».

Таким образом, законодательство о нотариальной деятельности представляет собой сложную многоуровневую систему и объективно нуждается в упорядочении и систематизации.

6. Место нотариата в российском законодательстве и среди других юридических дисциплин

Вопрос о месте нотариата в правовой системе России в целом и в системе гражданской юрисдикции весьма значим и актуален. Здесь высказываются самые различные, порой полярные точки зрения. Для понимания данного вопроса важно принять во внимание следующее. Система нотариата независимо от способа своей организации (государственный или нотариат, действующий как объединение нотариусов в качестве лиц либеральной профессии) является публично-правовой по организации и содержанию своей деятельности и является частью, пусть и особым образом действующей, государственной системы.

До 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. 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 включается также и в предмет гражданского процессуального права как учебной дисциплины, поскольку другое место среди учебных дисциплин ему найти сложно.

В настоящее время такой подход вряд ли плодотворен. Согласно ст.10 Конституции России 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. 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.

На наш взгляд, правильнее 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. Обоснование необходимости и целесообразности сохранения нотариуса именно в системе гражданской юрисдикции позитивно, поскольку тем самым отделяется обычная гражданско – правовая процедура от системы нотариального производства.

Нотариальное производство не сводимо 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.

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, общественных объединений), в рамках органов юстиции. Поэтому вполне логично и правомерно относить нотариат к ведению органов юстиции, которые осуществляют организацию деятельности значительной части органов бесспорной юрисдикции.

Наиболее близок к нотариату из органов гражданской юрисдикции такой орган, как суд. Между ними достаточно много общего.

– 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). Нотариусы также осуществляют нотариальные действия от имени Российской Федерации (ст. 1 Основ законодательства РФ о нотариате);

– Во-вторых, имеется ряд общих принципов организации и деятельности судов и органов нотариата. 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 цементирующих факторов сохранения единства России и

существования единого правового пространства, обеспечивающего единый стандарт юридической защиты прав граждан и организаций.

Вместе с тем между судебной и нотариальной деятельностью имеются существенные отличия. 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 властями объективирует государственную власть РФ. Что касается деятельности нотариуса, то его деятельность правосудием не является, исключительный характер нотариальные функции не носят, поскольку могут совершаться и другими уполномоченными на то лицами.

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, за крайне редким исключением, установленным Федеральным законом «Об исполнительном производстве» (нотариально удостоверенных соглашений об уплате алиментов и исполнительных надписей), исполнительной силы не имеют, и принудить к принудительному 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 нотариусов, занимающихся частной практикой, то она строится на принципе самофинансирования и отсутствия дотаций со стороны государства.

Контрольные вопросы:

1. Понятие нотариата.
2. Электронный нотариат.
3. Законодательство о нотариате и его место в системе российского права.
4. Основы законодательства Российской Федерации о нотариате от 11 февраля 1993 года – общая характеристика.
5. Источники законодательства о нотариате.

Тема 2: Система органов нотариата в России

План:

1. Министерство юстиции РФ.
2. Федеральная нотариальная палата РФ, её структура и полномочия.
3. Нотариальные палаты–профессиональные объединения нотариусов, занимающихся частной практикой.
4. Правовой статус нотариуса в РФ. Правовое положение нотариуса: права, обязанности и ответственность. Стажер и помощник нотариуса.
5. Государственная поддержка нотариата.

1. Министерство юстиции РФ

Министерство юстиции Российской Федерации – это центральный федеральный орган исполнительной власти, проводящий государственную политику и осуществляющий управление в сфере юстиции, а также координирующий деятельность в этой сфере иных федеральных органов исполнительной власти. Исходя из этого, и строится организация его центрального аппарата, в котором сформированы подразделения, отвечающие за конкретные участки работы.

В систему Министерства юстиции Российской Федерации, входят его территориальные органы, подчиненные ему иные органы и учреждения юстиции, а также организации, обеспечивающие их деятельность.

Министерство юстиции и его органы выполняют целый ряд функций по оказанию содействия правоохранительным органам, в первую очередь в сфере правового обеспечения их деятельности. Органы юстиции осуществляют ряд полномочий правоприменительного характера в сфере регулирования отношений государства с общественными организациями, физическими и юридическими лицами, с учреждениями, способствующими охране прав граждан и оказывающими юридическую помощь населению.

Возложенные на Министерство юстиции задачи выполняются как непосредственно самим Министерством, так и посредством деятельности органов юстиции, входящих в его систему: федеральных управлений Министерства юстиции РФ по федеральным округам, управлений уголовно-исполнительной системы по федеральным округам при Главном управлении исполнения наказаний Минюста РФ, главных управлений Министерства юстиции РФ по субъектам Российской Федерации, министерств юстиции республик, управлений юстиции, областей, автономной области, автономных округов.

В систему Министерства юстиции входят также некоторые учреждения и организации, в отношении которых органы юстиции осуществляют определенные управленческие функции: адвокатура, нотариат, загсы, лаборатории судебных экспертиз, Российская правовая академия, Научный центр правовой информации, редакции некоторых журналов и иных изданий.

Руководство деятельностью Минюста России осуществляет Президент РФ, а Правительство РФ координирует его деятельность. Работой Министерства юстиции РФ руководит министр, получающий свои

полномочия в порядке, установленном Конституцией РФ. Он имеет заместителей, назначаемых Правительством РФ, которые несут ответственность за конкретные участки работы в соответствии с распределением обязанностей, утверждаемым министром. Непосредственное руководство подразделениями осуществляют их начальники, назначаемые уже самим министром. Работой некоторых наиболее важных подразделений могут руководить непосредственно заместители министра.

Ведущую роль в организации работы и принятии важных решений призвана играть коллегия Министерства юстиции РФ. Она образуется в составе министра, его заместителей и других руководящих работников министерства. Состав коллегии утверждается Правительством РФ. Она на своих регулярно созываемых заседаниях рассматривает основные вопросы деятельности Министерства и подведомственных ему органов и учреждений, а также вопросы организационного обеспечения деятельности судов. Система юстиции Российской Федерации представляет собой сложный, динамично развивающийся объект, имеющий трехуровневую структуру (федеральный, региональный, районный). Его статус в настоящее время определяется Указом Президента РФ от 13.10.2004 N 1313 (ред. от 24.10.2018) «Вопросы Министерства юстиции Российской Федерации» и некоторыми другими правовыми актами, изданными, Президентом РФ и Правительством РФ.

Органы юстиции осуществляют возложенные на них Основами законодательства РФ о нотариате функции государственного контроля за нотариальной деятельностью. Тем самым государство не осуществляет непосредственного оперативного контроля за нотариатом, а решает наиболее значимые вопросы нотариальной деятельности. Оперативный контроль за исполнением профессиональных обязанностей осуществляется органами юстиции в отношении государственных нотариусов.

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 законодательства РФ о нотариате;

– осуществляет контроль за исполнением правил нотариального делопроизводства.

В соответствии со ст. 24 Основ законодательства РФ о нотариате нотариальная палата является некоммерческой организацией, представляющей собой профессиональное объединение, основанное на обязательном членстве нотариусов, занимающихся частной практикой. Членами нотариальной палаты могут быть также лица, получившие или желающие получить лицензию на право нотариальной деятельности.

Поэтому кроме нотариусов членами нотариальной палаты могут быть также помощники нотариусов, стажеры нотариусов, нотариусы, вышедшие на пенсию.

2. Федеральная нотариальная палата РФ, её структура и полномочия

Нотариальные палаты отдельных субъектов РФ объединяются на уровне Федерации и образуют для организации совместной деятельности, координации и представления своих интересов Федеральную нотариальную палату. Согласно ст.29 Основ законодательства РФ о нотариате Федеральная нотариальная палата 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 Федеральной нотариальной палаты осуществляется в соответствии с законодательством РФ и уставом. Устав Федеральной нотариальной палаты принимается собранием представителей нотариальных палат и регистрируется в порядке, установленном для регистрации уставов общественных объединений.

Полномочия Федеральной нотариальной палаты определяются Основами законодательства РФ о нотариате, а также ее уставом.

Федеральная нотариальная палата:

- осуществляет координацию деятельности нотариальных палат;
- представляет интересы нотариальных палат в органах государственной власти и управления, предприятиях, учреждениях, организациях;
- обеспечивает защиту социальных и профессиональных прав нотариусов, занимающихся частной практикой;
- участвует в проведении экспертиз проектов законов РФ по вопросам, связанным с нотариальной деятельностью;
- обеспечивает повышение квалификации нотариусов, стажеров и помощников нотариусов;
- организует страхование нотариальной деятельности;
- представляет интересы нотариальных палат в международных организациях.

Высшим органом Федеральной нотариальной палаты является собрание представителей нотариальных палат. Руководят Федеральной нотариальной палатой избранные тайным голосованием на собрании представителей нотариальных палат правление и президент Федеральной нотариальной палаты. Полномочия собрания представителей нотариальных палат, правления Федеральной нотариальной палаты, президента Федеральной нотариальной палаты регламентируются уставом Федеральной нотариальной палаты.

Размер взносов и других платежей членов Федеральной нотариальной палаты, необходимых для выполнения ее функций, определяет собрание представителей нотариальных палат.

3. Нотариальные палаты–профессиональные объединения нотариусов, занимающихся частной практикой

Нотариальные палаты образуются в каждом из субъектов РФ. На практике возникал достаточно острый вопрос о количестве нотариальных палат в одном субъекте РФ. Здесь высказаны различные точки зрения. Так, В.С. Репин полагает, что в одном субъекте РФ может быть создано несколько нотариальных палат. Исходя из публично-правовых полномочий нотариальных палат более правильным является подход, по которому в каждом регионе должна образовываться только одна нотариальная палата.

В соответствии со ст. 24 Основ законодательства РФ о нотариате от 11 февраля 1993 г. нотариальная палата – некоммерческая организация, представляющая собой профессиональное объединение, основанное на обязательном членстве нотариусов, занимающихся частной практикой. Членами нотариальной палаты могут быть также лица, получившие или желающие получить лицензию на право нотариальной деятельности.

Нотариальные палаты образуются в каждом субъекте в составе РФ.

Частью 1 ст. 29 Основ законодательства РФ о нотариате предусмотрена Федеральная нотариальная палата - некоммерческая организация, представляющая собой профессиональное объединение нотариальных палат республик в составе РФ, автономной области, автономных округов, краев, областей, городов Москвы, Санкт-Петербурга и Севастополя. Таким образом, Основы законодательства РФ о нотариате 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 законодательства РФ о нотариате), публично-правовым предназначением нотариальных палат, наделенных государством отдельными управленческими и контрольными полномочиями в целях обеспечения в нотариальной деятельности гарантий прав и свобод

граждан (п. 3 ч. 5 ст. 12, ч. 1 ст. 34 Основ законодательства РФ о нотариате). Возможность создания помимо нотариальных палат субъектов РФ других нотариальных палат Основы законодательства РФ 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.

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 законодательства РФ о нотариате). Реализация такого рода полномочий предполагает обязательность членства в нотариальной палате нотариусов, занимающихся частной практикой (ч. 4 ст. 2 и ч. 1 ст. 24 Основ законодательства РФ о нотариате). 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 – оказывают содействие в развитии частной нотариальной деятельности, организации стажировки претендентов на должность нотариуса, повышении профессиональной подготовки нотариусов, возмещении затрат на экспертизы, назначенные судом по делам, связанным с деятельностью нотариусов, организации страхования нотариальной деятельности для обеспечения возмещения возможного ущерба от нотариальных действий (ч. 2 ст. 25 Основ законодательства РФ о нотариате).

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, ч. 1 ст. 3 Федерального закона «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. 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.

Членство в нотариальной палате не препятствует нотариусам, занимающимся частной практикой, участвовать в создании других объединений (общественных, профессиональных союзов и т.п.), основанных на принципе добровольного членства. Однако такие объединения не могут наделяться установленными Основами законодательства РФ о нотариате для нотариальных палат властными организационно-контрольными полномочиями. Невыполнение занимающимся частной практикой нотариусом требования об обязательном членстве в нотариальной палате является нарушением законодательства и как таковое может повлечь прекращение судом его деятельности. Однако членство в нотариальной палате и связанное с ним право осуществления частной нотариальной деятельности не могут быть поставлены в зависимость от каких-либо иных, не установленных законом условий, в том числе от уплаты не предусмотренных Основами законодательства РФ о нотариате вступительных взносов.

Нотариальная палата является юридическим лицом и организует свою работу на принципах самоуправления. Высшим органом нотариальной палаты является собрание членов нотариальной палаты. При голосовании члены нотариальной палаты, являющиеся нотариусами, занимающимися частной практикой, обладают правом решающего голоса, а помощники и стажеры нотариуса - правом совещательного голоса.

Руководят нотариальной палатой избранные собранием членов нотариальной палаты правление и президент нотариальной палаты. Полномочия собрания членов нотариальной палаты, правления нотариальной палаты и президента нотариальной палаты регламентируются уставом нотариальной палаты. Для практического осуществления работы в нотариальных палатах в зависимости от ее размера, численности нотариусов, других факторов образуются комиссии, комитеты и советы по отдельным направлениям деятельности, например комиссия по профессиональной этике или профессиональной чести, комиссия по повышению квалификации, конкурсная комиссия, комиссия по регламенту и нормотворческой работе, научно-методический совет и т.д.

Деятельность нотариальной палаты осуществляется в соответствии с законодательством РФ, субъектов РФ и своим уставом. Нотариальная палата может осуществлять предпринимательскую деятельность постольку, поскольку это необходимо для выполнения её уставных задач. Имущество нотариальной палаты не облагается налогом на имущество предприятий.

Полномочия нотариальной палаты определяются Основами законодательства РФ о нотариате, а также ее уставом. Так, согласно ст. 25 Основ законодательства РФ о нотариате 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.

В рамках реализации полномочий нотариальных палат интересным является вопрос о возможности возбуждения ими дел в защиту прав нотариусов.

Кроме того, законодательством субъектов РФ могут быть предусмотрены дополнительные полномочия нотариальной палаты.

4. Правовой статус нотариуса в РФ. Правовое положение нотариуса: права, обязанности и ответственность. Стажер и помощник нотариуса

В соответствии со ст. 2 Основ законодательства РФ о нотариате на должность нотариуса в Российской Федерации назначается в порядке, установленном данными Основами.

Нотариусом в Российской Федерации может быть гражданин Российской Федерации:

- получивший высшее юридическое образование, имеющей государственную аккредитацию образовательной организации высшего образования;
- имеющий стаж работы по юридической специальности не менее чем пять лет;
- достигший возраста двадцати пяти лет, но не старше семидесяти пяти лет;
- сдавший квалификационный экзамен.

Рассмотрим всю указанную последовательность юридических действий, необходимых для получения правового статуса нотариуса.

Гражданство РФ. Требование гражданства РФ объясняется особым статусом нотариуса, публично-правовым характером нотариальной деятельности. По смыслу Основ недопустимым для нотариуса является и наличие двойного гражданства.

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 определенного уровня 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.

Срок стажировки по общему правилу не может быть менее одного года в государственной нотариальной конторе или у нотариуса, занимающегося частной практикой. Срок стажировки для лиц, имеющих стаж работы по юридической специальности не менее трех лет, может быть сокращен совместным решением органа юстиции и нотариальной палаты. Продолжительность стажировки не может быть менее шести месяцев. Срок стажировки может быть продлен на время болезни стажера или его отсутствия по другим уважительным причинам совместным решением органа юстиции и нотариальной палаты. Порядок прохождения стажировки в настоящее время регулируется приказом Министерства юстиции РФ от 29 июня 2015 г. N 151 «Об утверждении Порядка прохождения стажировки лицами, претендующими на должность нотариуса».

В практике возникали ситуации, когда прохождение стажировки на условиях трудового договора осуществлялось стажерами на условиях работы по совместительству, помимо основной работы. Полагаем, что такое прохождение стажировки не противоречит действующему законодательству, поскольку стажер проходит ее на основании трудового договора, отработывая необходимое количество часов. Следует иметь в виду и то обстоятельство, что работа стажера оплачивается, как правило, очень незначительно, поэтому другая работа позволяет стажеру обеспечивать свою жизнь.

Вместе с тем прохождение стажировки на условиях совместительства должно производиться с учетом требований действующего законодательства.

Так, в практике возникали случаи, когда с заявлением о сдаче экзамена обращался стажер, который по месту постоянной работы являлся заместителем прокурора города. В данном случае стажеру было отказано в допуске к сдаче экзамена, поскольку само прохождение стажировки (без отрыва от основной работы) производилось с нарушением действующего законодательства - должностным лицам прокуратуры запрещено совместительство, кроме научной, преподавательской и иной творческой деятельности.

Нотариусом в Российской Федерации НЕ может быть лицо:

– имеющее гражданство (подданство) иностранного государства или иностранных государств, если иное не предусмотрено международным договором Российской Федерации;

– признанное недееспособным или ограниченное в дееспособности решением суда, вступившим в законную силу;

– состоящее на учете в наркологическом или психоневрологическом диспансере в связи с лечением от алкоголизма, наркомании, токсикомании, хронических и затяжных психических расстройств;

– осужденное к наказанию, исключающему возможность исполнения обязанностей нотариуса, по вступившему в законную силу приговору суда, а

также в случае наличия не снятой или не погашенной в установленном федеральным законом порядке судимости за умышленное преступление;

– представившее подложные документы или заведомо ложные сведения при назначении на должность нотариуса;

– ранее освобожденное от полномочий нотариуса на основании решения суда о лишении права нотариальной деятельности по основаниям, установленным настоящими Основами, в том числе в связи с неоднократным совершением дисциплинарных проступков или нарушением законодательства (за исключением случаев сложения нотариусом полномочий в связи с невозможностью исполнять профессиональные обязанности по состоянию здоровья).

При совершении нотариальных действий нотариусы, работающие в государственных нотариальных конторах и занимающиеся частной практикой, обладают равными правами и несут одинаковые обязанности. Оформленные нотариусами документы имеют одинаковую юридическую силу.

Нотариус, занимающийся частной практикой, должен быть членом нотариальной палаты субъекта Российской Федерации, на территории которого он осуществляет нотариальную деятельность. Статья 3 утратила силу с 1 июля 2015 года. - Федеральный закон от 29.12.2014 N 457 - ФЗ.

Согласно ст. 4 Основ законодательства РФ о нотариате 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. Нотариальной деятельностью в соответствии с настоящими Основами вправе заниматься гражданин Российской Федерации, сдавший квалификационный экзамен. Данное требование не распространяется на должностных лиц, указанных в частях четвертой и шестой статьи 1 настоящих Основ (в ред. Федерального закона от 26.07.2019 N 226-ФЗ).

Решение о допуске к квалификационному экзамену лиц, желающих сдать квалификационный экзамен, принимается в порядке, установленном федеральным органом юстиции совместно с Федеральной нотариальной палатой, квалификационной комиссией, образуемой и осуществляющей свою деятельность в соответствии со статьей 4 настоящих Основ.

К квалификационному экзамену допускаются лица, прошедшие стажировку в соответствии с требованиями статьи 19 настоящих Основ.

Квалификационный экзамен проводится с использованием автоматизированной информационной системы проведения квалификационных экзаменов, обеспечивающей автоматизированную анонимную проверку результатов сдачи квалификационного экзамена (в ред. Федерального закона от 30.03.2015 N 67-ФЗ). Требования к автоматизированной информационной системе проведения квалификационных экзаменов устанавливаются Федеральной нотариальной

палатой по согласованию с федеральным органом юстиции. Автоматизированная информационная система проведения квалификационных экзаменов является составной частью единой информационной системы нотариата и включает в себя:

- удаленные автоматизированные рабочие места для сдачи квалификационных экзаменов;

- центр обработки тестовых заданий и сопровождения квалификационных экзаменов (далее - центр обработки).

Организация работ по проектированию и внедрению автоматизированной информационной системы проведения квалификационных экзаменов осуществляется Федеральной нотариальной палатой и включает в себя:

- разработку специального программного обеспечения проведения квалификационного экзамена на удаленных автоматизированных рабочих местах в режиме реального времени с применением сетей связи общего пользования, предусматривающего систему хранения и генерации набора тестовых заданий для каждого претендента на оборудовании центра обработки;

- консультирование квалификационных комиссий по вопросам использования специального программного обеспечения, его внедрение и сопровождение.

Перечень тем, вопросы по которым предлагаются на квалификационном экзамене с использованием автоматизированной информационной системы проведения квалификационных экзаменов и которые подлежат размещению на сайте федерального органа юстиции в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» и сайте Федеральной нотариальной палаты в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», порядок проведения квалификационного экзамена с использованием автоматизированной информационной системы проведения квалификационных экзаменов утверждаются федеральным органом юстиции совместно с Федеральной нотариальной палатой (в ред. Федерального закона от 03.07.2016 N 360-ФЗ).

Сведения о лицах, сдавших квалификационный экзамен, вносятся в реестр нотариусов в течение десяти рабочих дней со дня сдачи квалификационного экзамена. Соответствующая запись в реестре нотариусов является подтверждением сдачи квалификационного экзамена. Лицо, сдавшее квалификационный экзамен, но не приступившее к работе в должности помощника нотариуса, или к замещению временно отсутствующего нотариуса, или не назначенное на должность нотариуса в течение трех лет с момента сдачи экзамена либо имеющее перерыв свыше пяти лет в работе в должности нотариуса (после сложения полномочий), помощника нотариуса или в замещении временно отсутствующего нотариуса, допускается к конкурсу на должность нотариуса, к работе в должности помощника нотариуса или к замещению временно отсутствующего нотариуса только после повторной сдачи квалификационного экзамена.

Порядок работы апелляционной комиссии регулируется Положением об апелляционной комиссии по рассмотрению жалоб на решения квалификационных комиссий по приему экзаменов у лиц, желающих получить лицензию на право нотариальной деятельности. Данное Положение утверждено Приказом Минюста России от 21.06.2000 N 178 (ред. от 16.12.2016) «Об утверждении Положения об апелляционной комиссии по рассмотрению жалоб на решения квалификационных комиссий по приему квалификационных экзаменов» (вместе с Положением, утв. Приказом и Федеральной нотариальной палатой). Согласно ч. 3 ст. 4 Основ законодательства РФ о нотариате решение квалификационной комиссии может быть обжаловано в месячный срок со дня вручения его копии заинтересованному лицу в апелляционную комиссию, а затем в месячный срок - уже в суд. Таким образом, здесь установлена императивная последовательность органов, уполномоченных на разрешение юридического дела.

В соответствии со ст. 3 Основ законодательства РФ о нотариате нотариальной деятельностью вправе заниматься граждане России, получившие лицензию на указанную деятельность. Без лицензии вправе заниматься нотариальной деятельностью только должностные лица местного самоуправления и консульских учреждений, уполномоченные на совершение этих действий. Для получения лицензии нотариусом установлен особый порядок. Как сказано в п.2ст.1 Федерального закона «О лицензировании отдельных видов деятельности», действие данного Закона не распространяется на нотариальную деятельность. Выдача лицензий на право нотариальной деятельности осуществляется территориальными органами Министерства юстиции РФ.

Лицензия на право нотариальной деятельности выдается гражданину РФ, имеющему высшее юридическое образование, прошедшему стажировку в государственной нотариальной конторе или у нотариуса, занимающегося частной практикой, и успешно сдавшему квалификационный экзамен. Лицензии нотариусам, которые были назначены на должность нотариусов до введения в действие Основ законодательства РФ о нотариате, выдавались без сдачи экзамена и прохождения стажировки.

Лицо, сдавшее квалификационный экзамен, не позднее 5 дней со дня принятия решения квалификационной комиссией представляет в орган юстиции заявление о выдаче лицензии на право нотариальной деятельности и документ, подтверждающий уплату сбора за выдачу лицензии на право нотариальной деятельности в размере 5-кратного установленного законом размера минимальной оплаты труда Секретарь квалификационной комиссии представляет в орган юстиции не позднее 5 дней со дня принятия решения квалификационной комиссией следующие документы соискателя лицензии: решение квалификационной комиссии о сдаче экзамена, копию диплома о высшем юридическом образовании, документ о прохождении стажировки у нотариуса. Орган юстиции на основании представленных документов в

течение месяца после сдачи квалификационного экзамена выдает лицензию на право нотариальной деятельности или отказывает в ее выдаче.

Решение об отказе в выдаче лицензии на право нотариальной деятельности принимается в случае, если представленные в орган юстиции документы не соответствуют требованиям, предъявляемым Основами законодательства РФ о нотариате. Уведомление об отказе в выдаче лицензии направляется заявителю в письменной форме с указанием причин отказа в трехдневный срок после принятия соответствующего решения. Отказ в выдаче лицензии на право нотариальной деятельности может быть обжалован в суд в течение месяца со дня получения решения органа юстиции.

Орган юстиции ведет реестр выданных лицензий на право нотариальной деятельности. ***В реестре лицензий должны содержаться следующие сведения:***

- регистрационный номер лицензии;
- дата выдачи лицензии;
- фамилия, имя, отчество получившего лицензию, место его жительства, серия, номер паспорта, кем и когда выдан;
- дата решения квалификационной комиссии о сдаче экзамена;
- подпись в получении лицензии дата ее получения;
- номер и дата приказа о назначении на должность нотариуса,
- помощника нотариуса с указанием нотариального округа;
- местонахождения нотариальной конторы;
- отметка о прекращении полномочий нотариуса, основания прекращения.

Реестр нотариусов и лиц, сдавших квалификационный экзамен (далее – реестр нотариусов), ведет федеральный орган исполнительной власти в области юстиции (далее – федеральный орган юстиции) в порядке, им установленном. 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 федерального органа юстиции (далее – территориальный орган юстиции) выдает ему выписку из реестра нотариусов, содержащую сведения о сдаче им квалификационного экзамена и (или) о назначении его на должность нотариуса (часть третья в ред. Федерального закона от 29.12.2014 N 457 - ФЗ). Реестр лицензий на право нотариальной деятельности должен быть прошнурован, листы его пронумерованы. Количество листов должно быть заверено подписью руководителя органа юстиции с приложением печати этого органа юстиции. Реестр лицензий на право нотариальной деятельности хранится 75 лет.

Нотариусам, работающим в государственных нотариальных конторах, имеющим высшее юридическое образование и назначенным на должность до вступления в силу Основ законодательства РФ о нотариате, лицензии выдаются без сдачи квалификационного экзамена и бесплатно. Суммы поступлений за выдачу лицензий зачисляются в районные бюджеты районов, городские бюджеты городов без районного деления, районные бюджеты районов в городах по месту работы нотариуса.

В соответствии со ст. 12 Основ законодательства РФ о нотариате должность нотариуса учреждается и ликвидируется органом юстиции совместно с нотариальной палатой. Количество должностей нотариусов в нотариальной округе также определяется их совместным решением. При этом число нотариусов определяется безотносительно к их составу: государственные либо занимающиеся частной практикой. Главное, чтобы оно не превышало общую численность нотариусов, установленных в данном округе.

Согласно ч. 3 ст. 12 Основ законодательства РФ о нотариате наделение нотариуса полномочиями производится на основании рекомендации нотариальной палаты Министерством юстиции РФ или по его поручению органом юстиции на конкурсной основе из числа лиц, имеющих лицензию. Порядок проведения конкурса определяется Министерством юстиции РФ совместно с Федеральной нотариальной палатой. В настоящее время действует, приказ Министерства юстиции РФ от 30 марта 2018 г. № 63 «Об утверждении Порядка проведения конкурса на замещение вакантной должности нотариуса». 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.

Статья 12 Основ законодательства РФ о нотариате не оговаривает момент получения участниками конкурса рекомендаций нотариальной палаты для назначения на должность.

По смыслу указанных выше актов и, исходя из принципа замещения должности на конкурсной основе, на вакантную должность нотариуса должно быть назначено лицо, победившее в конкурсе; одной вакантной должности соответствует один победивший конкурсант. Решение конкурсной комиссии является основанием для издания органом юстиции приказа о назначении на вакантную должность нотариуса лица, победившего в конкурсе (приказ Минюста России от 30.03.2018 N 63 «Об утверждении Порядка проведения конкурса на замещение вакантной должности нотариуса» (вместе с «Порядком проведения конкурса на замещение вакантной должности нотариуса», утвержденный решением Правления ФНП от 26.03.2018 N 04/18, приказом Минюста России от 30.03.2018 N 63).

Конкурс объявляется распоряжением органа юстиции не позднее 10 дней со дня открытия вакантной должности нотариуса с указанием сроков проведения конкурса, места и времени заседания конкурсной комиссии, а также срока приема документов на конкурс. О принятом решении в трехдневный срок с момента издания распоряжения извещается нотариальная палата. Дата начала конкурса устанавливается не ранее чем через месяц и не позднее чем через два месяца после объявления конкурса. Для проведения конкурса приказом органа юстиции при органе юстиции образуется конкурсная комиссия в количестве 8 человек. Комиссия создается из равного количества работников органа юстиции и членов нотариальной палаты, являющихся нотариусами.

Заседание конкурсной комиссии считается правомочным, если на нем присутствуют не менее 5 членов комиссии. Кандидатуры от нотариальной палаты для включения в состав конкурсной комиссии представляются нотариальной палатой в орган юстиции в 15-дневный срок с момента извещения палаты об объявлении конкурса. Если в указанный срок в орган юстиции не поступили сведения о включении в состав комиссии членов нотариальной палаты, руководитель органа юстиции вправе утвердить состав конкурсной комиссии с соблюдением условия равенства представителей от органа юстиции и нотариальной палаты. Персональный состав конкурсной комиссии утверждается приказом органа юстиции, о чем извещается нотариальная палата.

Председателем конкурсной комиссии является руководитель органа юстиции или его заместитель. Для обеспечения работы комиссии (регистрация и прием заявлений, формирование дел, ведение протокола конкурсной комиссии и др.) руководитель органа юстиции назначает секретаря комиссии из числа членов комиссии – сотрудников органа юстиции.

Порядок работы конкурсной комиссии определяется председателем конкурсной комиссии. Объявление о проведении конкурса на замещение вакантной должности нотариуса, сроках, месте приема и перечне документов, необходимых для участия в конкурсе, требованиях, предъявляемых для замещения вакантной должности нотариуса, месте и времени заседания конкурсной комиссии публикуется органом юстиции совместно с нотариальной палатой в средствах массовой информации или вывешивается в общедоступных местах в зданиях органа юстиции и нотариальной палаты.

К участию в конкурсе допускаются граждане РФ, имеющие высшее юридическое образование, прошедшие стажировку в государственной нотариальной конторе или у нотариуса, занимающегося частной практикой, сдавшие квалификационный экзамен, имеющие лицензию на право нотариальной деятельности.

Лица, получившие лицензию, но не приступившие к работе в должности нотариуса в течение трех лет, могут быть допущены к конкурсу только после повторной сдачи квалификационного экзамена. Помощник

нотариуса повторного экзамена не сдает независимо от срока получения лицензии.

Лица, желающие участвовать в конкурсе, подают заявление секретарю конкурсной комиссии. Заявление регистрируется в специальном журнале с присвоением порядкового регистрационного номера. При подаче заявления лицо, желающее принять участие в конкурсе, должно представить нотариально засвидетельствованные копии следующих документов:

- диплома о высшем юридическом образовании;
- трудовой книжки;
- лицензии на право нотариальной деятельности,
- а также листок по учету кадров установленной формы с фотографической карточкой кандидата.

При подаче заявления предъявляется документ, удостоверяющий личность. Конкурсант может представить другие документы или их нотариально засвидетельствованные копии, характеризующие его профессиональную юридическую подготовку.

Проверка представляемых документов осуществляется секретарем конкурсной комиссии. Подлинники документов возвращаются заявителю в день их представления, а копии указанных документов формируются в дело. Прием документов производится в срок, установленный распоряжением органа юстиции. По истечении данного срока документы на конкурс не принимаются.

В ходе проведения конкурса конкурсная комиссия оценивает конкурсантов на основании представленных ими документов, в том числе документов о прохождении стажировки и результатах сдачи квалификационных экзаменов. При необходимости комиссия может проводить индивидуальные собеседования с конкурсантами по вопросам, касающимся нотариальной деятельности. Оценка кандидатов производится по 10-балльной системе.

По итогам оценки каждый член конкурсной комиссии выставляет конкурсанту соответствующий балл, который заносится в конкурсный бюллетень, приобщаемый затем к протоколу заседания конкурсной комиссии. В конкурсном бюллетене каждым членом комиссии должна быть кратко изложена мотивировка, послужившая основанием для принятия решения о соответствующей оценке качеств конкурсанта. После оценки всех участников конкурса и подсчета, набранных конкурсантами баллов конкурсная комиссия определяет лиц, победивших в конкурсе. Победившим в конкурсе считается кандидат, получивший наибольшее количество баллов. При равенстве баллов у нескольких кандидатов решение конкурсной комиссией принимается открытым голосованием. При равенстве голосов членов конкурсной комиссии при открытом голосовании решающим является голос председателя.

Результаты голосования и решение конкурсной комиссии заносятся в протокол, который подписывается председателем, членами конкурсной комиссии. Результаты голосования и решение конкурсной комиссии

оглашаются лицам, принимавшим участие в конкурсе, на следующий день после окончания конкурса. Выписка из протокола конкурсной комиссии выдается всем желающим лицам, участвовавшим в конкурсе.

Протокол в течение десяти дней после проведения конкурса представляется конкурсной комиссией в орган юстиции. Решение конкурсной комиссии по результатам проведения конкурса является основанием для издания приказа о назначении лица (лиц), победившего (победивших) в конкурсе, на должность(и) нотариуса(ов). Копия приказа в течение 3 дней с момента его издания направляется в нотариальную палату для сведения.

Все документы, связанные с проведением конкурса, по каждому участнику конкурса, сформированные в дело, хранятся в органе юстиции в течение трех лет. Решение конкурсной комиссии о недопущении кандидата к участию в конкурсе и решение конкурсной комиссии по результатам конкурса может быть обжаловано в суд в установленном порядке.

Согласно ст. 14 Основ законодательства РФ о нотариате 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 РФ может быть предусмотрен иной текст присяги нотариуса. Однако законодательство не оговаривает процедуру принесения присяги, равно как и способы фиксации самого факта ее принесения.

Различается порядок освобождения от должности нотариуса в отношении государственных нотариусов и нотариусов, занимающихся частной практикой. Согласно ч. 4 ст. 12 Основ законодательства РФ о нотариате увольнение нотариуса, работающего в государственной нотариальной конторе, производится в соответствии с законодательством РФ и республик в составе РФ 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:

– осуждения его за совершение умышленного преступления - после вступления приговора в законную силу;

– ограничения дееспособности или признания недееспособным в установленном законом порядке;

– 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;

– признания его банкротом в соответствии с законодательством Российской Федерации о несостоятельности (банкротстве) (п. 4 введен Федеральным законом от 03.08.2018 N 338 - ФЗ).

Порядок передачи документов, хранящихся у нотариуса, полномочия которого прекращаются, другому нотариусу определяется федеральным органом юстиции совместно с Федеральной нотариальной палатой (в ред. Федеральных законов от 29.06.2004 N 58-ФЗ, от 29.12.2014 N 457 – ФЗ).

Сложение полномочий нотариуса по достижении им семидесятипятилетнего возраста осуществляется без решения суда. Порядок и сроки сложения полномочий нотариуса, проведения конкурса для назначения на освободившуюся в этом случае должность определяются федеральным органом юстиции совместно с Федеральной нотариальной палатой (часть седьмая введена Федеральным законом от 29.12.2014 N 457-ФЗ) и в других случаях, предусмотренных законодательными актами РФ.

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, 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 законодательства РФ о нотариате 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.

Освобождение от полномочий нотариуса возможно по иску как нотариальной палаты, так и должностных лиц и органов, указанных в гл. VII Основ законодательства РФ о нотариате. Речь идет об органах, уполномоченных на осуществление контроля за деятельностью нотариусов, в частности налоговых органов в случае нарушения нотариусом правил налогового законодательства при уплате налогов.

Освобождение от полномочий нотариуса может быть произведено как по уважительным причинам (невозможность исполнения профессиональных обязанностей по состоянию здоровья), так и по неуважительным причинам (за неоднократное совершение дисциплинарных проступков, нарушение законодательства).

Нотариальная деятельность предполагает непрерывность осуществления полномочий нотариуса. Вместе с тем нотариус согласно ст. 8 Основ законодательства РФ о нотариате вправе иметь нотариальную контору, что предполагает наличие определенных штатов и сотрудников.

Кроме того, нотариус может заболеть, уйти в отпуск, ему необходимо время для повышения квалификации. 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 законодательства РФ о нотариате.

Как правило, в обязанности стажеров входит: подготовка проектов нотариальных документов, прием посетителей, правовая оценка представленных документов, консультирование граждан и юридических лиц по вопросам совершения нотариальных действий, подготовка проектов методик и рекомендаций по совершению нотариальных действий, ведение работы по учету законодательства, подготовка ответов на письменные запросы юридического характера, формирование банка данных о характере и количестве конкретных нотариальных действий, анализ статистической отчетности, ведение архивного производства. Стажер может участвовать в обобщениях нотариальной практики и готовить предложения по их реализации.

За время стажировки стажер должен освоить:

- законодательство РФ о нотариате различного уровня;
- нотариальную практику;
- правила совершения нотариальных действий, обеспечивающие защиту прав и законных интересов граждан, юридических лиц и государства, нормы профессиональной этики.

Согласно ст. 20 Основ законодательства РФ о нотариате лицо, замещающее временно отсутствующего нотариуса, наделяется полномочиями нотариуса органом юстиции совместно с нотариальной палатой по предложению нотариуса из числа лиц, отвечающих требованиям ст. 2 Основ, для исполнения его обязанностей на период временного отсутствия. Наделение полномочиями может быть осуществлено заранее с определением оснований невозможности исполнения нотариусом служебных обязанностей (отпуск, болезнь и другие уважительные причины), которые могут возникнуть в течение календарного года. 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.

Наделение полномочиями лица, замещающего временно отсутствующего нотариуса, производится на основании соглашения, заключенного между нотариусом и лицом, желающим исполнять обязанности нотариуса. Полномочия лица, замещающего временно отсутствующего нотариуса, возникают после наделения его правом

совершения нотариальных действий и непосредственного исполнения служебных обязанностей нотариуса и заканчиваются в момент их сдачи нотариусу.

Нотариус не вправе исполнять свои должностные обязанности в период их исполнения лицом, временно его замещающим, поскольку, как уже указывалось, нотариальная деятельность носит сугубо личностный характер, не является предпринимательской и должна по общему правилу осуществляться самим нотариусом. Как правило, исполнение полномочий временно отсутствующего нотариуса производится помощником данного нотариуса как лицом, имеющим лицензию на право нотариальной деятельности.

Согласно ст. 21 Основ законодательства РФ о нотариате за исполнение обязанностей нотариуса лицо, временно его замещающее, получает денежное вознаграждение, обусловленное соглашением. 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.

Основные полномочия нотариуса, объем его прав и обязанностей отражены, прежде всего, в Основах законодательства РФ о нотариате, а также в ряде других законодательных и иных правовых актов.

Права нотариуса подразделяются на общие функциональные, которые ему предоставлены как всякому лицу, которое самостоятельно занимается определенным видом деятельности, и специальные права, которые отражают специфику нотариальной деятельности и его полномочия как нотариуса.

Общие функциональные права нотариуса заключаются в следующем. Согласно ст. 8 Основ законодательства РФ о нотариате 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 РФ и республик в составе РФ.

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

Специальные права нотариуса заключаются в следующем.

Нотариус вправе:

– совершать предусмотренные Основами законодательства РФ о нотариате нотариальные действия в интересах физических и юридических лиц, обратившихся к нему, за исключением случаев, когда место совершения нотариального действия определено законодательством РФ или международными договорами;

– составлять проекты сделок, заявлений и других документов, изготовлять копии документов и выписки из них, а также давать разъяснения по вопросам совершения нотариальных действий;

– требовать от физических и юридических лиц сведения и документы, необходимые для совершения нотариальных действий.

Обязанности нотариуса можно подразделять на:

– должностные, связанные с соблюдением правил нотариального производства;

– исполняемые в отношении лиц, обратившихся за совершением нотариальных действий;

– вытекающие из членства в нотариальной палате;

– связанные с самостоятельным ведением нотариусом финансово-хозяйственной деятельности;

– 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 законодательства РФ о нотариате 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;

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.

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 РФ 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 РФ, 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 законодательства РФ о нотариате, информацию, отнесенную к нотариальной тайне. Ответственности нотариуса посвящена ст. 17 Основ законодательства РФ о нотариате. Законодательством установлена двойкая ответственность нотариусов в зависимости от того, каков правовой статус нотариуса – государственный либо занимающийся частной практикой. Здесь следует иметь в виду следующее. Нотариус, работающий в государственной нотариальной конторе, в случае совершения действий, противоречащих законодательству РФ, несет дисциплинарную ответственность в установленном законом порядке, а именно Трудовым кодексом РФ. Вред, причиненный гражданину в результате незаконных действий государственного нотариуса, возмещается за счет казны РФ (ст. 1069 ГК).

Нотариус, занимающийся частной практикой, умышленно разгласивший сведения о совершенном нотариальном действии или совершивший нотариальное действие, противоречащее законодательству РФ, обязан по решению суда возместить причиненный вследствие этого ущерб. В других случаях ущерб возмещается нотариусом, если он не может быть возмещен в ином порядке. В данном случае 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. Иное толкование фактически означало бы применение по отношению к нотариусу уголовной ответственности в виде конфискации имущества нотариуса.

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.

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

5. Государственная поддержка нотариата

Нотариусы, занимающиеся частной практикой, и нотариальные палаты имеют право на заключение договоров аренды, а равно и иных договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении помещений, находящихся в государственной или муниципальной собственности, в целях осуществления нотариальной деятельности (в том числе для хранения архива нотариальных документов) или размещения нотариальной палаты, без проведения конкурсов или аукционов на право заключения этих договоров (в ред. Федерального закона от 29.12.2014 N 457 -ФЗ).

При возмездном отчуждении из государственной или муниципальной собственности помещения нотариус или нотариальная палата имеет преимущественное право на приобретение такого имущества в целях осуществления нотариальной деятельности (в том числе для хранения архива нотариально оформленных документов) либо размещения нотариальной палаты по цене, равной его рыночной стоимости и определенной в порядке, установленном Федеральным законом от 29 июля 1998 года N 135 -ФЗ «Об оценочной деятельности в Российской Федерации», без проведения конкурса или аукциона (в ред. Федерального закона от 29.12.2014 N 457-ФЗ).

Данное преимущественное право может быть реализовано при одновременном соблюдении следующих условий:

– нотариусы и нотариальные палаты, приобретшие недвижимое имущество с использованием преимущественного права до 29.12.2015,

считаются не реализовавшими ранее такое право (ФЗ от 29.12.2015 N 391-ФЗ);

– нотариусом ранее не реализовано данное преимущественное право в отношении иного недвижимого имущества, а нотариальной палатой данное преимущественное право не реализовывалось в течение пяти лет со дня его реализации ранее;

– приобретаемое имущество находится в пределах нотариального округа, в котором нотариус назначен на должность;

– приобретаемое имущество свободно от прав третьих лиц;

– приобретаемое имущество не является имуществом, которое ограничено в обороте (часть третья введена Федеральным законом от 29.12.2015 N 391 - ФЗ).

Нотариус, нотариальная палата имеют право обратиться в орган государственной власти субъекта Российской Федерации либо орган местного самоуправления, уполномоченные на осуществление функций по приватизации имущества, находящегося в государственной собственности субъектов Российской Федерации или муниципальной собственности (далее - уполномоченный орган), с заявлением о приобретении объекта недвижимого имущества, приватизация которого осуществляется путем его продажи на аукционе или на конкурсе (часть четвертая введена Федеральным законом от 29.12.2015 N 391- ФЗ).

По заявлению нотариуса, нотариальной палаты о возможности предоставления такого объекта недвижимого имущества уполномоченный орган в течение тридцати дней принимает одно из следующих решений:

– о возможности предоставления такого объекта недвижимого имущества и о направлении предложения о заключении договора купли-продажи государственного или муниципального имущества;

– об отказе в предоставлении такого объекта недвижимого имущества в связи с несоблюдением условий части третьей настоящей статьи (часть пятая введена Федеральным законом от 29.12.2015 N 391-ФЗ).

В случае согласия нотариуса, нотариальной палаты с предложением о заключении договора купли-продажи такого объекта недвижимого имущества этот договор должен быть заключен в течение тридцати дней со дня получения нотариусом, нотариальной палатой предложения о его заключении и (или) проекта договора купли-продажи недвижимого имущества (часть шестая введена Федеральным законом от 29.12.2015 N 391-ФЗ).

Договор, предусматривающий отчуждение недвижимого имущества, должен содержать в качестве существенного условия обременение приватизируемого объекта недвижимого имущества обязанностью использовать его в соответствии с целями, указанными в части второй настоящей статьи, в течение пяти лет с момента его приватизации (часть седьмая введена Федеральным законом от 29.12.2015 N 391-ФЗ).

В период приостановления полномочий нотариуса в соответствии со статьей 14.1 настоящих Основ преимущественное право не может быть

реализовано (часть восьмая введена Федеральным законом от 29.12.2015N 391-ФЗ).

Уступка другому нотариусу преимущественного права на приобретение недвижимого имущества не допускается (часть девятая введена Федеральным законом от 29.12.2015 N 391-ФЗ).

Сделки по приватизации государственного или муниципального имущества и иные сделки, направленные на возмездное отчуждение государственного или муниципального имущества и совершенные с нарушением требований, установленных настоящим Федеральным законом и законодательством Российской Федерации о приватизации, ничтожны (часть десятая введена Федеральным законом от 29.12.2015 N 391 -ФЗ).

Контрольные вопросы:

1. Правила назначения нотариуса на должность, наделение полномочиями.
2. Правовое положение нотариуса, работающего в государственной нотариальной конторе.
3. Правовой статус нотариуса, занимающегося частной практикой.
4. Права и обязанности нотариуса.
5. Ответственность нотариуса.

Тема 3: Нотариальные действия

План:

1. Подведомственность дел нотариусу. Место совершения нотариальных действий. Понятие и признаки нотариального действия.
2. Процедура нотариального производства.
3. Права и обязанности нотариусов и уполномоченных должностных лиц при совершении нотариальных действий.
4. Отказ нотариусов в совершении нотариального действия.

1. Подведомственность дел нотариусу. Место совершения нотариальных действий. Понятие и признаки нотариального действия

Подведомственность дел нотариусам определена в Основях законодательства РФ о нотариате как федеральном законе. Вместе с тем она не является исчерпывающей и может определяться согласно ст. 35 Основ законодательства РФ о нотариате и другими федеральными законами.

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.

В соответствии со ст. 40 Основ законодательства РФ о нотариате нотариальные действия совершаются любым нотариусом, за исключением

случаев, предусмотренных ст. 36, 47, 56, 62-64, 69, 70, 74, 75, 87, 96 и 109 Основ законодательства РФ о нотариате, и других случаев, когда согласно законодательству РФ 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 законодательства РФ о нотариате 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 законодательства РФ о нотариате, но и при совершении практически всех других нотариальных действий.

При оформлении нотариальных действий нотариусам надлежит руководствоваться приказом Министерства юстиции РФ от 5 июля 2019 г. № 133 «О внесении изменений в Правила нотариального делопроизводства, утвержденные приказом Министерства юстиции Российской Федерации от 16.04.2014 № 78».

Нотариусы, занимающиеся частной практикой, совершают следующие нотариальные действия:

- удостоверяют сделки;
- выдают свидетельства о праве собственности на долю в общем имуществе супругов;
- налагают и снимают запрещения отчуждения имущества;
- свидетельствуют верность копий документов и выписок из них;
- свидетельствуют подлинность подписи на документах;
- свидетельствуют верность перевода документов с одного языка на другой;
- удостоверяют факт нахождения гражданина в живых;
- удостоверяют факт нахождения гражданина в определенном месте;

– удостоверяют тождественность гражданина с лицом, изображенным на фотографии;

– удостоверяют время предъявления документов;

– передают заявления и (или) иные документы физических и юридических лиц другим физическим и юридическим лицам;

– принимают в депозит денежные суммы и ценные бумаги;

– совершают исполнительные надписи;

– совершают протесты векселей;

– предъявляют чеки к платежу и удостоверяют неоплату чеков;

– принимают на хранение документы;

– совершают морские протесты;

– обеспечивают доказательства;

– удостоверяют сведения о лицах в случаях, предусмотренных

– законодательством Российской Федерации;

– регистрируют уведомления о залоге движимого имущества;

– выдают выписки из реестра уведомлений о залоге движимого имущества;

– выдают дубликаты нотариальных свидетельств, исполнительных надписей и дубликаты документов, выражающих содержание нотариально удостоверенных сделок;

– удостоверяют равнозначность электронного документа документу на бумажном носителе;

– представляют документы на государственную регистрацию прав на недвижимое имущество и сделок с ним;

– удостоверяют тождественность собственноручной подписи инвалида по зрению с факсимильным воспроизведением его собственноручной подписи;

– выдают свидетельства о праве на наследство;

– принимают меры по охране наследственного имущества;

– удостоверяют решения органов управления юридических лиц;

– представляют документы на государственную регистрацию юридических лиц и индивидуальных предпринимателей;

– представляют документы на государственную регистрацию юридических лиц и индивидуальных предпринимателей (п. 30 введен Федеральным законом от 30.03.2015 N 67-ФЗ);

– вносят сведения в реестр списков участников обществ с ограниченной ответственностью единой информационной системы нотариата;

– выдают выписки из реестра списков участников обществ с ограниченной ответственностью единой информационной системы нотариата;

– удостоверяют факт возникновения права собственности на объекты недвижимого имущества в силу приобретательной давности.

Законодательными актами Российской Федерации могут быть предусмотрены и иные нотариальные действия.

В качестве таких примеров можно привести следующее:

Во-первых, в ст. 1126 ГК предусмотрено принятие нотариусом закрытого завещания на хранение. Это новый вид нотариальных действий, отличающийся от принятия документов на хранение.

Во-вторых, выдача нотариусом свидетельства о праве собственности судье на предоставленное ему жилое помещение.

В-третьих, новым видом нотариальных действий явилось также согласие супруга на совершение сделки по распоряжению недвижимостью и сделки, требующей нотариального удостоверения и (или) государственной регистрации в установленном законом порядке (ст. 35 СК), поскольку здесь нотариус не ограничивается свидетельствованием подлинности подписи лица, а также проверяет факт нахождения сторон в браке, предупреждает о последствиях совершения данного действия и такое согласие является обязательным юридическим фактом во многих правообразующих составах гражданского оборота. В-четвертых, в соответствии со ст. 20 Федерального закона «О порядке выезда из Российской Федерации и въезда в Российскую Федерацию» (с изменениями от 18 июля 1998 г. и 24 июня 1999 г.), если несовершеннолетний гражданин РФ выезжает из Российской Федерации без сопровождения, хотя бы одного из родителей, усыновителей, опекунов или попечителей, он должен иметь при себе нотариально оформленное согласие указанных лиц на выезд с указанием срока выезда и государства (государств), которое (которые) он намерен посетить. Такое нотариально удостоверенное согласие нельзя сводить к свидетельствованию подписи, поэтому данное нотариальное действие является новым.

Давайте подробно остановимся подробно на тех новшествах, которые предлагает нам законодательство, относительно нотариальных действий.

На сегодняшний день, нотариусы в праве оказывать ряд услуг (не требующих подтверждения соответствия воли и волеизъявления заявителя), в удаленном формате, в том числе посредством обращения через портал Госуслуг.

Такая норма распространяется сразу на семь нотариальных действий:

- обеспечение доказательств в виде осмотра информации в сети интернет;
- принятие в депозит нотариуса безналичных денежных средств;
- совершение исполнительной надписи;
- принятие на хранение электронного документа;
- получение выписки из Реестра уведомлений о залоге движимого имущества;
- свидетельствование верности перевода;
- передача электронных документов другим физическим или юридическим лицам.

Запрос на получение какой-либо из этих услуг в удаленном формате можно будет направить двумя способами: через специальный интернет-сервис Единой информационной системы нотариата либо через портал Госуслуг. Необходимые для получения услуги заявление и документы

должны быть подписаны усиленной электронной подписью заявителя. Также допустим вариант направления документов, подписанных усиленной квалифицированной электронной подписью нотариуса, удостоверяющим равнозначность документов в цифре их бумажным аналогам.

Полученное оператором ЕИС нотариата, то есть Федеральной нотариальной палатой заявление будет в автоматическом режиме направляться нотариусу, который в настоящий момент готов совершить соответствующее нотариальное действие удаленно. В свою очередь нотариус, получивший заявление и документы, указывает заявителю необходимый размер оплаты поданному действию и реквизиты для ее совершения. Незамедлительно проинформировав гражданина о поступлении оплаты, нотариус в срок не позднее рабочих дней совершает нотариальное действие и направляет в электронной форме заявителю нотариальный документ или мотивированное постановление об отказе в совершении или отложении совершения нотариального действия. При этом по просьбе заявителя нотариальный документ, изготовленный в электронной форме, выдается на бумажном носителе.

Еще одно важное дополнение: при удаленном совершении нотариального действия нотариус сможет также конвертировать посредством ЕИС нотариата электронные документы из одного формата в другой (к примеру, из pdf в doc или jpeg) с сохранением их юридической силы.

Хранение электронных документов

Ранее нотариусы предоставляли гражданам и бизнесу возможность хранения документов. Развитие гражданского оборота в цифровом виде привело к тому, что у граждан и юридических лиц возникает потребность в надежном хранении документов в электронном виде. Носители информации – флешка, жесткий диски т.п., могут сломаться, потеряться, их могут украсть, к ним могут получить доступ нежелательные третьи лица. Теперь нотариус предложит людям надежное электронное хранилище для электронных документов. Это могут быть файлы любых форматов – правоустанавливающие документы, текстовые файлы, графические, аудио, видео, программный код и так далее. Соответственно направление документов в «цифре» на хранение нотариусу также предполагается в удаленном формате – через интернет. При этом ответственный за хранение документов нотариус не будет иметь доступа к их содержанию, они будут поступать на хранение в зашифрованном виде.

Для обращения за такой услугой у заявителя должна быть личная усиленная квалифицированная цифровая подпись. В качестве подтверждения о взятии электронных документов на хранение он получит свидетельство (также в цифровом формате), подписанное усиленной квалифицированной электронной подписью нотариуса.

Дополнительным удобством для заявителей будет возможность получить отданный ранее на хранение электронный документ у любого нотариуса – опять же с помощью дистанционного направления соответствующего заявления.

Биометрия в нотариальной конторе

Ряд новелл направлены, в том числе на усиление гарантий безопасности при совершении нотариальных действий и достоверности юридически значимых сведений.

Прежде всего, нотариусы наделяются правом использовать средства биометрической идентификации, то есть получают доступ к сведениям из системы биометрических данных. Такой способ проверки личности заявителя будет применяться в ситуации, когда он не может по тем или иным причинам предъявить документы, удостоверяющие личность, либо предъявленные им документы вызывают сомнения у нотариуса в плане подлинности и достоверности.

Машиночитаемая маркировка

Еще одним важным нововведением с точки зрения защиты нотариального акта и содержащихся в нем сведений станет размещение на бумажном документе машиночитаемой маркировки. Такая маркировка будет содержать информацию о дате совершения нотариального действия, его регистрационный номер и вид, ФИО нотариуса с названием его нотариального округа, а также данные о заявителе. Наличие таких отметок на нотариальных актах позволит ускорить проверку их подлинности по запросу участников межведомственного электронного взаимодействия через ЕИС нотариата, не нарушая при этом требований о защите нотариальной тайны.

Расширение перечня сведений, запрашиваемых нотариусами через ЕИС

Согласно новому закону, нотариусы получают возможность запрашивать и получать информацию о счетах и вкладах наследодателей в банках от Федеральной налоговой службы посредством системы межведомственного электронного взаимодействия, то есть, направляя запросы в ФНС в электронном виде через ЕИС.

Также путем ответа на запрос через ЕИС нотариусам будут предоставляться сведения о страховом номере индивидуального лицевого счета физического лица, а также о размерах пенсии, недополученной наследодателем на день его смерти. Эти сведения будут запрашиваться у Пенсионного фонда РФ.

Такая новелла упростит и ускорит работу нотариуса в рамках ведения наследственных дел, гарантировав при этом достоверность полученных нотариусом сведений.

Нотариусы, работающие в государственных нотариальных конторах, совершают те же нотариальные действия, что и нотариусы, занимающиеся частной практикой, а также выдают свидетельства о праве на наследство и принимают меры к охране наследственного имущества. При отсутствии в нотариальном округе государственной нотариальной конторы совершение названных нотариальных действий поручается совместным решением органа юстиции и нотариальной палаты одному из нотариусов, занимающихся частной практикой.

Нотариальные действия, совершаемые должностными лицами местного самоуправления (в ред. Федерального закона от 26.07.2019 N 226-ФЗ).

Законодателем должностные лица органов местного самоуправления, осуществляющие нотариальные действия в пределах своих полномочий, фактически приравниваются к нотариусам. Это проявляется в следующем:

- нотариальные документы, совершенные должностными лицами органов местного самоуправления, не только обладают равной юридической силой с документами, совершенными нотариусами, но и влекут равнозначные юридические последствия;

- требования к нотариальным документам и правила их совершения идентичны как для должностных лиц органов местного самоуправления, так и для нотариусов;

- должностные лица органов местного самоуправления используют гербовую печать только при совершении нотариальных действий, что подчеркивает особый статус возложенной на них государственной функции как, в свою очередь, и нотариусы, которые имеют личную печать с изображением Государственного герба Российской Федерации, с указанием фамилии, инициалов, должности нотариуса и места его нахождения или наименования государственной нотариальной конторы.

Должностные лица консульских учреждений РФ совершают следующие нотариальные действия:

- удостоверяют сделки, кроме договоров об отчуждении недвижимого имущества, находящегося на территории Российской Федерации;

- свидетельствуют верность копий документов и выписок из них;

- свидетельствуют подлинность подписи на документах;

- свидетельствуют верность перевода документов с одного языка на другой;

- удостоверяют факт нахождения гражданина в живых;

- удостоверяют факт нахождения гражданина в определенном месте;

- удостоверяют тождественность гражданина с лицом, изображенным на фотографии;

- совершают морские протесты;

- удостоверяют сведения о лицах в случаях, предусмотренных законодательством Российской Федерации;

- удостоверяют тождественность собственноручной подписи инвалида по зрению с факсимильным воспроизведением его собственноручной подписи.

Законодательными актами Российской Федерации могут быть предусмотрены и иные нотариальные действия, совершаемые должностными лицами консульских учреждений Российской Федерации.

Сведения об удостоверении или отмене завещания или доверенности должны быть направлены консульским учреждением Российской Федерации, в котором работает должностное лицо, удостоверившее завещание или доверенность, через федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий функции по выработке и реализации государственной

политики и нормативно-правовому регулированию в сфере международных отношений Российской Федерации, в Федеральную нотариальную палату в форме электронного документа, подписанного квалифицированной электронной подписью, в порядке, утвержденном федеральным органом юстиции, в течение пяти рабочих дней со дня совершения нотариального действия для внесения таких сведений в реестр нотариальных действий единой информационной системы нотариата. Федеральная нотариальная палата вносит такие сведения в реестр нотариальных действий единой информационной системы нотариата в течение двух рабочих дней со дня их поступления (часть третья введена Федеральным законом от 21.12.2013 N 379-ФЗ, в ред. Федерального закона от 29.12.2014 N 457-ФЗ).

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 – в праве 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).

Специфика работы нотариусов в отличие от представителей других юридических профессий заключается в совершении нотариальных действий. При этом понятие нотариального действия многозначно 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.

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 настраивается над первичными юридическими фактами, представляя их обобщенное, систематизированное выражение. Независимо от понятия нотариального действия как статического либо динамического ему присущи определенные юридические признаки, которые определяют 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.

Поэтому основные юридические признаки нотариального действия заключаются в следующем:

– нотариальные действия совершаются только определенным, установленным в федеральном законе кругом лиц – нотариусами, должностными лицами органов местного самоуправления и консульских учреждений. При этом законом определяется компетенция каждого лица, уполномоченного на совершение нотариального действия;

– нотариальные действия совершаются от имени Российской Федерации (ст. 1 Основ законодательства РФ о нотариате), что подчеркивает официальный и публичный статус данного юридического действия. Поэтому нотариус согласно ст. 11 Основ законодательства РФ о нотариате и Указу Президента России имеет печать с изображением Государственного герба РФ. Правомерным является также помещение непосредственно на нотариальных документах изображения Государственного герба РФ;

– нотариальное действие должно быть предусмотрено федеральным законом. В ст. 35–38 Основ законодательства РФ о нотариате 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 РФ 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;

– 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 законодательства РФ о нотариате, по защите прав и законных интересов граждан и юридических лиц;

– нотариальное действие должно соответствовать требованиям законодательства не только по процедуре его совершения с точки зрения правил нотариального производства, но и по существу самого действия,

определяемого нормами материального права, реализуемыми в данном действии. Ведь акты, удостоверяемые нотариусами, должны соответствовать требованиям как Основ законодательства РФ о нотариате, так 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;

– важным признаком нотариального действия является уплата государственной пошлины либо нотариального тарифа в соответствии со ставками, установленными законом. Согласно ст. 22 Основ законодательства РФ о нотариате нотариальное действие признается совершенным после уплаты государственной пошлины или суммы согласно тарифу. Поэтому нотариус обязан либо произвести взимание государственной пошлины или нотариального тарифа, либо на основании имеющихся льгот для лиц, обратившихся за совершением нотариального действия, освободить от ее уплаты.

Все указанные признаки нотариального действия должны быть в совокупности, при отсутствии одного из них нотариальное действие может быть признано несовершенным.

Законодательством Российской Федерации предусмотрена возможность осуществления нотариальных действий должностными лицами органов местного самоуправления.

2. Процедура 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:

– одним из его субъектов является нотариус;
– 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.

Процессуальной судебной форме присущи следующие признаки: нормативность, непрерываемость, системность и универсальность.

Представляется, что все указанные признаки характерны и для нотариальной процедурно-процессуальной формы, и их изучение должно быть предметом специального исследования. 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 документами обязательствам.

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 «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.

Первая стадия – возбуждение нотариального производства.

Возбуждение нотариального производства в силу принципа диспозитивности всегда происходит путем подачи обращения к нотариусу – либо путем подачи письменного заявления. На бумажном носителе документы могут быть поданы в случае невозможности подачи документов в электронной форме по причинам, за которые нотариус не отвечает. Такие причины были конкретизированы Приказом Минюста России от 28.12.2018 N 303 «Об утверждении перечня независимых от нотариуса причин, при наличии которых предоставление заявления о государственной регистрации прав и прилагаемых к нему документов в орган регистрации прав в электронной форме является невозможным» (зарегистрировано в Минюсте России 10.01.2019 N 53283). Необходимо отметить, что перечень причин является закрытым и включает три группы случаев:

1) обстоятельства, связанные с отсутствием доступа к сервисам единой информационной системы нотариата ввиду отсутствия доступа;

2) Отказ по техническим причинам в обработке заявления о государственной регистрации права;

3) Объективные причины, по которым регистрация нотариального действия была невозможна (абзац 5 ст. 27 Порядка ведения реестров единой информационной системы нотариата, утвержденного приказом Минюста России от 17.06.2014 N 129). К таким, в частности, относится: выезд нотариуса для совершения нотариального действия вне места своей работы.

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 законодательства РФ о нотариате 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.

Вторая стадия – установление юридического состава, необходимого для совершения нотариального действия.

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.

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

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 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, 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. Требования к документам,

представляемым для совершения нотариальных действий. Согласно ст. 45 Основ законодательства РФ о нотариате 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 при 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 законодательства РФ о нотариате совершение нотариального действия должно быть отложено в случае:

- необходимости истребования дополнительных сведений от физических и юридических лиц;
- направления документов на экспертизу;
- 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.

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.

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 десяти 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 законодательства РФ о нотариате 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 связанной с этим действительностью завещания. По смыслу Основ законодательства РФ о нотариате приостановление исполнительного производства также должно оформляться путем вынесения постановления нотариуса.

Третья стадия – совершение нотариального действия нотариусом или отказ в совершении действия.

На данной стадии происходит практическое совершение нотариального действия по процедурам, установленным в Основах законодательства РФ о нотариате и других федеральных законах.

На данной стадии нотариус вправе составить проект сделок, заявлений и других документов, изготовлять 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 законодательства РФ о нотариате 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.

3. Права и обязанности нотариусов и уполномоченных должностных лиц при совершении нотариальных действий

При совершении нотариальных действий нотариусы обладают равными правами и несут одинаковые обязанности независимо от того, работают ли они в государственной нотариальной конторе или занимаются частной практикой (ч. 3 ст. 2 Основ).

Права нотариусов достаточно широкие, а обязанности далеко не простые. Поэтому к профессиональной подготовке лиц, претендующих на занятие должности нотариуса, предъявляются особые требования. Правом совершать нотариальные действия от имени Российской Федерации наделяются лишь те, кто проходит жесткий отбор и уже к моменту наделения полномочиями нотариуса владеют не только хорошими теоретическими знаниями в области права, но и практическими навыками по его применению в нотариальной практике.

В современных условиях нотариальной деятельностью успешно могут заниматься только профессионалы. Определенные трудности возникают в связи с тем, что не все стороны нотариальной деятельности урегулированы действующими законодательными актами, которыми руководствуются нотариусы при выполнении своих обязанностей. Отсутствие до настоящего времени «правил нотариального производства», о которых идет речь в ст. 9 Основ, каких-либо инструкций о порядке совершения нотариусами нотариальных действий, традиционно существовавших в российском нотариате, порождает многочисленные проблемы в деятельности нотариусов.

Права и обязанности нотариусов не ограничиваются нормами ст. 15 Основ «Права нотариуса» и ст. 16 «Обязанности нотариуса». Отдельные нормы об их правах и обязанностях содержатся и в других статьях Основ законодательства о нотариате. Однако, как предусмотрено в ст. 16, нотариус выполняет свои обязанности не только в соответствии с Основами, законодательством республик в составе Российской Федерации, но и присягой.

Ведь каждый российский нотариус при вступлении на должность присягает исполнять свои обязанности по совести, в своем поведении руководствоваться принципами гуманности и уважения к человеку. Эти нормы – правовые и этические – в совокупности определяют характер взаимоотношений нотариусов и их клиентов, обращающихся к ним исключительно для совершения нотариальных действий. Права же и обязанности нотариусов настолько связаны между собой, что весьма нередко в своей работе что-либо конкретное по одной норме Основ нотариус вправе выполнить, а по другой – обязан.

Так, нотариус не только «имеет право совершать предусмотренные Основами нотариальные действия в интересах физических и юридических лиц, обратившихся, к нему», как оказано в ст. 15, но и обязан их совершать, если только в соответствии с предметной компетенцией совершение какого-либо действия не возложено на конкретного нотариуса, или в соответствии с территориальной компетенцией – на нотариусов определенного нотариального округа.

Ведь совершение нотариальных действий является основной профессиональной обязанностью всех нотариусов (ст. 1 Основ). При этом нотариус не может выбирать, какое нотариальное действие ему совершить, а от какого уклониться. Не совершать нотариальное действие только потому, что доход от этого будет весьма незначительный, или его вовсе не будет,

нотариус не вправе, ибо нотариальная деятельность не является предпринимательством и не преследует цели извлечения прибыли.

Право нотариуса давать разъяснения по вопросам совершения нотариальных действий (ст. 15) взаимосвязано с его обязанностью разъяснять лицам, обратившимся к нему, их права и обязанности, предупреждать о последствиях совершаемых нотариальных действий, с тем, чтобы юридическая форма не могла быть использована им во вред (ст. 16).

Нотариус имеет право составлять проекты юридических документов — договоров, доверенностей, завещаний, заявлений и т.п. Но прежде чем составить проект, нотариус выясняет, какие обстоятельства заставили обратиться к нему и что именно обратившийся желает оформить у нотариуса. Составление проекта документа самим нотариусом всегда предпочтительнее, чем использование проекта, представленного обратившимся, особенно когда оформляются сделки. Ведь нотариус как никто лучше знает, в какой форме надо выразить желание и волю лица или сторон сделки, какие требования предъявляют к содержанию юридического документа те или иные организации, куда этот документ будет представлен, какие выражения и юридические термины надо использовать, чтобы, в конечном счете, беспрепятственно получить именно тот результат, на который рассчитывало физическое или юридическое лицо, обращаясь к нотариусу.

Работая над проектом документа, нотариус должен использовать свои знания и профессиональный опыт для того, чтобы изложить его языком простым и понятным. Содержание же документа должно быть точным и ясным, без каких-либо противоречий, иначе в дальнейшем любое противоречие, любая неточность или неясность могут стать поводом для оспаривания этого документа. На составление проектов документов нотариусы нередко затрачивают много времени и усилий.

Составив проект документа, нотариус обязан ознакомить с ним обратившихся к нему лиц, разъяснить то, что будет им непонятно, а проект завещания — предложить завещателю еще и самому полностью прочитать.

Если же проект сделки представлен нотариусу сторонами, то и в таком случае нотариус обязан разъяснить сторонам смысл и значение представленного ими проекта, а также проверить, соответствует ли его содержание действительным намерениям сторон и не противоречит ли требованиям закона (ст. 54 Основ). Кроме того, нотариус обязан выяснить у лиц, обратившихся к нему для удостоверения сделки, всем ли сторонам необходим экземпляр документа; в котором излагается содержание сделки, и в соответствии с их волей определить общее количество экземпляров документа (ст. 60 Основ).

В соответствии со ст. 15 Основ нотариус имеет право истребовать от физических и юридических лиц сведения и документы, необходимые для совершения нотариальных действий. Это полномочие позволяет нотариусам исполнять одну из своих непосредственных обязанностей, закрепленную в ст. 16: «...оказывать физическим и юридическим лицам содействие в

осуществлении их прав и защите законных интересов». Запрашиваются чаще всего сведения и документы при оформлении наследственных прав граждан.

Однако нотариус уполномочен запрашивать только те документы и сведения, без которых невозможно совершить нотариальное действие. Если недостающие документы могут быть получены в той или иной организации самим обратившимся к нотариусу лицом, нотариус их не запрашивает, а предлагает представить, разъяснив порядок их получения. Если же необходимые для совершения нотариального действия документы могут быть выданы, а сведения сообщены только по запросу компетентных лиц, нотариус направляет соответствующий запрос.

Нотариус обязан хранить в тайне сведения, которые стали ему известны в связи с осуществлением его профессиональной деятельности (ч.2ст.16). Нотариусу не только при исполнении обязанностей «запрещается разглашать сведения, оглашать документы», которые стали ему известны в связи с совершением нотариальных действий, но и после сложения полномочий или увольнения (ч. 2 ст. 5 Основ).

Такая информация составляет нотариальную тайну, которая наряду с адвокатской и врачебной тайной включена в Перечень сведений конфиденциального характера. В Основах четко определены границы «профессиональной тайны» нотариусов. В отдельных статьях названы конкретные лица, которым могут быть выданы те или иные сведения, справки о совершенных нотариальных действиях либо документы. К примеру, уже созданы технические условия для быстрой проверки нотариусами недвижимого имущества— предмета сделки. Согласно Положению о единой информационной системе нотариата (утв. Правлением ФНП, протокол от 23.07.2018 N 09/18) у нотариусов есть доступ к базам данным Росреестра, поэтому получить запрашиваемую выписку из Единого государственного реестра недвижимости можно оперативно, при условии нормальной работы необходимых информационных систем. Таким образом, нотариус может полностью проверить совершаемую сделку и совершить действия по регистрации прав.

В частности, следует отметить, что с 2019 года нотариусы частично переняли функцию государственных регистраторов и теперь обязаны подавать заявления на регистрацию, в частности, по сделкам, направленным на отчуждение доли в праве общей долевой собственности, которая в силу закона должна быть совершена в нотариальной форме. Возможность подачи документов через нотариуса существовала и ранее, однако такая услуга предоставлялась по волеизъявлению сторон сделки.

Кроме этого, в соответствии с ч.2.ст.59 ФЗ «О государственной регистрации недвижимости» при осуществлении государственной регистрации прав на недвижимое имущество на основании нотариально удостоверенной сделки, проверка законности такого нотариально удостоверенного документа государственным регистратором прав не осуществляется.

Очевидно, что установленный порядок позволит повысить прозрачность совершения сделок с недвижимостью и упростит для правообладателя процесс государственной регистрации прав.

Каждый нотариус при назначении на должность торжественно присягает хранить профессиональную тайну. Освободить от обязанности хранить в тайне сведения, которые стали известны нотариусу в связи с осуществлением его профессиональной деятельности, может только суд, если против нотариуса возбуждено уголовное дело в связи с совершением нотариального действия. 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 частью пятой статьи 34.4 настоящих Основ, и нотариусов в связи с совершаемыми нотариальными действиями. Справки о выдаче свидетельств о праве на наследство и о нотариальном удостоверении договоров дарения направляются в налоговый орган в случаях и в порядке, которые предусмотрены законодательством Российской Федерации о налогах и сборах. Справки о завещании выдаются только после смерти завещателя (в ред. Федеральных законов от 02.10.2007 N 225-ФЗ, от 21.12.2013 N 379-ФЗ, от 30.03.2015 N 67-ФЗ, от 03.07.2016 N 332-ФЗ).

При совершении нотариальных действий согласие субъекта персональных данных на обработку его персональных данных для совершения нотариальных действий не требуется (часть пятая введена Федеральным законом от 21.12.2013 N 379 - ФЗ).

Никому иному, кроме названных в законе лиц и органов, и ни при каких других обстоятельствах, кроме предусмотренных в Основах, нотариус не вправе что-либо сообщать, а также направлять документы (их копии), представленные ему или изготовленные им при совершении нотариальных действий. В соответствии с вышеприведенными требованиями закона следователь или прокурор вправе затребовать от нотариуса какой-либо документ только после того, как будет возбуждено уголовное дело, суд общей юрисдикции – после того, как примет к производству уголовное или гражданское дело, арбитражный суд – после того, как примет к рассмотрению спор или другое отнесенное к его компетенции дело.

Однако нотариусам нередко приходится сталкиваться в своей практике с непониманием отдельными должностными лицами этой особенности нотариальной деятельности.

При совершении нотариальных действий нотариусы руководствуются Конституцией Российской Федерации, Конституциями республик в составе

Российской Федерации, Основами законодательства Российской Федерации о нотариате, законодательными актами Российской Федерации и ее республик, а также правовыми актами органов государственной власти субъектов Российской Федерации, принятыми в пределах их компетенции, и международными договорами. 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, это лицо обязано подписать документ в присутствии нотариуса простой электронной подписью, требования к которой устанавливаются законодательством Российской Федерации, регулирующим отношения в области использования электронных подписей. Порядок формирования простой электронной подписи устанавливается Федеральной нотариальной палатой (часть вторая в ред. Федерального закона от 03.08.2018 N 338-ФЗ).

Нотариально удостоверенный документ в электронной форме или свидетельство, выданное нотариусом в электронной форме, подписывается усиленной квалифицированной электронной подписью нотариуса.

Если нотариальное действие, за совершением которого обратились к нотариусу, не соответствует законодательству Российской Федерации или международному договору, нотариус согласно ч. 3 ст. 16 Основ обязан отказать в его совершении.

Например, нотариус обязан отказать:

- в совершении исполнительной надписи на документе, не включенном в «Перечень документов, по которым взыскание задолженности производится в бесспорном порядке на основании исполнительных надписей органов, совершающих нотариальные действия»;

- 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;

- факты, изложенные в документах, представленных для совершения нотариального действия, не подтверждены в установленном законодательством Российской Федерации порядке при условии, что подтверждение требуется в соответствии с законодательством Российской Федерации; (абзац введен Федеральным законом от 30.03.2015 N 67-ФЗ) у нотариуса отсутствует возможность обеспечения сохранности движимых вещей, передаваемых нотариусу на депонирование на основании статьи 88.1

настоящих Основ (абзац введен Федеральным законом от 23.05.2018 N 119-ФЗ).

Нотариус вправе отказать в совершении исполнительной надписи при наличии достаточных оснований полагать, что исполнительная надпись может быть использована в целях легализации (отмывания) доходов, полученных преступным путем, или финансирования терроризма. В этом случае отказ от совершения нотариального действия не является основанием для возникновения гражданско-правовой ответственности нотариуса (часть вторая введена Федеральным законом от 27.12.2019 N 480-ФЗ).

Нотариус по просьбе лица, которому отказано в совершении нотариального действия, должен изложить причины отказа в письменной форме и разъяснить порядок его обжалования. В этих случаях нотариус не позднее чем в десятидневный срок со дня обращения за совершением нотариального действия выносит постановление об отказе в совершении нотариального действия.

Одной из обязанностей нотариусов является представление в налоговые органы справок о стоимости имущества, переходящего в собственность граждан в порядке наследования или дарения (ч. 4 ст. 16 Основ). К таким объектам относятся:

- жилые дома, квартиры, дачи, садовые домики в садоводческих товариществах;
- автомобили, мотоциклы, моторные лодки, катера, яхты, другие транспортные средства;
- предметы антиквариата и искусства;
- ювелирные изделия, бытовые изделия из драгоценных металлов и драгоценных камней и лом таких изделий;
- пае накопления в жилищно-строительных, гаражно-строительных и дачно-строительных кооперативах;
- суммы, находящиеся во вкладах в учреждениях банков и других кредитных учреждениях;
- средства на именных приватизационных счетах физических лиц;
- стоимость имущественных и земельных долей(паев);
- валютные ценности и ценные бумаги в их стоимостном значении.

Нотариусы направляют в налоговые органы справки только в тех случаях, когда имущество, полученное в дар или по наследству, является объектом налогообложения. В течение пяти дней после выдачи свидетельства о праве на наследство или удостоверения договора дарения нотариус обязан направить справку о стоимости имущества в налоговый орган (п. 6 ст. 85 Налогового кодекса РФ). Стоимость имущества в справках указывается в соответствии с нотариальными документами: свидетельствами о праве на наследство и договорами дарения. Но направлять в налоговые органы копии этих нотариальных документов вместо справок нотариусы не вправе. В свидетельствах о праве на наследство стоимость имущества указывается обычно по представленным в наследственное дело документам – справкам проектно-инвентаризационных бюро (бюро технической

инвентаризации), заключениям судебно-экспертных учреждений, справкам специалистов-оценщиков об оценке имущества на день открытия наследства.

Представляются такие справки (заключения) об оценке имущества нотариусу и для удостоверения договора дарения. В то же время стороны в договоре дарения могут указать иную стоимость переходящего в дар имущества. Однако она не может быть определена сторонами ниже, чем в представленных нотариусу документах об оценке этого имущества. Налог должен быть уплачен не позднее трехмесячного срока со дня вручения наследникам или одаряемым платежного извещения налогового органа. В случаях, когда физическому лицу от одного и того же физического лица неоднократно в течение года переходит в собственность имущество в порядке дарения, налог исчисляется с общей стоимости имущества на основании всех нотариально удостоверенных договоров.

Налог с наследства также начисляется с общей стоимости всех видов наследственного имущества, являющихся объектами налогообложения. Если наследники получают дополнительные свидетельства о праве на наследство даже через несколько лет, стоимость имущества по такому свидетельству прибавляется к стоимости имущества, полученного по ранее выданным свидетельствам, и налог начисляется с общей оценки всего наследственного имущества (его доли, когда наследников более одного).

Если же наследник или одаряемый на день совершения нотариального действия (выдачи свидетельства о праве на наследство или удостоверения договора дарения) проживает за пределами Российской Федерации, нотариус обязан до совершения нотариального действия потребовать от этого лица предъявления квитанции об уплате налога на имущество, которое переходит к нему по наследству или по договору дарения. Выдача свидетельства о праве на наследство или удостоверение договора дарения в случае, когда физическое лицо проживает за пределами России, без предъявления квитанции об уплате налога не допускается.

Кроме рассмотренных на нотариусов также возложены и иные обязанности: нотариус обязан быть беспристрастным в своей деятельности. Он не вправе оказывать посреднические услуги при заключении договоров. Совершая любую сделку, он должен стремиться обеспечить равное (справедливое) соблюдение интересов всех ее участников; нотариус (лицо, замещающее временно отсутствующего нотариуса) обязан предоставлять сведения о совершенных нотариальных действиях в нотариальную палату своего округа в случае их истребования; нотариус обязан предоставлять сведения и документы лицам, уполномоченным осуществлять контроль за его деятельностью, в пределах их компетенции. Однако об этих обязанностях подробнее будет сказано в соответствующих темах.

Определенные права при совершении нотариальных действий предоставлены и уполномоченным должностным лицам органов местного самоуправления и консульских учреждений. Так, согласно ч. 2 п. 5

Инструкции о порядке совершения нотариальных действий должностными лицами органов исполнительной власти в необходимых случаях по просьбе лиц, обратившихся за совершением нотариальных действий, должностные лица в праве составлять проекты документов и выписок из них, изготовлять копии документов, а также давать разъяснения по вопросам совершения нотариальных действий.

Такие же права предоставлены и уполномоченным должностным лицам консульских учреждений. Кроме того, должностные лица консульских учреждений вправе через Министерство иностранных дел РФ истребовать от учреждений и организаций сведения и документы, необходимые для совершения нотариальных действий.

В случае, если сделка, совершаемая российскими физическими или юридическими лицами с иностранными гражданами или организациями, требует обязательного нотариального удостоверения и по российскому законодательству, и по законам государства пребывания, и если она подлежит исполнению на территории государства пребывания должностного лица, то это лицо вправе рекомендовать сторонам удостоверить сделку у местного нотариуса.

Исходя из общих принципов деятельности и задач, выполняемых при совершении нотариальных действий, возложенные на уполномоченных должностных лиц органов местного самоуправления и консульских учреждений обязанности во многом совпадают с обязанностями нотариусов.

Так, они обязаны:

– оказывать содействие физическим и юридическим лицам в осуществлении их прав и защите законных интересов, предупреждать о последствиях совершаемых нотариальных действий с тем, чтобы юридическая неосведомленность не могла быть использована им во вред;

– отказать в совершении нотариального действия, если оно не соответствует законодательству или совершение такого действия противоречит закону;

– соблюдать тайну совершаемых нотариальных действий, а сведения и справки о совершенных нотариальных действиях выдавать только в случаях, указанных в Основах законодательства о нотариате.

Кроме того, должностное лицо органа местного самоуправления, производящее опись наследственного имущества, в соответствии с п. 44 Инструкции обязано разъяснить опекуну и другим лицам, которым передается на хранение наследственное имущество и которые не являются наследниками, что они вправе получить от наследников вознаграждение за хранение наследственного имущества, а также компенсацию понесенных расходов по хранению и управлению наследственным имуществом за вычетом фактически полученной выгоды от использования этого имущества.

На должностных лиц консульских учреждений, выполняющих нотариальные действия в соответствии с п. 12 Положения о консульском учреждении РФ, могут быть возложены нормативными актами Министерства

иностранных дел и должностными инструкциями и другие обязанности, которые они должны соблюдать при совершении нотариальных действий.

4. Отказ нотариусов в совершении нотариального действия

В целом ряде случаев нотариусы в связи 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 заканчиваются отказом в совершении нотариального действия в связи с отсутствием необходимых правовых условий. Связано это как с усложнившимся законодательством, высокой квалификацией нотариусов, так с достаточно криминальным характером современного гражданского оборота, стремлением обойти закон и совершить неправомерное действие, прикрывшись авторитетом нотариального акта.

В соответствии со ст. 48 Основ законодательства РФ о нотариате 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;

факты, изложенные в документах, представленных для совершения нотариального действия, не подтверждены в установленном законодательством Российской Федерации порядке при условии, что подтверждение требуется в соответствии с законодательством Российской Федерации (абзац введен Федеральным законом от 30.03.2015 N 67-ФЗ);

- у нотариуса отсутствует возможность обеспечения сохранности движимых вещей, передаваемых нотариусу на депонирование на основании статьи 88.1 настоящих Основ (абзац введен Федеральным законом от 23.05.2018 N 119-ФЗ).

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 десятидневный срок со дня обращения за совершением нотариального действия выносит постановление об отказе в совершении нотариального действия.

Контрольные вопросы:

1. Понятие и признаки нотариального действия.
2. Виды нотариальных действий, осуществляемых государственными и частнопрактикующими нотариусами.
3. Виды нотариальных действий, осуществляемых должностными лицами органов исполнительной власти и консульских учреждений по новому законодательству.
4. Общие правила совершения нотариальных действий. Отказ от совершения нотариальных действий.

Тема 4. Нотариальное делопроизводство. Формы нотариальных документов

План:

1. Требования к документам, предъявляемым нотариусу и исходящим от нотариуса.
2. Общие правила нотариального делопроизводства. Прием, регистрация и отправление документов. Составление номенклатуры и формирование дел (нарядов).
3. Совершение удостоверительных надписей и выдача свидетельств. Уплата государственной пошлины либо нотариального тарифа. Фиксация нотариального производства. Регистрация нотариальных действий. Заполнение реестров для регистрации нотариальных действий, нотариальных свидетельств и удостоверительных надписей на сделках и свидетельствуемых документах.
4. Хранение документов в нотариальной конторе.

1. Требования к документам, предъявляемым нотариусу и исходящим от нотариуса

Нотариусам в своей повседневной деятельности приходится постоянно иметь дело с документами, притом не только современными, но и выданными давно. Документы, на основании которых или в соответствии с которыми совершаются нотариальные действия, должны отвечать определенным требованиям.

В соответствии с ч. 1 ст. 45 Основ законодательства о нотариате нотариусы не принимают для совершения нотариальных действий документы, имеющие подчистки либо приписки, зачеркнутые слова и иные неоговоренные исправления, а также исполненные карандашом. С таких документов нотариусы не вправе свидетельствовать копии, выписки, переводы. Не могут быть приняты такие документы и в качестве правоустанавливающих. Текст документа должен быть легко читаемым. Целостность документа, состоящего из нескольких листов, должна быть обеспечена путем его скрепления или иным исключаящим 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. Например, когда в техническом паспорте на автомобиль имеется неоговоренное исправление, доверенность на его продажу, пользование или распоряжение не может быть нотариально удостоверена до тех пор, пока в технический паспорт не внесут соответствующую оговорку, скрепленную подписью лица и печатью организации, выдавшей технический паспорт. Если в свидетельстве о рождении наследника имеется подчистка, а этот документ он предъявляет для оформления права наследования, нотариус должен предложить ему запросить из органа загса, выдавшего этот документ, повторное свидетельство о рождении. Когда же при оформлении договора об отчуждении недвижимости нотариусу предъявляется правоустанавливающий документ на отчуждаемый объект недвижимости, в котором имеются любые неоговоренные исправления, нотариус такой документ принять не может. Он должен предложить собственнику объекта недвижимости получить дубликат правоустанавливающего документа, и т.д. В случае, если обратившийся настаивает на совершении необходимого ему нотариального действия по имеющемуся у него документу, нотариус должен вынести постановление об отказе в совершении нотариального действия, представляемые нотариусу в подтверждение фактов, которые нотариус обязан проверить при совершении нотариального действия, должны соответствовать требованиям настоящей статьи.

Нотариусы принимают для совершения нотариальных действий электронные документы, формат которых соответствует требованиям настоящих Основ и других законодательных актов Российской Федерации и которые могут быть воспроизведены программно-техническими средствами, имеющимися в распоряжении нотариуса.

Комментируемые нормы содержат гарантии, обеспечивающие установление нотариусом действительно существующих фактов и правовых отношений, а значит и совершение нотариальных действий в полном соответствии с законодательством. Запрещение принимать документы, где есть подчистки, приписки, зачеркнутые части текста и иные неоговоренные исправления, обусловлено тем, что подобные дефектные документы вызывают обоснованные сомнения в их подлинности и достоверности. Нельзя также упускать из виду опасность различных злоупотреблений, вплоть до умышленных подлогов и искажений, наказываемых в уголовном порядке.

Текст нотариально оформляемого документа на бумажном носителе (свидетельство, удостоверяемая сделка, протокол и другие), а также достоверительная надпись, исполнительная надпись должны быть изготовлены с помощью технических средств или написаны от руки и легко читаемыми. Использование карандаша или легко удаляемых с бумажного носителя красителей, а также наличие подчисток или приписок, зачеркнутых слов и иных неоговоренных исправлений не допускается.

В нотариально оформляемом документе на бумажном носителе, состоящем из нескольких листов, листы должны быть прошиты,

пронумерованы и скреплены печатью нотариуса, если законодательством не установлен иной способ обеспечения целостности такого документа.

Требования к формату нотариально оформляемого документа в электронной форме устанавливаются федеральным органом юстиции совместно с Федеральной нотариальной палатой. В тексте нотариально оформляемого документа относящиеся к его содержанию суммы и сроки должны быть обозначены хотя бы один раз словами, в отношении юридического лица должны быть указаны его полное наименование, адрес, место нахождения и (при наличии) регистрационный номер, в отношении гражданина – фамилия, имя, и (при наличии) отчество полностью, и (при наличии) место жительства. Законодательством Российской Федерации могут быть установлены требования об обязательном указании иных сведений в текстах нотариально оформляемых документов (в ред. Федерального закона от 29.12.2015 N 391-ФЗ).

2. Общие правила нотариального делопроизводства. Прием, регистрация и отправление документов. Составление номенклатуры и формирование дел (нарядов)

В данном вопросе необходимо руководствоваться Приказом Министерства юстиции РФ от 5 июля 2019 г. №133 «О внесении изменений в Правила нотариального делопроизводства, утвержденные приказом Министерства юстиции Российской Федерации от 16.04.2014 № 78».

От правильной постановки ведения делопроизводства в нотариальной конторе в значительной мере зависит надлежащая организация нотариусов, четкое и быстрое обслуживание граждан и организаций, культура оформления документов.

Правила нотариального делопроизводства (далее – Правила), разработанные во исполнение статей 9, 12 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате от 11.02.1993 N 4462-1 (далее - Основы), устанавливают единый порядок работы с документами нотариусов в Российской Федерации, передачи документов, хранящихся у нотариуса, полномочия которого прекращаются, другому нотариусу, применения замены печатей нотариусов, а также порядок осуществления контроля за исполнением правил нотариального делопроизводства, включая контроль за своевременностью внесения сведений в электронные реестры единой информационной системы нотариата в соответствии с Основами, требованиями к содержанию реестров единой информационной системы нотариата, утвержденными приказом Минюста России от 17.06.2014 N 128 (зарегистрирован Минюстом России 18.06.2014, регистрационный N 32711), с изменениями, внесенными приказами Минюста России от 29.06.2015 N 153 (зарегистрирован Минюстом России 30.06.2015, регистрационный N 37826) и от 21.12.2017 N 266 (зарегистрирован Минюстом России 26.12.2017, регистрационный N 49456), и Порядком ведения реестров единой информационной системы нотариата, утвержденным приказом Минюста России от 17.06.2014 N 129

(зарегистрирован Минюстом России 18.06.2014, регистрационный N 32716), с изменениями, внесенными приказами Минюста России от 29.06.2015 N 159 (зарегистрирован Минюстом России 30.06.2015, регистрационный N 37821), от 28.12.2016 N 323 (зарегистрирован Минюстом России 30.12.2016, регистрационный N 45075), от 28.04.2017 N 69 (зарегистрирован Минюстом России 15.05.2017, регистрационный N 46736) и от 21.12.2017 N 267 (зарегистрирован Минюстом России 26.12.2017, регистрационный N 49457) (в ред. Приказа Минюста России от 17.04.2018 N 69).

Нотариальные документы – свидетельства, договоры и другие документы, на основании которых они совершены, а также реестры и книги учета хранятся в нотариальной конторе в условиях, обеспечивающих их сохранность.

Нотариальное делопроизводство ведется на русском языке либо на языке, предусмотренном законодательством республик в составе РФ, автономной области и автономных округов. Если обратившееся за совершением нотариального действия лицо не владеет языком, на котором ведется нотариальное делопроизводство, тексты оформленных бумаг должны быть переведены ему нотариусом или переводчиком.

Делопроизводство нотариуса включает:

- ведение документации, непосредственно связанной с совершением нотариальных действий;
- организационно-распорядительную документацию;
- работу с жалобами, заявлениями и иными письмами граждан и организаций и контроль за их рассмотрением;
- составление номенклатур;
- ведение архива нотариальной конторы.

Оформление всех видов документов (документирование) осуществляется на бумажных носителях.

Для учета и справочно-информационного обеспечения нотариальной деятельности могут создаваться, обрабатываться и храниться в базах данных электронные копии документов, регистрационно-контрольные и учетные формы, а также передаваться и приниматься электронные сообщения, не имеющие юридической силы, если это не противоречит положениям Основ и иных нормативных правовых актов в данной сфере.

Порядок видеофиксации нотариальных действий установлен «Порядком использования нотариусами средств видеофиксации и хранения материалов видеофиксации», размещенным на сайте Федеральной нотариальной палаты. Право фиксировать на видео совершение нотариальных действий нотариусы получили с 1 июля 2015 года (п. 7 ст. 1 Федерального закона от 30 марта 2015 г. № 67-ФЗ).

Материалами видеофиксации признаются:

- видеозаписи;
- фотографии;
- аудиозаписи.

Нотариус вправе разместить в своем кабинете стационарную камеру либо использовать для записи нотариального действия мобильное устройство, которое может применяться также, если нотариус оказывает услуги вне помещения нотариальной конторы.

При этом клиенты нотариуса должны быть предупреждены о том, что ведется запись.

Требования к проведению видеозаписи нотариусом:

– в объектив камеры должно попадать лицо человека, от имени которого совершается нотариальное действие (или людей, если к нотариусу обратились несколько человек);

– обзор не могут загромождать посторонние предметы;

– видеозапись должна содержать указание на дату и время ее совершения и иметь разрешение кадра в пикселях не менее 640 на 480.

Срок хранения материалов видеофиксации не менее пяти лет.

На нотариусов возложена обязанность определить в своем локальном акте место и способ хранения записей, перечень имеющих доступ к ним работников и т. д.

Материалы видеозаписи относятся к персональным данным и подлежат соответствующей защите. Допускается передача записей по требованию суда, прокуратуры, органов следствия, а также по запросу нотариальной палаты в связи с возбуждением дисциплинарного производства в отношении нотариуса.

Ответственность за организацию и правильное ведение делопроизводства, организацию хранения, учета и использования нотариальных архивных документов, а также за сдачу нотариальных архивных документов в соответствующий архив на постоянное хранение несут:

– нотариус, занимающийся частной практикой;

– в государственной нотариальной конторе - один из нотариусов, определенный приказом территориального органа Министерства юстиции Российской Федерации (далее – территориальный орган).

Нотариус, занимающийся частной практикой, вправе возложить ведение делопроизводства на одного из своих работников.

В государственной нотариальной конторе ведение делопроизводства также может быть возложено приказом территориального органа на одного из работников, не являющегося нотариусом. При возложении ведения нотариального делопроизводства на лицо, не являющееся нотариусом, ответственность за организацию и ведение нотариального делопроизводства несут нотариусы.

Работникам нотариуса, занимающегося частной практикой, и государственной нотариальной конторы при приеме на работу разъясняются положения статьи 5 Основ о запрете разглашения сведений или оглашения документов, имеющих отношение к совершению нотариальных действий.

Контроль за исполнением правил нотариусами, работающими в государственных нотариальных конторах, осуществляют территориальные органы.

Контроль за исполнением правил ведения делопроизводства нотариусами, занимающимися частной практикой, осуществляют органы юстиции совместно с региональными нотариальными палатами.

Проверка исполнения правил проводится один раз в четыре года.

Для учета документов и контроля за их исполнением в нотариальной конторе должны вестись следующие книги и журналы (приложение N 1 к Инструкции по делопроизводству):

а) журнал входящей корреспонденции (форма N 1 журнал регистрации входящей корреспонденции ведется в электронной форме) (абзац введен Приказом Минюста России от 17.04.2018 N 69)

б) журнал исходящей корреспонденции (форма N 2);

в) разносная книга для местной корреспонденции (форма N 3); г) книга жалоб и предложений (форма N 4).

Указанные книги и журналы, а также все иные книги и журналы должны быть прошнурованы, листы их пронумерованы и скреплены печатью органа юстиции (для государственных нотариальных контор) либо нотариальной палаты (для нотариусов, занимающихся частной практикой).

При составлении и оформлении документов необходимо также соблюдать требования Основных положений Единой государственной системы делопроизводства об адресовании, удостоверении документов, проставлении даты и отметок об их прохождении и исполнении.

Наименование вида документа должно быть указано на каждом документе (за исключением письма).

Заголовок составляется к любому документу формата А4 (210 x 297 мм.) независимо от его назначения.

Заголовок формулируется составителем, он должен быть предельно кратким и точно отражать содержание документа. Заголовок не проставляется на извещениях и телефонограммах.

Дата на документе проставляется путем написания числа и года цифрами, а месяца – прописью или тремя парами арабских цифр. Если документ составлен не на бланке, дата проставляется ниже подписи с левой стороны документа.

В состав подписи входят: обозначение должности лица, подписывающего документ, личная подпись и ее расшифровка, например «Нотариус (подпись) Н.А. Иванов».

При подписании документов, составленных комиссией, указываются не должности лиц, составивших документ, а распределение обязанностей в составе комиссии (председатель комиссии, члены комиссии).

Приложения к документу перечисляются после текста документа с указанием количества листов в каждом приложении и числа их экземпляров.

Если документ имеет приложения, упоминаемые в тексте, то в приложении следует указать лишь количество листов и число экземпляров.

При ответе на запрос необходимо делать ссылку на номер и дату документа – запроса. Ответ на обращение направляется в форме электронного документа по адресу электронной почты, указанному в обращении, поступившем к нотариусу в форме электронного документа, или в письменной форме – по почтовому адресу, указанному в обращении, поступившем к нотариусу в письменной форме. Образ обращения, поступившего в электронной форме, и образ ответа в электронной форме на такое обращение на бумажном носителе помещаются в соответствующее номенклатурное дело (п. 30.1 в ред. Приказа Минюста России от 05.07.2019 N 133).

Регистрации подлежат все документы (в том числе заявления), требующие исполнения нотариальной конторой.

Не регистрируются лишь различные печатные издания, рекламные извещения, личная переписка, поздравительные открытки, пригласительные билеты и другие подобные им документы, которые с деятельностью нотариуса не связаны.

При приеме поступающей в нотариальную контору корреспонденции, прежде всего, отбирается корреспонденция, доставленная не по назначению, а также проверяется целостность вложения. Ошибочно доставленная корреспонденция пересылается по принадлежности.

Если будет обнаружено отсутствие документов или приложений к ним, об этом сообщается отправителю.

Все конверты, за исключением личной корреспонденции и писем в адрес общественных организаций, вскрываются. Конверты, как правило, уничтожаются, кроме случаев, когда они необходимы для установления адреса отправителя, а также времени отправки и получения корреспонденции.

На всех входящих документах в правом нижнем углу первой страницы проставляется регистрационный штамп. Проставление даты поступления документа не является его регистрацией. Подлежащие регистрации документы регистрируются в день поступления.

Нерегистрируемые документы, в том числе и документы, присланные в адрес общественных организаций, и с пометкой «лично», передаются по назначению.

Документы, подлежащие регистрации, учитываются в Журнале входящей корреспонденции. На каждом из этих документов, кроме даты поступления, проставляются также номер, под которым он зарегистрирован в журнале, и номер дела (наряда), в которое документ будет формироваться (подшиваться).

Заявления о принятии наследства, выдаче свидетельств о праве на наследство, об отказе от наследства, об оплате расходов за счет наследственного имущества, о принятии мер к охране наследственного имущества, претензии кредиторов, сообщения судебных и следственных органов о наложении арестов на недвижимое имущество, если они поступили

по почте, регистрируются в Журнале входящей корреспонденции и принимаются к исполнению.

Предложения, заявления и жалобы граждан регистрируются, как и вся остальная корреспонденция, в Журнале входящей корреспонденции и после их исполнения подшиваются в дело (наряд), предусмотренный номенклатурой дел нотариальной конторы.

Нотариус, рассмотревший документ, решает вопрос о порядке и сроках его исполнения (документ принимается к производству, корреспонденту дается ответ по существу и т.д.).

Документ считается исполненным тогда, когда решены все поставленные в нем вопросы и, если это требуется, дан ответ корреспонденту.

На исполненном документе проставляется отметка об исполнении и направлении его в дело (наряд).

Отметка об исполнении помещается на нижнем поле первого листа документа или за неимением места на обороте первого листа документа и включает краткую справку об исполнении (если отсутствует документ, свидетельствующий об исполнении), а также слова «в дело» и номер дела (наряда), в которое должен быть подшит исполненный документ.

Исходящие документы регистрируются в Журнале исходящей корреспонденции.

На исходящем документе проставляется номер, соответствующий порядковому номеру по Журналу исходящей корреспонденции и номеру дела (наряда), в котором будет храниться копия исходящего документа.

Корреспонденция направляется адресатам по почте или через рассылного. В последнем случае она вручается адресату под расписку в Разносной книге.

Номенклатура дел (нарядов) составляется на основе примерной номенклатуры.

В номенклатуру должны быть включены все дела (наряды), которые ведутся в нотариальной конторе, а также реестры, книги, журналы.

Номенклатура утверждается нотариусом. Действующая номенклатура в конце каждого года уточняется и вновь вводится в действие с 1 января следующего года.

Если в течение года в нотариальной конторе возникнет необходимость в заведении не предусмотренных номенклатурой дел (нарядов), они дополнительно вносятся в номенклатуру. Для этого в номенклатуре предусматриваются резервные номера.

По окончании года в конце номенклатуры делается итоговая запись о количестве заведенных дел (нарядов).

Этот экземпляр номенклатуры дел (нарядов) является учетным документом для дел временного хранения и хранится в архиве нотариальной конторы постоянно.

Все имеющиеся в нотариальной конторе документы после их исполнения группируются в дела (наряды).

Заявления о принятии наследства, о выдаче свидетельства о праве на наследство или об отказе от наследства, об оплате расходов за счет наследственного имущества, о принятии мер к охране наследственного имущества, по которым приняты эти меры, а также претензии кредиторов сразу же формируются в отдельные наследственные дела, каждое дело получает индекс, соответствующий номенклатуре дел (нарядов), затем регистрируется в Книге учета наследственных дел, и ему присваивается номер, соответствующий порядковому номеру по этой книге.

В наследственное дело подшиваются все документы, связанные с оформлением наследства по указанному заявлению.

Если наследственное дело не закончено производством в текущем году, то оно переходит в следующий год под тем же номером и перерегистрации не подлежит.

Группировать в дела (наряды) следует документы одного делопроизводственного года. Внутри дела (наряда) документы систематизируются в хронологическом порядке, причем документ-ответ должен располагаться после документа – запроса.

3. Совершение удостоверительных надписей и выдача свидетельств. Уплата государственной пошлины либо нотариального тарифа. Фиксация нотариального производства. Регистрация нотариальных действий. Заполнение реестров для регистрации нотариальных действий, нотариальных свидетельств и удостоверительных надписей на сделках и свидетельствуемых документах

В данном вопросе следует руководствоваться следующими нормативно–правовыми актами: приказ Минюста России от 27.12.2016 N 313 (ред. от 05.07.2019) «Об утверждении форм реестров регистрации нотариальных действий, нотариальных свидетельств, удостоверительных надписей на сделках и свидетельствуемых документах и порядка их оформления» (вместе с «Формами реестров регистрации нотариальных действий, нотариальных свидетельств, удостоверительных надписей на сделках и свидетельствуемых документах», «Порядком оформления форм реестров регистрации нотариальных действий, нотариальных свидетельств, удостоверительных надписей на сделках и свидетельствуемых документах», утв. решением Правления ФНП от 17.11.2016 N 11/16) (Зарегистрировано в Минюсте России 29.12.2016 N 45046).

В зависимости от вида нотариального документа на них совершаются удостоверительные надписи либо выдаются свидетельства. 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.

Текст удостоверительной надписи может быть изготовлен с помощью каких-либо технических средств или ясно написан от руки. Могут быть использованы мастичные штампы. Подчистки не допускаются, незаполненные места должны быть прочеркнуты, приписки и иные исправления оговорены. Очень четко и разборчиво должны быть указаны фамилия, имя, отчество нотариуса, наименование нотариального округа. Могут быть использованы специально для этого изготовленные штампы.

В случае, когда нотариальное действие совершено вне помещения нотариальной конторы, в удостоверительной надписи, так же как и в реестре для регистрации нотариальных действий, указывается место совершения нотариального действия с указанием адреса.

Удостоверительная надпись излагается на лицевой стороне документа либо на обороте документа. Если нотариальное действие совершается без использования бланка для совершения нотариального действия и удостоверительная надпись излагается на лицевой стороне документа, обратная сторона документа против надписи прочеркивается. Если удостоверительная надпись не умещается на соответствующем документе, она может быть продолжена или изложена полностью на прикрепленном к документу листе бумаги. Для изложения удостоверительной надписи или ее продолжения допускается также подклейка листа бумаги с оттиском печати нотариуса, который должен быть частично изображен на подклеенном листе. Число, месяц и год в удостоверительной надписи или выдаваемом свидетельстве указываются полностью без сокращений, за исключением свидетельствования верности копий документов и выписок из них, когда дата может быть указана цифрами или словесно-цифровым способом. Если текст удостоверительной надписи или свидетельство дополняется в соответствии с несколькими примечаниями к ним после или перед одними и теми же словами, то такие дополнения указываются в произвольном порядке.

Важно, что участвовавшие в удостоверении сделки нотариусы несут солидарную полную имущественную ответственность за результат своих действий (в случае, если установлена вина конкретного нотариуса, ответственность возлагается на него). То есть сторонам сделки, как и прежде, гарантируется стопроцентное возмещение ущерба, если таковой возник в результате ошибки нотариуса. Вторым важным дополнением является то, что в случае удостоверения сделки с недвижимостью, один из нотариусов должен находиться в том субъекте РФ, где находится отчуждаемый объект.

Нотариус вправе отказать в совершении исполнительной надписи при наличии достаточных оснований полагать, что исполнительная надпись может быть использована в целях легализации (отмывания) доходов, полученных преступным путем, или финансирования терроризма. В этом случае отказ от совершения нотариального действия не является основанием для возникновения гражданско-правовой ответственности нотариуса (часть вторая введена Федеральным законом от 27.12.2019 N 480-ФЗ).

Новые изменения в нотариате расширяют перечень случаев совершения исполнительной надписи нотариуса. В их число вошли договоры

поручительства, предусматривающие солидарную ответственность поручителя по кредитному договору, а также договоры об оказании и услуг связи. Обязательным условием для обращения за исполнительной надписью по такого рода договорам является наличие в них положения о возможности применения этого внесудебного инструмента взыскания задолженности.

Отдельные положения проекта федерального закона также направлены на расширение полномочий нотариуса в рамках совершения исполнительной надписи на договорах займа, предусматривающих передачу средств или имущества. Теперь, прежде чем совершить исполнительную надпись, нотариус должен получить от заявителя, в том числе и документ, подтверждающий перечисление средств заемщику. Эта норма должна предотвратить попытки заключения притворных договоров для последующего незаконного вывода средств. Формы нотариальных свидетельств утверждены приказом Министерства юстиции РФ от 5 июля 2019г. N132 «О внесении изменений в формы реестров регистрации нотариальных действий, нотариальных свидетельств, удостоверительных надписей на сделках и свидетельствуемых документах и порядок оформления форм реестров регистрации нотариальных действий, нотариальных свидетельств, удостоверительных надписей на сделках и свидетельствуемых документах, утвержденные приказом Министерства юстиции Российской Федерации от 27.12.2016 N 313».

Свидетельства подготавливаются нотариусом на чистых листах бумаги либо на специальных типографских бланках.

В свидетельстве о праве на наследство (формы N 3 – 12) в обязательном порядке указываются состав наследственного имущества, его характеристика и оценка, а в необходимых случаях и место его нахождения. В свидетельстве о праве собственности (формы N 15, 16), выдаваемом супругам либо пережившему супругу, также подробно дается характеристика имущества, приобретенного супругами в период брака.

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.

При удостоверении наследственного договора, в котором участвуют супруги, текст удостоверительной надписи после слов "Личность подписавших договор установлены, их дееспособность (и/или) правоспособность проверены" дополняется абзацем следующего содержания: «Факт регистрации брака наследодателей проверен».

При удостоверении наследственного договора, в котором участвуют представители наследников, перед словами «Зарегистрировано в реестре: N

—» удостоверительная надпись дополняется абзацем следующего содержания: «Личность (ти) представителя(лей) наследника(ков) установлена, полномочия представителя(лей) проверены.»

В случае подписания завещания в присутствии свидетеля, супруга завещателя следующими абзацами: «При составлении и удостоверении настоящего завещания по желанию завещателя присутствовал свидетель и (или) супруг завещателя (фамилия, имя, отчество (при наличии) и место постоянного жительства или преимущественного пребывания свидетеля и (или) супруга завещателя). Личность свидетеля и (или) супруга завещателя установлена. Свидетель и (или) супруг завещателя предупрежден(ы) о соблюдении требований статей 1123 и 1124 Гражданского кодекса Российской Федерации.»

В случае составления и удостоверения завещания в присутствии супруга завещателя текст удостоверительной надписи после абзаца «Личность супруга завещателя установлена» дополняется абзацем следующего содержания: «Факт регистрации брака проверен». В случае составления и удостоверения завещания в присутствии свидетеля текст удостоверительной надписи после абзаца "Личность свидетеля установлена" дополняется абзацами следующего содержания: «Завещание подписано свидетелем в моем присутствии». «Дееспособность свидетеля проверена».

Если в состав наследства в соответствии с совместным завещанием супругов или наследственным договором, в котором участвуют супруги, входит имущество, зарегистрированное на имя пережившего супруга, в свидетельстве о праве на наследство указываются фамилия, имя, отчество (при наличии) пережившего супруга, на имя которого такое имущество зарегистрировано. При наличии государственной регистрации права на указанное имущество указывается вид права, номер, дата государственной регистрации и наименование государственного реестра, в котором зарегистрировано право.

В соответствии со ст. 22 Основ законодательства РФ о нотариате нотариальное действие считается уплаченным с момента уплаты 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. Сомнительна имеющаяся иногда практика принятия пошлины векселями, товарами и т.д.

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 (заявлениях участников нотариального производства и иных лиц, чьи права затрагивались совершением данного нотариального действия).

В соответствии со ст. 50 Основ законодательства РФ о нотариате 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 законодательства РФ о нотариате и НК РФ;
- 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. Нотариус имеет личную печать с изображением Государственного герба Российской Федерации, указанием фамилии, инициалов, должности нотариуса и места его нахождения или наименования государственной нотариальной конторы, штампы удостоверительных надписей, личные бланки или бланки государственной нотариальной конторы.

В случае совершения нотариальных действий с электронными документами и передачи сведений в единую информационную систему нотариата нотариус использует усиленную квалифицированную электронную подпись (далее - квалифицированная электронная подпись), созданную в соответствии с Федеральным законом от 6 апреля 2011 года N 63-ФЗ «Об электронной подписи» (часть вторая введена Федеральным законом от 21.12.2013 N 379-ФЗ).

4. Хранение документов в нотариальной конторе

По окончании года нотариусом производится подготовка дел для архивного хранения: уточняется систематизация документов в делах (при необходимости дела переформировываются), производится оформление дел (нарядов), дела постоянного и долговременного хранения заключаются в твердую обложку, документы перекладываются в хронологическом порядке и прошиваются. Листы дел нумеруются. Нумерация листов производится в правом верхнем углу каждого листа документа простым карандашом. Если на листах ранее уже имелась нумерация, не совпадающая с новой нумерацией, то прежние номера зачеркиваются простым карандашом, а новый номер ставится рядом.

В конце наряда на отдельном чистом листе делается заверительная надпись по следующей форме: «В деле (наряде) прошито и пронумеровано 5 (пять) листов. Нотариус (подпись), дата».

Обложки дел (нарядов) оформляются согласно форме № 8. Заголовок на обложку дела (наряда) переносится из номенклатуры дел. На обложке указывается также год его образования в делопроизводстве нотариальной конторы.

Количество листов в деле (наряде) указывается цифрами на основании данных заверительной надписи.

На дела постоянного хранения составляются описи. Опись состоит из годовых разделов и представляет собой перечень заголовков дел (нарядов) с включением необходимых сведений об их составе и содержании.

Одновременно с подготовкой документов на хранение производится отбор документов, подлежащих уничтожению.

В случае сложения полномочий нотариусом, занимающимся частной практикой, его архив передается совместным решением органа юстиции и нотариальной палаты другому нотариусу. О передаче архива составляется соответствующий акт, утверждаемый органом юстиции и нотариальной палатой.

Формы реестров для регистрации нотариальных действий, нотариальных свидетельств утверждены приказом Министерства юстиции РФ от 10 апреля 2002 г. № 99 «Об утверждении Форм реестров для регистрации нотариальных действий, нотариальных свидетельств и удостоверительных надписей на сделках и свидетельствуемых документах» и содержатся в приложении к нему:

– реестр для регистрации нотариальных действий нотариуса (форма N 1);

– реестр для регистрации запрещений отчуждения движимого и недвижимого имущества, а также арестов, наложенных судебными и следственными органами (форма N 2).

При заполнении реестров для регистрации нотариальных действий, нотариальных свидетельств и удостоверительных надписей на документах в настоящее время возможно придерживаться основных положений, содержащихся в инструктивном письме Министерства юстиции СССР от 24 ноября 1986 г., в той части, в которой они не противоречат действующему законодательству.

Все нотариальные действия, совершаемые нотариусами, кроме депозитных операций, должны регистрироваться в реестре для регистрации нотариальных действий (приложение к вышеназванному приказу Министерства юстиции РФ, форма N 1).

Реестры должны быть прошнурованы, листы их пронумерованы. Количество листов заверяется подписью работника министерства юстиции союзной республики (не имеющей областного деления), автономной республики, министерства (управления, отдела) юстиции области, а для нотариусов, занимающихся частной практикой, - возможно, и подписью работника нотариальной палаты. Подпись работника скрепляется печатью соответствующего органа.

Запись нотариального действия в реестре производится нотариусом или иным работником нотариальной конторы только после того, как удостоверительная надпись или выдаваемый документ подписаны нотариусом.

Незаполненные строки в реестре должны быть прочеркнуты, подчистки не допускаются, а поправки должны быть оговорены подписью нотариуса.

В графе 1 формы №1 указывается порядковый номер нотариального действия с начала года. Номер, под которым нотариальное действие зарегистрировано в реестре, указывается в выдаваемых нотариусом документах и в удостоверительных надписях на документах.

Указываемая в графе 2 дата совершения нотариального действия должна совпадать с датой, указанной в удостоверительной надписи, в свидетельстве или в ином документе, оформленном нотариусом.

В графе 3 указываются фамилии, имена, отчества и места жительства граждан, для которых совершается нотариальное действие, или их представителей (родителей, опекунов, попечителей, лиц, действующих по доверенности), в этой графе дополнительно указываются фамилии, имена, отчества граждан, подписавшихся за лиц, не могущих самостоятельно расписаться, а также переводчиков.

В графе 4 реестра указываются серия, номер, дата выдачи и кем выдан паспорт или иной документ, предъявленный для установления личности явившегося для совершения нотариального действия, и год рождения в подтверждение проверки дееспособности участников при удостоверении сделок и совершении ряда других нотариальных действий.

В графе 5 при свидетельствовании верности копии документа указывается наименование документа, краткое его содержание, фамилия, имя и отчество гражданина, которому принадлежит этот документ, кем он выдан и дата его выдачи.

В графе 6 сумма взысканной государственной пошлины (нотариального тарифа) указывается отдельно за совершение нотариальных действий и за составление проектов сделок, заявлений, изготовление копий документов.

Если государственная пошлина (тариф) довыскивается или излишне взысканная пошлина возвращается, то в этой графе делается соответствующая отметка.

Контрольные вопросы:

1. Требования к документам предъявляемым нотариусу и исходящим от нотариуса по новому законодательству.
2. Общие правила нотариального делопроизводства в соответствии с новыми изменениями
3. Совершение удостоверительных надписей и выдача свидетельств.
4. Хранение документов в нотариальной конторе.

Тема 5: Удостоверения сделок. Порядок отмены, изменения, расторжения сделок. Доверенность. Завещание и его виды.

План:

1. Удостоверение сделок. Сделки, подлежащие обязательному нотариальному удостоверению.
2. Особенности заключения сделок с участием несовершеннолетних.
3. Удостоверение доверенностей. Доверенность.
4. Удостоверение завещаний. Общие правила, касающиеся формы и порядка совершения завещаний. Завещание и его виды.

1. Удостоверение сделок. Сделки, подлежащие обязательному нотариальному удостоверению

Среди нотариальных действий, совершаемых нотариусом, значительное число составляют различные сделки. Сделками признаются действия граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав или обязанностей. В каждой из них обязательно присутствие воли субъекта правоотношения, выражаемое в устной или письменной форме.

В соответствии со ст. 158 Гражданского кодекса РФ на территории Российской Федерации признаются два вида письменной формы сделок – простая и нотариальная.

Согласно ст. 163 Гражданского кодекса РФ нотариус удостоверяет только письменные сделки, для которых установлена обязательная нотариальная форма, которую стороны желают им придать.

По сложившейся традиции к нотариусам обращаются для нотариального удостоверения сделок, связанных с отчуждением недвижимости, хотя с введением в действие Федеральный закон от 13.07.2015 N 218-ФЗ (ред. от 02.08.2019) «О государственной регистрации недвижимости» (с изм. и доп., вступ. в силу с 23.01.2020) нотариальное удостоверение таких сделок необязательно. В связи с этим число нотариально удостоверенных сделок об отчуждении недвижимого имущества ощутимо снизилось. Следует подчеркнуть, что вводится совершенно новый формат нотариального удостоверения сделок — дистанционный, с участием двух и более нотариусов. Такой вариант оформления сделки актуален, когда стороны договора находятся далеко друг от друга — к примеру, в разных субъектах РФ.

Порядок совершения сделки в этом случае будет выглядеть следующим образом:

– участники сделки выбирают, к каким нотариусам обратиться, и для ее удостоверения одновременно приходят в удобные для них нотариальные конторы;

– каждый из нотариусов осуществляет все обязательные для подготовки удостоверения сделки процедуры, в т.ч. проводит ее правовую экспертизу, устанавливает волю, осознанность и добровольность действий

обратившейся стороны, разъясняет юридическую суть и последствия заключаемой сделки и т.д.;

- проект сделки создается нотариусами в электронной форме посредством Единой информационной системы (ЕИС) нотариата в соответствии с условиями, согласованными участниками сделки;

- каждый участник сделки в присутствии нотариуса подписывает экземпляр сделки в электронной форме простой электронной подписью (путем росписи на специальном планшете нотариуса) и экземпляр сделки на бумажном носителе, который остается в делах нотариальной конторы;

- нотариусы подписывают экземпляры сделки в электронной форме своими усиленными квалифицированными электронными подписями, и сведения поступают в реестры ЕИС, а также направляются одним из нотариусов, если это предусмотрено законом, на государственную регистрацию прав; каждый из заявителей оплачивает предусмотренный законом тариф и услуги правового и технического характера.

Нотариальное удостоверение сделки «осуществляется путем совершения на документе удостоверительной надписи нотариусом или другим должностным лицом, имеющим право совершать такое нотариальное действие».

Итак, нотариальное удостоверение сделок обязательно:

- в случаях, указанных в законе;
- в случаях, предусмотренных соглашением сторон, хотя бы по закону для сделок данного вида эта форма не требовалась.

Сделки по отчуждению или договоры ипотеки долей в праве общей собственности на недвижимое имущество, за исключением:

- сделок при отчуждении или ипотеке всеми участниками долевой собственности своих долей по одной сделке;

- сделок, связанных с имуществом, составляющим паевой инвестиционный фонд или приобретаемым для включения в состав паевого инвестиционного фонда;

- сделок по отчуждению земельных долей;

- сделок по отчуждению и приобретению долей в праве общей собственности на недвижимое имущество при заключении договора, предусматривающего переход права собственности на жилое помещение в соответствии с Законом Российской Федерации от 15 апреля 1993 года № 4802-1 «О статусе столицы Российской Федерации» (кроме случая смерти собственника жилого помещения, когда договор, предусматривающий переход права собственности на жилое помещение, заключается в нотариальной форме в интересах наследников указанного лица доверительным управляющим наследственным имуществом, назначенным нотариусом);

- договоров об ипотеке долей в праве общей собственности на недвижимое имущество, заключаемых с кредитными организациями (ст. 42 Федерального закона от 13 июля 2015 г. № 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 (ст. 54 Федерального закона от 13 июля 2015 г. № 218-ФЗ «О государственной регистрации недвижимости»).

Договор залога доли или части доли в уставном капитале общества (ст. 22 Федерального закона от 8 февраля 1998 г. № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью»).

Договор залога в обеспечение исполнения обязательств по договору, который должен быть нотариально удостоверен (ст. 339 ГК РФ).

Доверенность на совершение сделок, требующих нотариальной формы, на подачу заявлений о государственной регистрации прав или сделок, а также на распоряжение зарегистрированными в государственных реестрах правами (ст. 185.1 ГК РФ).

Доверенность, выдаваемая в порядке передоверия (ст. 187 ГК РФ).

Договор эскроу, за исключением случаев депонирования безналичных денежных средств и (или) бездокументарных ценных бумаг (ст. 926.1 ГК РФ).

Уступка требования и перевод долга, основанные на сделке, совершенной в нотариальной форме (389 ГК РФ, 391 ГК РФ).

Завещание (ст. 1124 ГК РФ).

Наследственный договор (ст. 1140.1 ГК РФ).

Брачный договор (ст. 41 Семейного кодекса Российской Федерации).

Соглашение об уплате алиментов (ст. 100 Семейного кодекса Российской Федерации). Сделки, направленные на отчуждение доли или части доли в уставном капитале общества (ст. 21 Федерального закона от 8 февраля 1998 г. № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью»).

Договор инвестиционного товарищества (ст. 8 Федерального закона от 28 ноября 2011 г. № 335-ФЗ «Об инвестиционном товариществе»).

Соглашение об управлении хозяйственным партнерством (ст. 6 Федерального закона от 3 декабря 2011 г. № 380-ФЗ «О хозяйственных партнерствах»).

Сделки, направленные на отчуждение доли в складочном капитале хозяйственного партнерства, в том числе предусматривающие обязательство совершить сделку, направленную на отчуждение доли в складочном капитале хозяйственного партнерства при возникновении определенных обстоятельств или исполнении другой стороной встречного обязательства (ст. 12 Федерального закона от 3 декабря 2011 г. № 380-ФЗ «О хозяйственных партнерствах»).

Помимо прямого указания в законе, условие об обязательном нотариальном удостоверении сделки может быть предусмотрено соглашением сторон, хотя бы по закону для сделок данного вида эта форма не требовалась. В таких случаях контрагенты зачастую добровольно выбирают нотариальную форму сделки, опасаясь последующего оспаривания факта совершения сделки или возникновения споров о ее содержании и

предвидя, что риски подобного рода выше, чем размер нотариального тарифа и временные затраты, связанные с обращением к нотариусу.

Если нотариальное удостоверение сделки в соответствии с законом или соглашением сторон является обязательным, несоблюдение нотариальной формы сделки влечет ее ничтожность.

Основные правила удостоверения сделок: разъяснение сторонам смысла и значения проектов сделок, прав и обязанностей сторон. Основные правила удостоверения сделок включают в себя; следующие требования: документ, содержащий условия нотариально удостоверяемой сделки, должен быть составлен в письменной форме.

Этот документ в присутствии нотариуса должен быть подписан лицом или лицами, в зависимости от того, какая сделка заключается – односторонняя или многосторонняя. Если гражданин в силу физических недостатков, болезни или неграмотности не может собственноручно подписать документ, то за него это может сделать другой гражданин.

Подпись последнего должна быть засвидетельствована нотариусом либо другим должностным лицом, имеющим на это соответствующие полномочия. При этом указываются причины, в силу которых совершающий сделку не мог подписать ее собственноручно (ст.160ч.1ГК РФ), (ст. 44 ОЗоН).

Имя гражданина, включая фамилию и отчество, должно быть указано в договоре без сокращений (полностью).

В договоре указывается место жительства обратившегося лица, где он постоянно или преимущественно проживает. Местом жительства несовершеннолетнего, не достигшего возраста 14 лет или находящегося под опекой, признается место жительства его законного представителя.

Если в сделке участвовало юридическое лицо, то указываются его полное (без сокращения) наименование, дата и место государственной регистрации, реквизиты свидетельства о государственной регистрации, идентификационный номер налогоплательщика, место нахождения юридического лица. Под местом нахождения юридического лица следует понимать место его государственной регистрации, а государственная регистрация осуществляется по месту нахождения постоянно действующего органа юридического лица.

Нотариус в соответствии со ст. 16 ОЗоН обязан разъяснить лицам, совершающим сделку, ее смысл и значение, проверить, соответствует ли его содержание действительным намерениям сторон и не противоречит ли требованиям закона (ст. 54 ОЗоН). Нотариус обязан предупредить о последствиях заключаемой сделки, с тем, чтобы юридическая неосведомленность не могла быть использована им во вред.

В соответствии со ст. 44 ОЗоН текст нотариально удостоверенной сделки должен быть написан ясно и четко, относящиеся к содержанию документа числа и сроки обозначены хотя бы один раз словами.

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, совершающие сделку, могут высказывать свои замечания и предложения по обсуждаемому проекту сделки. Зарегистрировать сделку в реестре.

Перечень документов, подлежащих представлению нотариусу или иному должностному лицу по сделкам, подлежащим обязательному нотариальному удостоверению, и иным видам сделок. Для удостоверения сделок нотариусу представляются следующие документы паспорт или иной документ, его заменяющий;

Правоустанавливающий документ, т.е. документ, подтверждающий право собственности (справка или выписка из Единого государственного реестра); справка БТИ о принадлежности отчуждаемого имущества (техническая характеристика); для законных представителей недееспособных или не полностью дееспособных граждан (опекунские учреждения) – разрешение органа опеки и попечительства на совершение сделки с имуществом подопечного; справка государственной налоговой инспекции об отсутствии задолженности по налогу на имущество, получении в дар или по наследству; при отчуждении имущества, приобретенного супругами во время брака, истребуется согласие на отчуждение; документы, подтверждающие расположение недвижимости на земельном участке и прав на землю, на которой расположена недвижимость (кроме квартир). Такие сведения выдают комитеты по земельным ресурсам и землеустройству; справка по данным паспортного (стола) (учета ЖЭУ) о наличии или отсутствии обременении отчуждаемого имущества в виде права пользования жилым помещением, в случае продажи доли квартиры, доли жилого дома кем-либо из участников общей долевой собственности истребуется подтверждение того, что продавец известил о продаже и цене продажи других участников общей долевой собственности.

При участии в сделке юридического лица нотариусу представляется дополнительно:

- устав (Положение) в подлиннике;
- свидетельство о государственной регистрации в подлиннике;
- документы, подтверждающие полномочия исполнительного органа (выписка из протокола заседания высшего органа об избрании или назначении исполнительного органа или приказа о назначении исполнительного органа);
- доверенность на совершение сделки.

При удостоверении залога:

- паспорт;
- справка БТИ;
- правоустанавливающий документ;
- долговой документ, в обеспечение которого заключается договор о залоге;
- справка ЖЭУ об отсутствии обремененности;

– при залоге имущества, находящегося в совместной собственности ипотека может быть удостоверена при наличии письменного согласия всех собственников.

2. Особенности заключения сделок с участием несовершеннолетних

Каждый гражданин вправе распоряжаться своими правами по удостоверению сделок, а также по отмене, изменению или расторжению сделок.

Как правило, сделки, заключенные по взаимному согласию, могут быть и расторгнуты по такому же согласию. При отсутствии согласия сделки расторгаются в судебном порядке.

Действия по отмене распространяются на:

- доверенности;
- завещания.

Так, доверенность может быть отменена лицом, выдавшим ее, в любое время в пределах срока действия.

Об отмене своей доверенности лиц обязано известить:

- лицо, которому эта доверенность выдана;
- других, третьих лиц (имеется в виду доверенность с правом передоверия).

При этом лицо, которому выдана доверенность, обязано ее вернуть (п. 3 ст. 189 ГК).

Нотариус в свою очередь обязан сделать отметку об отмене доверенности в реестре, а также на экземпляре доверенности, оставшемся у нотариуса.

В отношении завещаний завещатель вправе отменить в целом завещание или изменить его в части в любое время. Это является личным делом, поэтому он не обязан извещать кого бы то ни было о своем намерении.

Для совершения данного действия не требуется указания причинили чьего-либо соглашения.

Отменить завещание можно двумя способами:

- путем составления нового (последнее завещание отменяет предыдущее);
- путем составления специального уведомления об отмене завещания (ст. 58 Основ).

Если это уведомление поступило к нотариусу, ранее удостоверившему данное завещание, то на экземпляре завещания, находящемся на хранении у нотариуса, в реестре регистрации нотариальных действий, а также в алфавитной книге учета завещаний делается отметка об отмене завещания. Такие же действия предусмотрены и при изменении завещаний.

Для изменения любого из условий нотариально удостоверенного договора стороны заключают соответствующее соглашение, которое также должно быть нотариально удостоверено и подлежит государственной регистрации при необходимости.

В реестре делается отметка о заключении соглашения об изменении этого договора с указанием даты и соответствующего номера.

При расторжении нотариально удостоверенных договоров существуют следующие правила.

Если договор не подлежал государственной регистрации, то достаточно заключить соглашение о расторжении договора, удостоверенного в нотариальном порядке.

Если договор после нотариального удостоверения был представлен для государственной регистрации, то и для его расторжения необходимо соглашение государственной регистрации.

Для заключения соглашения о расторжении договора представляются все документы, которые необходимы для его удостоверения (договора).

После расторжения договора правоустанавливающий документ, оставленный у нотариуса, возвращается прежнему собственнику, но копия его остается в делах нотариальной конторы вместе с теми документами, которые были в свое время представлены для удостоверения договора. В реестре также делается отметка о расторжении договора.

По общему правилу, в соответствии с кредитным или иным договором нотариус может по согласованию сторон вынести запрещение о наложении ареста на имущество, т.е. запрещение отчуждения имущества.

Запрещение налагается:

– по извещениям банков и других юридических лиц о выдаче гражданам ссуд на строительство, капитальный ремонт или покупку жилого дома или квартиры;

– при удостоверении договоров о залоге недвижимого имущества.

Запрещение отчуждения жилого дома производится с целью обеспечить интересы банка, организаций, которые выдали ссуды на строительство, ремонт, покупку жилого дома или квартиры, а также интересы граждан по договору залога жилых домов. Эта мера служит гарантией на тот случай, если должник не выполнит своих обязательств. Когда ссуда погашена и выплачен долг, нотариус снимает запрещение.

Порядок совершения.

Запрещение накладывается по месту нахождения имущества путем составления соответствующего документа.

В запрещении указываются:

а) дата, Ф. И. О. и иные данные нотариуса;

б) основания запрещения;

в) Ф.И.О. собственника имущества;

г) место нахождения имущества;

д) срок исполнения обязательства, предусмотренного договором.

Один экземпляр запрещения направляется органу, осуществляющему государственную регистрацию строения, другой остается у нотариуса. О наложении запрещения по договору о залоге сообщается местному органу исполнительной власти, осуществляющему регистрацию.

Нотариус снимает запрещение отчуждения при получении извещения о погашении ссуды от выдавшего ее юридического лица и о прекращении договора залога.

3. Удостоверение доверенностей. Доверенность

Гражданский кодекс предусматривает нотариальное удостоверение доверенности на совершение сделок, требующих нотариальной формы. В остальных случаях не требуется нотариального удостоверения доверенностей. *Доверенность* – письменное полномочие, которое выдается одним лицом (представляемым) другому лицу (представителю) для представительства перед третьими лицами.

Доверенность – важнейший акт для представительства, которое имеет большое значение в гражданском обороте, поэтому удостоверение доверенностей относится к числу наиболее распространенных нотариальных действий.

Для оформления доверенности лицо может обратиться к любому нотариусу. Нотариус может выехать также для удостоверения доверенности на дом, в больницу, офис. Обязательно нотариально удостоверяются доверенности на совершение сделок, требующих нотариальной формы, на ведение дела в суде от имени физического лица, выполнение действий, связанных с распоряжением и т.д., в порядке передоверия.

Доверенности бывают трех видов:

– на совершение одного какого-либо действия, например на приватизацию квартиры, на получение денег по почтовому переводу, обмен жилой площади, продажу, покупку и т.д.;

– на совершение в течение определенного времени ряда однородных действий, например на получение в течение нескольких месяцев пенсии или на распоряжение в течение трех лет вкладом и т.д. (специальная доверенность);

– на совершение в течение определенного времени ряда разнообразных действий, например на распоряжение имуществом (общая доверенность).

Сущность доверенности заключается не только в том, что она удостоверяет полномочия поверенного. Доверенность одновременно определяет круг его полномочий, поэтому формулировка в доверенности должна быть точной.

Некоторые виды доверенности могут быть удостоверены определенными должностными лицами.

К нотариально удостоверенным приравниваются:

– доверенности военнослужащих и других лиц, находящихся на излечении в госпиталях, санаториях и других военно-лечебных учреждениях, удостоверенные начальником, их заместителями по медицинской части, старшими дежурными врачами этих госпиталей, санаториев и других военно-лечебных учреждений;

– доверенности военнослужащих, а в пунктах дислокации воинских частей, соединений, учреждений и военно-ученых заведений, где нет

нотариальных контор и других органов, совершающих нотариальные действия, также доверенность рабочих, служащих, членов их семей и членов семей военнослужащих, удостоверенных командирами (начальниками) этих частей, соединений, учреждений и заведений;

– доверенность лиц, находящихся в местах лишения свободы, удостоверенная начальником мест лишения свободы.

– доверенности совершеннолетних дееспособных граждан, проживающих в стационарных организациях социального обслуживания, которые удостоверены администрацией этой организации или руководителем (его заместителем) соответствующего органа социальной защиты населения (пп.4вред. Федерального закона от 28.03.2017 N 39-ФЗ).

Доверенность, выдаваемая в порядке передоверия, нотариально удостоверяется только при предъявлении основной доверенности, в которой оговорено право передоверия. Лицо, которому выдана доверенность, должно лично совершать те действия, на которые оно уполномочено. Оно может передоверить их совершение другому лицу, если:

– уполномочено на это доверенностью;

– вынуждено к этому силой обстоятельств для охраны интересов выдавшего доверенность.

Доверенность в порядке передоверия не должна содержать большего объема полномочий представителя, чем в первоначальной доверенности, включая срок ее действия.

Об удостоверении доверенности в порядке передоверия делается отметка на основной доверенности. Копия основной доверенности приобщается к экземпляру доверенности, оставляемому в нотариальной конторе.

Не требуется нотариального удостоверения доверенности на получение заработной платы, иных платежей, связанных с трудовыми отношениями, на получение вознаграждений авторов и изобретателей, пенсий, пособий, вкладов граждан в банках и на получение корреспонденции, в т.ч.денежной и посылочной(ч.4ст.185ТКРФ).

4. Удостоверение завещаний. Общие правила, касающиеся формы и порядка совершения завещаний. Завещание и его виды

Завещание – это личное распоряжение гражданина на случай смерти по поводу принадлежащего ему имущества с назначением наследников, сделанное в установленной законом форме. Завещание характеризуется определенными юридическими признаками.

Завещание должно быть составлено в письменной форме и удостоверено нотариусом. Удостоверение завещания другими лицами допускается в случаях, предусмотренных пунктом 7 статьи 1125,статьей1127 и пунктом 2 статьи1128 настоящего Кодекса.

Несоблюдение установленных настоящим Кодексом 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 статьей 1129 настоящего Кодекса.

Не допускается составление завещания с использованием электронных либо иных технических средств (абзац второй пункта 1 статьи 160 настоящего Кодекса) (абзац введен Федеральным законом от 18.03.2019 N 34-ФЗ).

На завещании должны быть указаны место и дата его удостоверения, за исключением случая, предусмотренного статьей 1126 настоящего Кодекса.

Неотъемлемой частью завещания, условия которого предусматривают создание наследственного фонда, являются решение завещателя об учреждении наследственного фонда, устав фонда, а также условия управления фондом. Такое завещание составляется в трех экземплярах, два из которых должны храниться у нотариуса, удостоверившего такое завещание. Нотариальному удостоверению подлежат все экземпляры завещания.

В порядке, предусмотренном законодательством о нотариате и нотариальной деятельности, нотариус, ведущий наследственное дело, после смерти завещателя обязан получить электронный образ решения об учреждении наследственного фонда и электронный образ устава наследственного фонда и передать их в уполномоченный государственный орган, а также запросить у нотариуса, хранящего экземпляры завещания, один экземпляр завещания и по его получении передать лицу, выполняющему функции единоличного исполнительного органа наследственного фонда, один экземпляр решения об учреждении наследственного фонда, устава наследственного фонда и условий управления наследственным фондом.

По заявлению выгодоприобретателя нотариус обязан передать ему копию решения об учреждении наследственного фонда вместе с копиями устава наследственного фонда и условий управления наследственным фондом (п. 5 введен Федеральным законом от 29.07.2017 N 259-ФЗ (ред. 23.05.2018)).

Следует выделить следующие признаки завещания.

Личный характер завещания. Завещание должно быть собственноручно подписано завещателем, за исключением случаев, предусмотренных законом. В отличие от ранее действовавшего законодательства, в настоящем перечне причин, по которым завещатель не может собственноручно подписать завещание и ввиду этого оно подписывается другим лицом (рукоприкладчиком), ограничен и является исчерпывающим.

Таковыми причинами в соответствии с п. 3 ст. 1125 ГК 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. Нотариально удостоверенное завещание должно быть написано завещателем или записано с его слов нотариусом, а совместное завещание супругов должно быть передано нотариусу обоими супругами или записано с их слов нотариусом в присутствии обоих супругов. При написании или записи завещания могут быть использованы технические средства (электронно-вычислительная машина, пишущая машинка и другие) (в ред. Федерального закона от 19.07.2018 N 217-ФЗ).

Завещание, записанное нотариусом со слов завещателя, до его подписания должно быть полностью прочитано завещателем в присутствии нотариуса, а совместное завещание супругов, написанное одним из супругов, до его подписания должно быть полностью прочитано другим супругом 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 (в ред. Федерального закона от 19.07.2018 N 217-ФЗ).

Завещание должно быть собственноручно подписано завещателем.

Если завещатель в силу физических недостатков, тяжелой болезни или неграмотности не может собственноручно подписать завещание, оно по его просьбе может быть подписано другим гражданином в присутствии нотариуса. В завещании должны быть указаны причины, по которым завещатель не мог подписать завещание собственноручно, а также фамилия, имя, отчество и место жительства гражданина, подписавшего завещание по просьбе завещателя, в соответствии с документом, удостоверяющим личность этого гражданина.

При составлении и нотариальном удостоверении завещания по желанию завещателя может присутствовать свидетель.

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, каждого из супругов при удостоверении совместного завещания супругов, супруга, присутствующего при удостоверении завещания другого супруга, а также гражданина, подписывающего завещание вместо завещателя, о необходимости соблюдать тайну завещания (статья 1123) (в ред. Федерального закона от 19.07.2018 N 217-ФЗ).

При удостоверении совместного завещания супругов нотариус обязан осуществлять видеофиксацию процедуры совершения совместного завещания супругов, если супруги не заявили возражение против этого (п. 5.1 введен Федеральным законом от 19.07.2018 N 217-ФЗ).

При удостоверении завещания нотариус обязан разъяснить завещателю содержание статьи 1149 настоящего Кодекса и сделать об этом на завещании соответствующую надпись.

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 настоящего Кодекса о форме завещания, порядке его нотариального удостоверения и тайне завещания.

В соответствии с принципом свободы завещания завещатель вправе также по собственному выбору:

- совершить завещание в пользу одного или нескольких лиц, как входящих, так и не входящих в круг наследников по закону;

- подназначить наследника как наследнику по завещанию, так 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 обязанностей имущественного характера в пользу одного или нескольких лиц (завещательный отказ);

- возложить на наследника (наследников) по закону или завещанию совершение какого-либо действия имущественного или не имущественного характера, направленного на осуществление общепольной 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.

Способом реализации принципа свободы завещания является также правило, что завещатель не обязан сообщать кому-либо о содержании, совершении, об изменении или отмене завещания.

Принцип свободы завещания ограничивается только правилами об обязательной доле в наследстве (ст. 1149 ГК).

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. Завещание может быть признано недействительным по общим основаниям,

установленным законом для признания сделок недействительными (ст. 168 – 179 ГК).

Так, в зависимости от обстоятельств может быть признано недействительным завещание:

- 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;
- совершенное, под влиянием обмана, насилия, угрозы и т.п. Вместе с тем в законе определены и некоторые специальные основания для признания завещания недействительным.

В соответствии со ст. 1131 ГК, при нарушении положений Кодекса, влекущем 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 может быть признано судом недействительным по иску лица, права или законные интересы которого нарушены этим завещанием.

Оспаривание завещания до открытия наследства не допускается.

Совместное завещание супругов может быть оспорено по иску любого из супругов при их жизни. После смерти одного из супругов, а также после смерти пережившего супруга совместное завещание супругов может быть оспорено по иску лица, права или законные интересы которого нарушены этим завещанием (абзац введен Федеральным законом от 19.07.2018 N 217-ФЗ).

Не могут служить основанием недействительности завещания описки и другие не значительные нарушения порядка его составления, подписания или удостоверения, если судом установлено, что они не влияют на понимание волеизъявления завещателя.

Недействительным может 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.

Недействительность завещания не лишает лиц, указанных в нем в качестве наследников или отказополучателей, права наследовать по закону или на основании другого, действительного завещания.

Завещание должно быть составлено в письменной форме и удостоверено нотариусом.

Удостоверение завещания другими лицами допускается в случаях, предусмотренных п. 7 ст. 1125 (уполномоченным должностным лицом органа местного самоуправления при отсутствии в населенном пункте нотариуса (а также, если такое право предоставлено им законом), ст.1127

(завещания, приравненные к нотариально удостоверенным) и п. 2 ст. 1128 ГК (завещательные распоряжения правами на денежные средства в банках – уполномоченным служащим банка).

Особенностью является только удостоверение завещания с выездом нотариуса за пределы его нотариального округа. В соответствии со ст. 13 Основ законодательства РФ о нотариате нотариус вправе выехать в другой нотариальный округ для удостоверения завещания в случае тяжелой болезни завещателя при отсутствии в его нотариальном округе в это время нотариуса. В практике до настоящего времени встречаются завещания, удостоверенные должностными лицами органов исполнительной власти или местного самоуправления с выездом по месту нахождения завещателя (например, в больницу) в населенные пункты, где имелись нотариальные конторы. Такие завещания являются ничтожными, поскольку указанные лица могут удостоверить завещания лишь на территории населенного пункта, в котором они уполномочены на совершение нотариальных действий.

Несоблюдение установленных Кодексом 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.

Частные основания недействительности завещания названы в п. 3 ст. 1124 ГК, 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).

Вместе с тем Кодексом названы основания, когда присутствие свидетеля при совершении завещания является обязательным (закрытое завещание и завещание, совершенное в чрезвычайных обстоятельствах).

В случае, когда по желанию завещателя либо в определенных законом случаях при составлении, подписании, удостоверении завещания или при передаче завещания нотариусу присутствуют свидетели, не могут быть такими свидетелями и не могут подписывать завещание вместо завещателя (п. 2 ст. 1124 ГК):

- 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 суть происходящего;
- лица, не владеющие в достаточной степени языком, на котором составлено завещание, за исключением случая, когда составляется закрытое завещание;
- супруг при совершении совместного завещания супругов (абзац введен Федеральным законом от 19.07.2018 N 217-ФЗ);

– стороны наследственного договора (абзац введен Федеральным законом от 19.07.2018 N 217-ФЗ).

Представляется, что аналогичные требования 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.

В соответствии с правилами Кодекса при составлении, подписании, удостоверении завещания или при передаче его нотариусу присутствие свидетеля является обязательным.

Отсутствие такового при совершении указанных действий влечет за собой недействительность завещания, а несоответствие свидетеля установленным законом требованиям (личная или иная заинтересованность свидетеля; неполная его дееспособность или неграмотность; недостаточное владение языком, на котором составляется завещание; наличие физических недостатков, явно не позволяющих свидетелям в полной мере осознавать существо происходящего) может являться основанием для признания завещания недействительным. Таким образом, в первом из упомянутых случаев в завещание является ничтожным, во втором – оспоримым.

На завещании должны быть указаны место и дата его удостоверения, за исключением совершения закрытого завещания.

В ч. 3 ГК существенно изменены 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.

В соответствии со ст. 35 – 38 Основ законодательства РФ о нотариате с учетом особенностей, предусмотренных п. 7 ст. 1125 ГК, завещание может быть удостоверено нотариусом (занимающимся частной практикой или работающим в государственной нотариальной конторе), должностным лицом консульского учреждения, а также уполномоченным должностным лицом органа местного самоуправления в случае отсутствия в населенном пункте нотариуса.

К сожалению, ч. 3 ГК однозначно не решен вопрос о возможности удостоверения завещаний должностными лицами органов местного самоуправления, остро стоящий в практике работы нотариусов. Согласно п. 7 ст. 1125 завещание может быть удостоверено должностным лицом органа местного самоуправления в случае, когда право совершения нотариальных действий предоставлено им законом. Однако анализ существующих норм законодательства позволяет сделать вывод о невозможности удостоверения завещаний названными лицами. В соответствии со ст. 37 Основ законодательства РФ о нотариате в случае отсутствия в населенном пункте нотариуса отдельные виды нотариальных действий (в т.ч. удостоверение завещаний) вправе совершать должностные лица органов исполнительной власти. В декабре 1993 г., т.е. уже после введения в действие вышеупомянутых Основ, была принята Конституция РФ, вступившая в силу

со дня ее официального опубликования – 25 декабря 1993 г. Согласно ст. 12 Конституции в Российской Федерации признано и гарантировано местное самоуправление, при этом установлено, что органы местного самоуправления не входят в систему органов государственной власти, в т.ч. и исполнительной.

Из данного общего положения самой Конституцией сделано определенное изъятие: в соответствии с ч. 2 ст. 132 Конституции органам местного самоуправления могут быть переданы отдельные государственные полномочия. Наделение государственными полномочиями производится на основании закона. В настоящее время такого закона не имеется. Полномочия органов местного самоуправления определены Законом РФ от 6 июля 1991 г. № 1550-1 «О местном самоуправлении в Российской Федерации» (с изменениями от 24 июня 1992 г., 22 октября 1992 г., 28 апреля 1993 г., 28 августа 1995 г.), в частности полномочия поселковых и сельских советов, а также поселковой и сельской администрации названы в ст. 44 – 54 указанного Закона. Упоминания о полномочиях по совершению каких-либо нотариальных действий в этих статьях не содержится. Вместе с тем принятие соответствующего нового закона либо внесение изменений в ныне действующее законодательство о местном самоуправлении объективно необходимо.

К нотариально удостоверенным завещаниям приравниваются (ст. 1127 ГК):

– завещания граждан, находящихся на излечении в больницах, госпиталях, других медицинских организациях в стационарных условиях или проживающих в домах для престарелых и инвалидов, удостоверенные главными врачами, их заместителями по медицинской части или дежурными врачами этих больниц, госпиталей и других медицинских организаций, а также начальниками госпиталей, директорами или главными врачами домов для престарелых и инвалидов (в ред. Федерального закона от 28.03.2017 N 39-ФЗ);

– завещания граждан, находящихся во время плавания на судах, плавающих под Государственным флагом Российской Федерации, удостоверенные капитанами этих судов;

– завещания граждан, находящихся в разведочных, арктических, антарктических или других подобных экспедициях, удостоверенные начальниками этих экспедиций, российских антарктических станций или сезонных полевых баз (в ред. Федерального закона от 05.06.2012 N 51-ФЗ);

– 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;

– 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.

В остальном к такому завещанию соответственно применяются правила статей 1124 и 1125 настоящего Кодекса.

Завещание, удостоверенное в соответствии с настоящей статьей, должно быть, как только для этого представится возможность, направлено лицом, удостоверившим завещание, через территориальные органы федерального органа исполнительной власти, осуществляющие правоприменительные функции и функции по контролю и надзору в сфере нотариата, нотариусу по месту жительства завещателя. Если лицу, удостоверившему завещание, известно место жительства завещателя, завещание направляется непосредственно соответствующему нотариусу (в ред. Федерального закона от 29.04.2008 N 54-ФЗ).

Если в каком-либо из случаев, предусмотренных пунктом 1 настоящей статьи, 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.

Совместное завещание супругов и наследственный договор не могут быть удостоверены в порядке, предусмотренном настоящей статьей (п. 5 введен Федеральным законом от 19.07.2018 N 217-ФЗ).

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 нотариус 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 следственного изолятора и изолятора временного содержания;

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.

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 него свидетельство о праве на наследство.

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.

Порядок совершения завещательных распоряжений денежными средствами в банках определен постановлением Правительства РФ от 27 мая 2002 г. № 351 «Об утверждении Правил совершения завещательных распоряжений правами на денежные средства в банках». Следует упомянуть, что режим перехода прав на денежные средства, завещанные путем составления упомянутого распоряжения, коренным образом изменился. Если ранее завещанные денежные вклады не включались в наследственную массу (на них не распространялось требование об обязательной доле в наследственном имуществе, возможность получения денежных сумм с вклада не ограничивалась для вклад о получателя какими-либо сроками и т.п.), то в соответствии с п.3 ст.1128 ГК в настоящее время права, в отношении которых в банке совершено завещательное распоряжение, входят в состав наследства и наследуются на общих основаниях. Эти средства выдаются наследникам на основании свидетельства о праве на наследство и в соответствии с ним, за исключением случаев оплаты за счет указанных средств расходов по похоронам наследодателя.

Завещатель вправе совершить завещание, не предоставляя при этом другим лицам, в т.ч. 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. 1124 – 1128 ГК, 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 со ст. 1129 ГК, подлежит исполнению только при условии

подтверждения судом по требованию заинтересованных лиц факта совершения завещания в чрезвычайных обстоятельствах.

Статьей 1123 ГК установлен принцип *тайны совершения* завещания и определен круг лиц, которые не вправе до открытия наследства разглашать сведения, касающиеся содержания завещания, его совершения, изменения или прекращения. К таким лицам относятся нотариус; другое удостоверяющее завещание лицо; переводчик; исполнитель завещания (душеприказчик); свидетели; гражданин, подписывающий завещание вместо завещателя (рукоприкладчик).

Тайна совершения завещания – известный в нотариальной практике принцип завещания.

Так, ст.5 Основ законодательства РФ о нотариате содержит общий принцип тайны совершения нотариальных действий, который распространяется и на удостоверение завещаний.

Нотариус, другое удостоверяющее завещание лицо, переводчик, исполнитель завещания, свидетели, супруг, участвующий в совершении совместного завещания супругов, супруг, присутствующий при удостоверении завещания другого супруга, сторона наследственного договора, нотариусы, имеющие доступ к сведениям, содержащимся в единой информационной системе нотариата, и лица, осуществляющие обработку данных единой информационной системы нотариата, а также гражданин, подписывающий завещание или наследственный договор вместо завещателя или наследодателя, не вправе до открытия наследства разглашать сведения, касающиеся содержания завещания или наследственного договора, их совершения, заключения, изменения или отмены. Лицо, не являющееся исполнителем завещания, нотариусом или другим удостоверяющим завещание лицом, не вправе разглашать указанные сведения и после открытия наследства, если разглашение указанных сведений будет противоречить статье 52.2 настоящего Кодекса (часть первая в ред. Федерального закона от 19.07.2018 N 217-ФЗ).

В случае нарушения тайны завещания завещатель вправе потребовать компенсацию морального вреда, а также воспользоваться другими способами защиты гражданских прав, предусмотренными настоящим Кодексом.

Не является разглашением тайны завещания представление нотариусом, другим удостоверяющим завещание лицом сведений об удостоверении завещания, отмене завещания, представление нотариусом сведений об удостоверении наследственного договора, уведомления об отказе наследодателя от наследственного договора в единую информационную систему нотариата в порядке, установленном Основами законодательства Российской Федерации о нотариате, а также направление уведомления о факте совершения после совместного завещания супругов последующего завещания одного из супругов или об отмене одним из супругов совместного завещания супругов либо направление сторонам наследственного договора копии уведомления об отказе наследодателя от

наследственного договора (часть третья введена Федеральным законом от 02.10.2012 N 166-ФЗ; в ред. Федерального закона от 19.07.2018 N 217-ФЗ).

Завещание каждого из супругов нотариус вправе удостоверить в присутствии обоих супругов (часть четвертая введена Федеральным законом от 29.07.2017 N 259-ФЗ).

После смерти одного из супругов, составивших совместное завещание, исполнитель завещания и нотариус вправе разглашать сведения о выполнении своих обязанностей только сведения, относящиеся к последствиям смерти этого супруга.

В соответствии с требованиями указанной статьи нотариусу при исполнении служебных обязанностей, а также лицам, работающим в нотариальной конторе, запрещается разглашать сведения о совершенных нотариальных действиях. Справки о совершенных нотариальных действиях, в т.ч. и о нотариально удостоверенных завещаниях, выдаются только по требованию суда, прокуратуры, органов следствия в связи с находящимися в их производстве уголовными и гражданскими делами.

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 представлении 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).

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 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.

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 отражение в судебном решении.

Завещатель в праве 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 чьего-либо согласия, в т.ч. лиц, назначенных наследниками в отменяемом или изменяемом завещании.

Завещатель вправе посредством нового завещания отменить прежнее завещание в целом либо изменить его посредством отмены или изменения отдельных содержащихся в нем завещательных распоряжений.

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.

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 Гражданским кодексом РФ для совершения завещания. К распоряжению об отмене завещания, соответственно, применяются правила о последствиях не действительности последующего завещания: в случае недействительности распоряжения об отмене завещания наследование осуществляется в соответствии с этим завещанием.

Завещанием, совершенным в чрезвычайных обстоятельствах (ст.1129 ГК РФ), может быть отменено или изменено только такое же завещание.

Завещательным распоряжением в банке (ст. 1128 Гражданского кодекса РФ) 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 Российской Федерации от 27 мая 2002 г. № 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.

Завещатель вправе также изменить или отменить завещательное распоряжение, руководствуясь положением ст. 1130 Гражданского кодекса РФ, путем оформления нотариально удостоверенного завещания, в котором специально указывается об отмене или изменении конкретного завещательного распоряжения, либо нотариально удостоверенного отдельного распоряжения об отмене завещательного распоряжения, один экземпляр которого направляется в банк.

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.

Отмена завещания, как и само завещание – это односторонняя сделка. При удостоверении отмены завещания нотариус проверяет дееспособность лица, отменяющего завещание распоряжением. Нотариусом составляется распоряжение в двух экземплярах, один из которых остается на хранении у нотариуса, второй выдается гражданину, оформлявшему отмену завещания, если отмена завещания удостоверилась 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, удостоверившему завещание. Эти действия по просьбе гражданина, отменившего завещание, может выполнить сам нотариус, удостоверивший 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 представит имеющийся у него экземпляр завещания).

Завещатель вправе совершить завещание, не предоставляя при этом другим лицам, в т.ч. 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, которые ставят на конверте свои подписи.

Совместные завещания супругов, наследственные договоры, а также завещания, содержащие решение об учреждении наследственного фонда, не могут быть закрытыми. Несоблюдение этого требования влечет ничтожность указанных завещаний и договоров (п.5вред. Федерального закона от 19.07.2018 N 217-ФЗ).

Конверт, подписанный свидетелями, запечатывается в их присутствии нотариусом в другой конверт, на котором нотариус делает надпись, содержащую сведения о завещателе (фамилия, имя отчество, дата рождения, место проживания, реквизиты документа, удостоверяющего личность), от которого нотариусом принято закрытое завещание, месте и дате его принятия, фамилии, об имени, отчестве и о месте жительства каждого свидетеля в соответствии с документом, удостоверяющим личность.

Принимая от завещателя конверт с закрытым завещанием, нотариус обязан разъяснить завещателю содержание п. 2 ст. 1126 (завещание должно быть собственноручно написано и подписано завещателем) и ст. 1149 (правила об обязательной доле в наследстве) ГК и сделать об этом соответствующую надпись на втором конверте, а также выдать завещателю документ, подтверждающий принятие закрытого завещания.

По представлению свидетельства о смерти лица, совершившего закрытое завещание, нотариус не позднее, чем через пятнадцать 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, соответствующие требованиям п. 2 ст. 1124 ГК. Как правило, свидетели приглашаются заинтересованными лицами из числа наследников по закону, однако могут быть приглашены и по инициативе самого нотариуса, особенно в тех ситуациях, когда наследников по закону не имеется.

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 пятнадцатидневный срок, установленный п. 4 ст. 1126, 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 факта 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 ст. 1126 ГК 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.

В соответствии со ст. 1127 ГК завещание, приравненное к нотариально удостоверенному завещанию, должно быть подписано завещателем в присутствии лица, удостоверяющего завещание, и свидетеля, также подписывающего завещание. В остальном, к такому завещанию, соответственно, применяются правила ст. 1124 и 1125. Завещание должно быть зарегистрировано в книге регистрации нотариальных действий, которая ведется в соответствующей организации.

Завещание, удостоверенное в соответствии со ст. 1127 ГК, 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.

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.

Помимо всех вышеуказанных 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. 1128ГК). Правила названной 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 Сбербанке РФ путем составления в простой письменной форме соответствующего распоряжения, данного непосредственно банку, было предусмотрено нормами ранее действовавшего законодательства, однако ч. 3 ГК РФ возможность оформления подобных завещательных распоряжений существенно расширена. В соответствии со ст. 1128ГК 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. 1124 – 1127 ГК, 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 Сбербанке РФ.

Порядок совершения завещательных распоряжений денежными средствами в банках определен постановлением Правительства РФ от 27 мая 2002 г. № 351 «Об утверждении Правил совершения завещательных распоряжений правами на денежные средства в банках».

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, выплату 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 приложением удостоверенной копии свидетельства о смерти наследодателя) 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.

Завещанные денежные средства выдаются наследникам на основании свидетельства о праве на наследство и в соответствии с ним, за исключением случаев оплаты за счет указанных средств расходов по похоронам наследодателя.

Завещание в чрезвычайных обстоятельствах (Ст.1129ГКРФ). Завещание в чрезвычайных обстоятельствах (ст. 1129 ГК РФ). Анализ правил п. 1 ст. 1129 позволяет сделать ряд выводов: они представляют собой новеллу в отечественном наследственном праве; они подлежат применению, если наследодатель находился:

а) в положении, явно угрожающем его жизни (например, во время войны он оказался в окружении);

б) в любых иных чрезвычайных обстоятельствах, которые: представляют явную угрозу его жизни;

в) одновременно с этим лишают его реальной возможности совершить завещание по общим правилам.

Чрезвычайные обстоятельства:

а) не совпадают с обстоятельствами непреодолимой силы (см.ст.401 ГК), дело в том, что, во-первых, обстоятельства непреодолимой силы учитываются по общему правилу в случаях, когда гражданин осуществляет предпринимательскую деятельность(авст.1129речьидето наследовании, в т.ч. когда завещателем является и гражданин, не относящийся к числу

индивидуальных предпринимателей, во-вторых, обстоятельства непреодолимой силы не всегда создают явную угрозу для жизни гражданина (хотя в конкретном случае они также могут такую угрозу представлять);

б) могут возникнуть как внезапно (например, во время стихийного бедствия, в результате чего возникла угроза для жизни наследодателя), так и могут иметь место длительное время (например, если гражданин длительное время участвовал в боевых действиях в тылу врага и без связи с командованием) в любом случае они предоставляют наследодателю право прибегнуть к совершению завещания в чрезвычайных обстоятельствах;

в) правила ст. 1129 необходимо применять с учетом правил ст. 10 ГК (о том, что в случаях, когда закон ставит защиту гражданских прав в зависимость от того, осуществлялись ли эти права разумно и добросовестно, разумность действий и добросовестность участников гражданских правоотношений предполагаются). Если лицо утверждает, что вынуждено было прибегнуть к завещанию в чрезвычайных обстоятельствах, то (пока не будет доказано, что оно имело возможность совершить завещание по общим правилам) считается, что оно действовало добросовестно и что нет оснований считать завещание недействительным.

Отличительные черты завещания заключаются в том, что в чрезвычайных обстоятельствах составляется в простой письменной форме.

Это означает, что завещание в чрезвычайных обстоятельствах может быть составлено:

а) в виде документа, подписанного завещателем. В этом документе должно быть четко указано, что речь идет именно о завещании;

б) любым другим способом, когда в соответствии со ст. 160 ГК считается, что письменная форма сделки соблюдена.

Совершая завещание в чрезвычайных обстоятельствах, завещатель должен:

а) написать его собственноручно, систематическое толкование п.1 ст.1125 и ст.1129 ГК позволяет завещателю прибегнуть к использованию пишущей машинки или ЭВМ при написании текста завещания в чрезвычайных обстоятельствах, поскольку закон ставит знак равенства между написанием (записью) завещания от руки и написанием его с помощью упомянутых технических средств;

б) подписать завещание в чрезвычайных обстоятельствах собственноручно;

при совершении завещания в чрезвычайных обстоятельствах должны присутствовать свидетели. При этом нужно учесть, что:

а) свидетелей должно быть двое;

б) свидетелями не могут быть следующие лица: 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.

Применяя правила п. 2 ст. 1129, нужно обратить внимание на следующее:

– они не обязывают завещателя (после прекращения чрезвычайных обстоятельств, упомянутых в п. 1 ст. 1129) совершить завещание в порядке, предусмотренном в ст. 1124 – 1128 ГК. Однако, если оно не совершено по истечении календарного месяца со дня, когда чрезвычайные обстоятельства прекратились, то завещание автоматически теряет силу;

завещатель вправе (в завещании, совершенном в соответствии со ст. 1124 – 1128 ГК) полностью воспроизвести текст завещания в чрезвычайных обстоятельствах. Но он также в праве изменить его условия;

– в последнем случае необходимо руководствоваться правилами ст. 1130 ГК (об отмене или изменении завещания).

Характеризуя правила п. 3 ст. 1129, нужно учесть, что завещание в чрезвычайных обстоятельствах подлежит исполнению лишь постольку, поскольку:

а) суд подтвердил (в соответствующем судебном акте) факт совершения завещания в чрезвычайных обстоятельствах. При этом нужно учесть, что суд:

а) рассматривает этот вопрос лишь по требованию заинтересованных лиц (в т.ч., например, наследников по закону), а не по собственной инициативе;

б) рассматривает это дело в порядке особого производства. При этом он руководствуется ст. 245 – 251 ГПК (об установлении фактов, имеющих юридическое значение);

в) требование о подтверждении факта составления завещания в чрезвычайных обстоятельствах было предъявлено до истечения:

1) шести месяцев. Речь идет о календарных месяцах. Отсчет этого срока начинается со дня открытия наследства. При этом нужно учитывать правила п. 1 ст. 1154 ГК о том, что в случае открытия наследства в день предполагаемой гибели гражданина (п. 1 ст. 1114 ГК) наследство может быть принято в течение шести месяцев со дня вступления в законную силу решения суда об объявлении его умершим;

2) иных сроков, установленных для принятия наследства;

условия завещания в чрезвычайных обстоятельствах не могут быть исполнены добровольно, т.е. даже если все наследники согласны с последней волей наследодателя (выраженной в таком завещании), но никто из них (либо другие заинтересованные лица) не обратился в суд с требованием, упомянутым в п. 3 ст. 1129, то наступает наследование не по завещанию, а по закону. Иной вывод противоречил бы императивному характеру п. 3 ст. 1129.

Совместные завещания супругов, наследственные договоры, а также завещания, содержащие решение об учреждении наследственного фонда, не могут быть совершены в чрезвычайных обстоятельствах. Несоблюдение

этого требования влечет ничтожность указанных завещаний и договоров (п.4 введен Федеральным законом от 19.07.2018 N 217-ФЗ).

Контрольные вопросы:

1. Сделки, подлежащие нотариальному удостоверению. Правила их совершения.

2. Нотариальное удостоверение доверенностей. Понятие и виды доверенностей.

3. Особенности нотариального удостоверения гражданско-правовых договоров. Существенные условия данных договоров.

Тема 6: Нотариальное удостоверение наследственных прав

План:

1. Основные положения наследственного права России.

2. Круг наследников. Принятие наследства. Отказ от наследства.

3. Порядок выдачи свидетельства о праве на наследство.

4. Охранительные нотариальные действия.

1. Основные положения наследственного права России.

Согласно ст. 1113 Гражданского кодекса РФ наследство открывается со смертью гражданина. Объявление судом гражданина умершим влечет за собой те же правовые последствия, что и смерть гражданина.

Согласно ст. 45 ГК РФ гражданин может быть объявлен судом умершим, если в месте его жительства нет сведений о месте его пребывания в течение пяти лет, а если он пропал без вести при обстоятельствах, угрожавших смертью или дающих основание предполагать его гибель от определенного несчастного случая, – в течение шести месяцев.

Военнослужащий или иной гражданин, пропавший без вести в связи с военными действиями, может быть объявлен судом умершим не ранее, чем по истечении двух лет со дня окончания военных действий.

Днем смерти гражданина, объявленного умершим, считается день вступления в законную силу соответствующего решения суда. В случае объявления умершим гражданина, пропавшего без вести при обстоятельствах, угрожавших смертью или дающих основание предполагать его гибель от определенного несчастного случая, суд может признать днем смерти этого гражданина день его предполагаемой гибели.

Основным документом, который подтверждает факт смерти наследодателя и может быть принят нотариусом в качестве доказательств, свидетельствующих о месте открытия наследства, является свидетельство о смерти наследодателя, выданное органами загса. Если в свидетельстве о смерти не указана точная дата смерти, а указан только месяц смерти, то днем смерти считается последний день этого месяца, а если в нем указан только год смерти – днем смерти и, соответственно, временем открытия наследства является 31 декабря указанного года.

В случае, если судом было вынесено решение об объявлении гражданина умершим, об установлении факта смерти либо факта регистрации смерти, на основании него органами загса также выдается свидетельство о смерти, которое и может принять нотариус.

Доказательством смерти наследодателя, погибшего во время Великой Отечественной войны, является соответствующее извещение (либо иной документ) о гибели гражданина на фронте, выданное командованием воинской части, администрацией, военным комиссариатом. Хотя в настоящее время подобные наследственные дела оформляются нотариусами крайне редко, тем не менее, указанные документы еще представляются в подтверждение факта времени открытия наследства. Извещение о том, что наследодатель пропал без вести во время Великой Отечественной войны, может являться основанием для обращения в суд с заявлением об объявлении его умершим.

В исключительных случаях, когда представление свидетельства о смерти по каким-либо причинам затруднительно, в качестве доказательства времени открытия наследства нотариусом может быть принята справка о смерти наследодателя, выданная органами загса на основании соответствующей копии актовой записи.

Какие-либо иные документы, косвенно подтверждающие время смерти наследодателя, не могут быть приняты нотариусом для возбуждения наследственного дела.

Время открытия наследства имеет чрезвычайно важное практическое значение. Так, в прямой зависимости от времени открытия наследства находятся следующие правила оформления наследственных прав:

- круг наследников, призываемых к наследованию, определяется в соответствии с законодательством, действующим на день открытия наследства, за исключением случаев, специально указанных в законе;
- принятие наследства и отказ от наследства производятся согласно правилам, установленным на момент смерти наследодателя;
- сроки принятия наследства зависят от даты смерти наследодателя;
- состав наследственного имущества определяется на момент открытия наследства и т.п.

В порядке, предусмотренном законодательством о нотариате и нотариальной деятельности, нотариус, ведущий наследственное дело, после смерти завещателя обязан получить электронный образ решения об учреждении наследственного фонда и электронный образ устава наследственного фонда и передать их в уполномоченный государственный орган, а также запросить у нотариуса, хранящего экземпляры завещания, один экземпляр завещания и по его получении передать лицу, выполняющему функции единоличного исполнительного органа наследственного фонда, один экземпляр решения об учреждении наследственного фонда, устава наследственного фонда и условий управления наследственным фондом.

По заявлению выгодоприобретателя нотариус обязан передать ему копию решения об учреждении наследственного фонда вместе с копиями устава наследственного фонда и условий управления наследственным фондом (п. 5 введен Федеральным законом от 29.07.2017 N 259-ФЗ (ред. 23.05.2018)).

При объявлении гражданина умершим, временем открытия наследства является день вступления в законную силу решения суда об объявлении его умершим, а в случае, когда днем смерти признан день его предполагаемой гибели, – день смерти, указанный в решении суда.

Следует иметь в виду, что в соответствии с п.2ст.1114 ГК граждане, умершие в один и тот же день, считаются в целях наследственного правопреемства умершими одновременно и не наследуют друг после друга, если момент смерти каждого из таких граждан установить невозможно. При этом к наследованию призываются наследники каждого из них (в ред. Федерального закона от 30.03.2016 N 79-ФЗ).

Наследование открывается после каждого из них, и к наследованию призываются наследники каждого из них. При этом нотариусом заводятся отдельные наследственные дела. В данном случае одновременной смертью считается смерть наследодателей, наступившая в течение одних календарных суток (с 00 до 24 ч). Разница во времени, исчисляемая часами в пределах одних календарных суток, юридического значения не имеет. Напротив, если один из наследодателей умер хотя бы через час после первого, однако уже в следующие календарные сутки, он считается умершим позднее первого.

Подобная позиция всегда (нет основания для ее изменения и с принятием ч. 3 ГК РФ) поддерживается Верховным Судом РФ. В обзоре судебной практики по гражданским делам отмечено, что для определения времени открытия наследства имеет значение только день, а не часы и минуты смерти наследодателя. В случае смерти лиц, имеющих право наследовать друг после друга, в один день они считаются умершими одновременно. Наследство открывается после смерти каждого из них. Если одновременно умерли завещатель и единственный указанный в завещании наследник, наследование по завещанию не наступает, а наступает, если имеются соответствующие наследники, наследование по закону.

Если наследников по закону у завещателя не имелось, наследственное имущество по праву наследования переходит к государству (выморочное имущество).

Если имущество было завещано нескольким наследникам с распределением между ними долей, то в случае одновременной смерти завещателя и кого-либо из наследников по завещанию вопрос о наследовании решается в соответствии с правилами о приращении наследственных долей.

Согласно ст.1115 ГК местом открытия наследства является последнее место жительства наследодателя.

В соответствии со ст.20 ГК местом жительства гражданина признается место, где он постоянно или преимущественно проживает. Исключения составляют несовершеннолетние, не достигшие возраста четырнадцати лет, и

граждане, находящиеся под опекой. Поскольку названные лица не наделены правом выбора места пребывания и места жительства, местом их жительства признается место жительства их законных представителей – родителей, усыновителей или опекунов. Место жительства несовершеннолетних в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет определяется по общим правилам.

Если последнее место жительства наследодателя, обладавшего имуществом на территории РФ, неизвестно или находится за ее пределами, местом открытия наследства в Российской Федерации признается место нахождения такого наследственного имущества. Если указанное наследство расположено в разных местах, местом открытия наследства является место нахождения входящего в его состав недвижимого имущества или его наиболее ценной части, а при отсутствии недвижимого имущества – место нахождения движимого имущества или его наиболее ценной части. Ценность имущества определяется исходя из его рыночной стоимости.

В случае неправильного определения места открытия наследства возможна ситуация, при которой будет заведено несколько наследственных дел у разных нотариусов в отношении имущества одного наследодателя, что в свою очередь почти неизбежно может повлечь нарушение прав и законных интересов отдельных наследников.

В качестве подтверждения факта места открытия наследства, т.е. места последнего постоянного жительства наследодателя, нотариусом может быть принят один из следующих документов:

- справка жилищно-эксплуатационной организации о регистрации гражданина по месту его жительства;
- справка органа местного самоуправления аналогичного содержания;
- справка с места работы умершего о месте его жительства;
- справка адресного бюро о регистрации гражданина по месту его жительства;
- справка жилищного либо жилищно-строительного кооператива;
- выписка из домовой книги;
- справка рай(гор)военкомата о том, где проживал гражданин до призыва на воинскую службу;
- справка органа социальной защиты населения о том, по какому адресу доставлялась пенсия наследодателю;
- решение суда об установлении факта места открытия наследства.

Местом открытия наследства является именно постоянное (не временное) место жительства наследодателя, хотя бы наследодатель и проживал значительное время в не места постоянного жительства. В связи с этим нотариусам следует иметь ввиду, что в ряде случаев место открытия наследства может не совпадать с местом фактического пребывания наследодателя.

Так, после смерти военнослужащих срочной службы местом открытия наследства признается то место, где они постоянно проживали до призыва на срочную службу.

После смерти лиц, обучающихся в высших учебных заведениях, средних специальных учебных заведениях, учебных заведениях системы профессионально-технического образования и т.п., находившихся вне их постоянного места жительства, местом открытия наследства является место их жительства до поступления в соответствующее учебное заведение.

Местом открытия наследства после лиц, умерших в местах лишения свободы, признается последнее постоянное место жительства до взятия указанных лиц под стражу.

Место открытия наследства после смерти кадровых офицеров, проходивших службу за границей и не имевших в России постоянного места жительства, определяется по месту нахождения всего наследственного имущества или его основной части. В этом случае нотариус истребует справку райвоенкомата или воинской части по месту службы офицера о том, что постоянного места жительства в Российской Федерации он не имел и находился за границей.

Свидетельство о праве на наследство после смерти гражданина РФ, постоянно проживавшего за границей, может выдать российский консул, если по закону государства пребывания консула это не относится к исключительной компетенции государства пребывания.

В случаях, когда место жительства наследодателя неизвестно, местом открытия наследства является место нахождения наследственного имущества (место нахождения дома, квартиры или иного недвижимого имущества; место постановки на учет автотранспортного средства; место нахождения банка, в котором открыт счет на имя наследодателя, и т.п.). Если имущество наследодателя находится в разных местах, местом открытия наследства считается место нахождения основной части наследственного имущества.

Важно отметить, что наследственные дела оформляются по месту нахождения наследственного имущества лишь при условии, что место жительства наследодателя действительно неизвестно. В случаях, когда место жительства наследодателя известно наследникам (а возможно, и самому нотариусу), но они просто не могут по каким-либо причинам подтвердить его документально, им следует рекомендовать в суде установить факт места открытия наследства.

Известные особенности в определении места открытия наследства существуют в отношении оформления наследственных дел после смерти наследодателей, постоянно проживавших за пределами РФ, в частности в одной из стран СНГ. При этом необходимо отметить, что Конституция РФ и, соответственно, ГК предусматривают приоритет норм международных договоров. Согласно п.2ч. 2ст.7 ГК, если международным договором РФ установлены иные правила, чем те, которые предусмотрены гражданским законодательством, применяются правила международного договора. В соответствии с Конвенцией о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам от 22 января 1993 г. производство по делам о наследовании движимого имущества компетентны вести учреждения договаривающейся стороны, на территории которой имел

место жительства наследодатель в момент своей смерти. Производство по делам о наследовании недвижимого имущества компетентны вести учреждения договаривающейся стороны, на территории которой находится имущество. При этом право наследования движимого имущества определяется по законодательству договаривающейся стороны, на территории которой наследодатель имел постоянное место жительства. Наследование же недвижимого имущества определяется по законодательству договаривающейся стороны, на территории которой находится это имущество.

Статьей 1154 ГК установлено, что наследство может быть принято в течение шести месяцев со дня открытия наследства.

В случае открытия наследства в день предполагаемой гибели гражданина, наследство может быть принято в течение шести месяцев со дня вступления в законную силу решения суда об объявлении его умершим.

Если право наследования возникает для других лиц вследствие отказа наследника от наследства или отстранения наследника по основаниям, установленным ст. 1117 ГК, такие лица могут принять наследство в течение шести месяцев со дня возникновения у них права наследования.

Лица, для которых право наследования возникает только вследствие непринятия наследства другим наследником, могут принять наследство в течение трех месяцев со дня окончания шестимесячного срока со дня открытия наследства. Такими лицами в зависимости от ситуации могут быть: наследники каждой из последующих очередей – при непринятии наследства наследниками предыдущих очередей; наследники по закону – при не принятии наследства наследниками по завещанию; подназначенный наследник по завещанию – при непринятии наследства наследником по завещанию.

Анализ правил п. 1 ст. 1153 ГК РФ позволяет сделать следующие выводы о том, что по общему правилу принятие наследства осуществляется путем подачи письменного заявления:

а) нотариусу (должностному лицу органа исполнительной власти, совершающему нотариальные действия, а в случаях, предусмотренных в ст. 38 ОЗоН, также и должностными лицам консульских учреждений Российской Федерации за рубежом) по месту открытия наследства. Главное, что бы нотариус (другие упомянутые должностные лица) мог в соответствии с законом выдавать свидетельство о праве на наследство (о таких нотариусах и должностных лицах);

б) в котором наследник просит либо выдать свидетельство о праве на наследство, либо изъявляет свою волю о том, что он принимает наследство.

В практике возник вопрос: допускается ли устное заявление о принятии наследства? Грамматическое и логическое толкование ст. 1153 показывает, что заявление должно иметь письменную форму. Это же вытекает и из ст. 62 ОЗоН (где речь идет именно о письменной форме заявления). На заявлении наследника о принятии наследства, принимаемом нотариусом, проставляется

дата его получения, заверенная подписью нотариуса (ст. 62 ОЗоН, п. 23 Приказа № 91);

в) заявление подается либо лично заявителем, либо передается другим лицом, либо пересылается по почте.

Принятие наследства наследственным фондом осуществляется в порядке, предусмотренном абзацем вторым пункта 3 статьи 123.20-1 настоящего Кодекса (п. 3 введен Федеральным законом от 29.07.2017 N 259-ФЗ).

Нужно учесть, что:

– если наследник лично явился в нотариальную контору по месту открытия наследства и подал заявление, нотариус устанавливает личность наследника, о чем делает отметку на заявлении, на котором также указываются сведения о наследнике;

если заявление передается другим лицом или пересылается по почте, то подпись наследника на нем должна быть засвидетельствована нотариусом (должностным лицом органа исполнительной власти, совершающим нотариальные действия, должностным лицом консульского учреждения) либо лицом, которое вправе удостоверить доверенности. В противном случае наследнику предлагается выслать надлежаще оформленное заявление либо лично явиться в нотариальную контору (к соответствующему должностному лицу) и подать заявление. При отказе лично явиться (либо надлежащим образом оформить заявление) считается, что заявление не подано;

– наследник вправе принять наследство и через представителя. В этом случае:

представитель должен быть уполномочен доверенностью, оформленной в соответствии со ст. 185 ГК;

– в доверенности должно быть специально предусмотрено, что представитель вправе принять наследство от имени наследника;

законные представители наследника (например, родители не совершеннолетнего) могут принять наследство от его имени и без доверенности.

Правила п. 2 ст. 1153 посвящены традиционному для отечественного наследственного права институту фактического принятия наследства. Их анализ позволяет сделать ряд важных выводов:

– по общему правилу следует исходить из того, что наследник (совершивший действия, указанные в п. 2 ст. 1153) принял наследство. Лишь если будет доказано обратное (в т.ч. и в судебном порядке, например по заявлению заинтересованных лиц), фактическое принятие наследства не будет считаться совершенным;

– о том, что наследник фактически принял наследство, должны свидетельствовать совершенные им действия: само по себе намерение их совершить не означает, что наследство принято. Перечень таких действий указан в п. 2 ст. 1153 не исчерпывающим образом: могут иметь место и другие, реально совершенные действия наследника. Главное, чтобы из их характера было видно, что наследство принято. В частности, если наследнику

платил налог за наследство, то это может служить свидетельством о его принятии.

Налог с имущества, переходящего в порядке наследования, не взимается со стоимости имущества, переходящего в порядке наследования пережившему супругу. Налог не взимается независимо от того, проживали супруги вместе или нет.

Основанием для предоставления льготы является свидетельство о регистрации брака, а в случае его отсутствия - решение суда о признании факта супружества.

Безусловно, наследник считается принявшим наследство, если он: вступил во владение или управление наследственным имуществом (например, вселился в жилой дом, приступил к эксплуатации транспортного средства, передал акции депозитарию); принял меры по сохранению наследственного имущества (например, нанял охранников, принял меры против притязаний на наследственное имущество со стороны третьих лиц); оплатил за свой счет (но не за счет наследства) долги наследодателя. При этом не играет роли ни размер долгов, ни число кредиторов; получил от третьих лиц денежные средства, причитающиеся наследодателю (на момент открытия наследства).

2. Круг наследников. Принятие наследства. Отказ от наследства

Гражданским кодексом РФ определены лица, которые могут быть наследниками.

Согласно ст. 1116 ГК к наследованию могут призываться граждане, находящиеся в живых в день открытия наследства, а также зачатые при жизни наследодателя и родившиеся живыми после открытия наследства.

Российская Федерация может быть наследником по завещанию, а также по закону.

Юридические лица, субъекты Федерации, городские и иные муниципальные образования, иностранные организации и международные организации также могут выступать в качестве наследников, однако такая возможность ограничена волеизъявлением наследодателя путем составления завещания.

Статьей 1117 Гражданского кодекса РФ определен круг граждан, которые не имеют права на получение наследства (недостойные наследники).

К числу недостойных наследников относятся следующие лица:

Граждане, которые своими противоправными действиями, направленными против наследодателя, кого-либо из наследников или против осуществления последней воли наследодателя, выраженной в завещании, способствовали или пытались способствовать призванию их самих или других лиц к наследованию либо способствовали или пытались способствовать увеличению причитающейся им или другим лицам доли наследства, если эти обстоятельства подтверждены в судебном порядке.

Противоправные действия должны быть подтверждены приговором суда, вступившим в законную силу. В отношении лиц, осужденных за совершение преступления по неосторожности, данное правило неприменимо.

Важно отметить, что не признаются недостойными наследниками лица, совершившие общественно опасные деяния в состоянии невменяемости, поскольку при этом они были лишены возможности отдавать себе отчет в своих действиях или руководить ими. В данном случае судом выносится не приговор, а определение суда об освобождении лица от уголовной ответственности.

Какого-либо специального решения суда о признании наследника недостойным, как правило, не требуется. При наличии приговора суда о признании наследника виновным в совершении умышленного преступления, повлекшего смерть наследодателя, этот вопрос решает нотариус.

Следует иметь в виду, что в ст. 1117 ГК содержится новое правило, согласно которому граждане, которым наследодатель после утраты ими права наследования завещал имущество, вправе наследовать это имущество.

Таким образом, наследодатель может простить своих недостойных наследников;

Родители после детей, в отношении которых они были лишены родительских прав и не восстановлены в этих правах на момент открытия наследства (ч. 2 п. 1 ст. 1117 ГК).

Отдельного решения суда о признании наследника не имеющим права наследовать при наличии названного основания не требуется. Если нотариусу представлено решение суда о лишении наследника родительских прав в отношении наследодателя и не имеется доказательств того, что он восстановлен в этих правах к моменту открытия наследства, нотариус может решить вопрос о признании наследника недостойным самостоятельно, отказав ему в выдаче свидетельства о праве на наследство.

При несогласии с таким решением заинтересованный наследник вправе обжаловать постановление нотариуса об отказе в совершении нотариального действия в судебном порядке. Хотя норма о прощении наследодателем недостойных наследников, содержащаяся в абз. 1 п. 1 ст. 1117 ГК, непосредственно касается только первой из рассматриваемых категорий недостойных наследников, следует учитывать, что родители после детей, в отношении которых они были лишены родительских прав, отстраняются от наследования только при наследовании по закону. По завещанию своих детей, достигших к моменту совершения завещания совершеннолетия, родители, некогда лишённые родительских прав, наследуют на общих основаниях; граждане, злостно уклонявшиеся от возложенных на них в силу закона обязанностей по содержанию наследодателя (п.2ст.1117ГК).

Круг лиц, относящихся к алиментнообязанным, исчерпывающе определен нормами Семейного кодекса:

а) на родителей возлагается обязанность содержать не только своих несовершеннолетних детей, но также и обязанность содержать своих нетрудоспособных совершеннолетних детей, нуждающихся в помощи (ст. 85 СК);

б) трудоспособные совершеннолетние дети обязаны содержать своих нетрудоспособных нуждающихся в помощи родителей (ст. 87 СК);

в) супруги обязаны материально поддерживать друг друга (ст.89СК). Право требовать предоставления алиментов от другого супруга, обладающего необходимыми для этого средствами, имеют:

- нетрудоспособный нуждающийся супруг;
- жена в период беременности и в течение трех лет со дня рождения общего ребенка независимо от нуждаемости и трудоспособности;

- нуждающийся (при этом необязательно нетрудоспособный) супруг, осуществляющий уход за общим ребенком-инвалидом до достижения ребенком возраста восемнадцати лет или за общим ребенком-инвалидом с детства I группы;

- несовершеннолетние нуждающиеся в помощи братья и сестры в случае невозможности получения содержания от своих родителей имеют право на получение алиментов от своих трудоспособных совершеннолетних братьев и сестер;

такое же право имеют нетрудоспособные нуждающиеся в помощи братья и сестры, если они не могут получать содержание от своих трудоспособных совершеннолетних детей, супругов (бывших супругов) или от родителей (ст. 93 СК);

- несовершеннолетние нуждающиеся в помощи внуки в случае невозможности получения содержания от своих родителей имеют право на получение алиментов от своих бабушек и дедушек. Такое же право предоставляется совершеннолетним нетрудоспособным нуждающимся в помощи внукам, если они не могут получить содержание от своих супругов (бывших супругов) или от родителей (ст. 94 СК);

- нетрудоспособные нуждающиеся в помощи дедушка и бабушка в случае невозможности получения содержания от своих совершеннолетних трудоспособных детей или от супруга (бывшего супруга) имеют право требовать получения алиментов от своих совершеннолетних трудоспособных внуков, обладающих необходимыми для этого средствами (ст. 95 СК);

- нетрудоспособные нуждающиеся в помощи отчим и мачеха, воспитывавшие и содержавшие своих пасынков или падчериц, имеют право требовать предоставления содержания от трудоспособных совершеннолетних пасынков или падчериц, обладающих необходимыми для этого средствами, если они не могут получить содержание от своих совершеннолетних трудоспособных детей или от супругов (бывших супругов) (ст. 97 СК).

Названные категории лиц отнесены семейным законодательством к лицам, обязанным уплачивать алименты и, соответственно, имеющим право требовать предоставления им алиментного содержания. В случае злого неисполнения обязанностей по содержанию наследодателя такой наследник отстраняется от наследования по требованию заинтересованного лица.

Следует иметь в виду, что факт злого уклонения наследников от исполнения обязанностей по содержанию наследодателя как основание для отстранения лица от наследования должен быть установлен только в судебном порядке. Как правило, с соответствующим иском в суд обращаются другие наследники, на правах которых может отразиться признание лица

недостойным наследником Признание наследника недостойным по названному основанию распространяется только на случаи наследования по закону. По завещанию такие наследники наследуют на общих основаниях. Лицо, не имеющее права наследовать или отстраненное от наследования (недостойный наследник), обязано возвратить в соответствии с правилами гл. 60 ГК все имущество, неосновательно полученное им из состава наследства. В тех случаях, когда недостойный наследник все так и получил имущество из состава наследства, он обязан его возвратить достойным наследникам, при его отказе сделать это заинтересованным лицам следует обратиться в суд.

Необходимо учитывать, что правила о признании наследника недостойным распространяются на наследников, имеющих право на обязательную долю в наследстве (п. 4 ст. 1117 ГК). Эта норма является новеллой наследственного права. В соответствии с положениями ГК РСФСР 1964 г. обязательные наследники не могли быть отстранены от наследования.

Лишенсоответствующимправпорядкест.1117ГКможетбытьтакже отказополучатель (п. 5 ст. 1117). В случае, когда предметом завещательного отказа было выполнение определенной работы для недостойного отказополучателя или оказание ему определенной услуги, последний обязан возместить наследнику, исполнившему завещательный отказ, стоимость выполненной для недостойного отказополучателя работы или оказанной ему услуги.

Право супруга при наследстве имущества. Имущество супругов, нажитое во время брака, является их совместной собственностью (законный режим имущества супругов (п. 1 ст. 33 СК)). Законный режим имущества действует, если брачным договором не было установлено иное.

Характеризуя имущественные отношения супругов, следует также иметь в виду что:

а) права супругов владеть, пользоваться и распоряжаться имуществом, являющимся совместной собственностью членов крестьянского (фермерского) хозяйства, определяются ст. 257, 258ГК;

б) к имуществу, нажитому супругами во время брака (общему имуществу супругов), относятся доходы каждого из них от трудовой, предпринимательской деятельности и результатов интеллектуального труда, полученные ими пенсии, пособия, а также иные денежные выплаты, не имеющие специального целевого назначения (суммы материальной помощи, суммы, выплаченные в возмещение ущерба в связи с утратой трудоспособности вследствие увечья либо иного повреждения здоровья и др.).

Общим имуществом супругов являются также приобретенные за счет их общих доходов движимые и недвижимые вещи, ценные бумаги, паи, вклады, доли в капитале, внесенные в кредитные учреждения или в иные коммерческие организации, и любое другое нажитое в период брака имущество независимо от того, на имя кого из супругов оно приобретено либо на имя кого или кем из супругов внесены денежные средства. Право на общее имущество принадлежит также супругу, который в период брака

осуществлял ведение домашнего хозяйства, уход за детьми или по другим уважительным причинам не имел самостоятельного дохода;

в) положения ст. 36 СК о том, что имущество, принадлежавшее каждому из супругов до вступления в брак, а также полученное одним из супругов во время брака в дар, в порядке наследования или по иным безвозмездным сделкам (имущество каждого из супругов), является его собственностью.

Вещи индивидуального пользования (одежда, обувь и др.), за исключением драгоценностей и других предметов роскоши, хотя и приобретенные в период брака за счет общих средств, признаются собственностью того супруга, который ими пользовался;

г) положения ст. 37 СК о том, что имущество каждого из супругов может быть признано их совместной собственностью, если будет установлено, что в период брака за счет общего имущества или имущества каждого из супругов либо труда одного из них

были произведены вложения, значительно увеличивающие стоимость этого имущества (капитальный ремонт, реконструкция, переоборудование и др.);

д) раздел общего имущества супругов может быть произведен как в период брака, так и после его расторжения по требованию любого из супругов, а также по требованию кредитора о разделе общего имущества супругов для обращения взыскания на долю одного из них в общем имуществе супругов.

Общее имущество может быть разделено между супругами по их соглашению. По желанию супругов это соглашение может быть нотариально удостоверено.

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 их требованию определяет, какое имущество подлежит передаче каждому из супругов. В случае, если одному из них передается имущество, стоимость которого превышает причитающуюся ему долю, другому супругу может быть присуждена соответствующая денежная или иная компенсация.

Суд может признать имущество, нажитое каждым из супругов в период их раздельного проживания, собственностью каждого из них.

Вещи, приобретенные исключительно для удовлетворения потребностей несовершеннолетних детей (одежда, обувь, школьные и спортивные принадлежности, музыкальные инструменты, детская библиотека и др.), 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.

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.

К требованиям супругов о разделе общего имущества супругов, брак которых расторгнут, применяется трехлетний срок исковой давности.

При разделе общего имущества супругов (определении долей) их доли признаются равными, если иное не предусмотрено договором между супругами.

Суд вправе отступить от начала равенства долей супругов в их общем имуществе исходя из интересов несовершеннолетних детей и (или) исходя из заслуживающего внимания интереса одного из супругов, в частности в случаях, если другой супруг не получал доходов по неуважительным причинам или расходовал общее имущество супругов в ущерб интересам семьи.

Общие долги супругов при разделе общего имущества супругов распределяются между супругами пропорционально присужденным им долям.

Долги императивно устанавливают, что права супруга на часть имущества, являющегося их совместной собственностью с наследодателем:

– сохраняются за пережившим супругом. Главное, чтобы такое имущество было нажито во время брака с наследодателем, не могут быть изменены (т.е. аннулированы) и в случаях, когда наследодатель оставил завещание, и в случаях, когда имеет место наследование по закону;

общие долги они предписывают определить долю умершего супруга в совместном имуществе исходя из правил ст. 256 ГК РФ. Однако последняя в свою очередь предписывает определять долю супругов в этом имуществе при его разделе и порядок такого раздела в соответствии с законодательством о браке и семье (т.е. в соответствии со ст. 38, 39 СК, см. об этом выше).

Анализ правил ст. 1150 позволяет сделать ряд важных выводов о том, что часть имущества пережившего супруга, являющаяся его долей в общей собственности, в наследство не входит. Эта часть имущества обособляется и становится собственностью только пережившего супруга: другие наследники не вправе на нее претендовать, переживший супруг не устраняется от наследования доли имущества умершего супруга (т.е. наследодателя). При этом:

а) если супруг – единственный наследник первой очереди, то и вся такая доля имущества умершего супруга переходит к пережившему;

б) если наряду с пережившим супругом есть другие наследники первой очереди (в т.ч. и наследники по праву представления), то все они наследуют после умершего в равных долях. При этом наследуется именно имущество наследодателя (в т.ч. и его доля в общей собственности супругов);

в) при наличии лиц, которые были нетрудоспособными иждивенцами наследодателя, наследование происходит с учетом правил, установленных в ст. 1148 ГК;

если наследодатель оставил завещание (в отношении своей доли в общей собственности), то переживший нетрудоспособный супруг (независимо от того, что он имеет свою долю в общей собственности) имеет право на обязательную долю в наследстве по общим правилам ст. 1149 ГК РФ.

Условия выдачи свидетельства. В соответствии со ст. 75 ОЗоН 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.

При наличии в числе наследников несовершеннолетних или недееспособных граждан извещение направляется органу опеки и попечительства. Расходы по извещению наследников возмещаются лицом, обратившимся за получением свидетельства о праве собственности. Переживший супруг предоставляет нотариусу следующие документы:

- письменное заявление о выдаче свидетельства о праве собственности на половину совместно нажитого с умершим супругом имущества (подлинность подписи на заявлении пережившего супруга, поступившем по почте, должна быть нотариально засвидетельствована);
- свидетельство о смерти супруга, выданное органами загса;
- документ, удостоверяющий наличие брачных отношений между пережившим и умершим супругами;
- документ, подтверждающий право общей собственности на имущество супругов.

Свидетельство о праве собственности на долю в общем имуществе супругов может быть выдано пережившему супругу на половину общего имущества, нажитого во время брака (ст. 75 ч. 3 ОЗоН).

В результате пережившая супруга (супруг) после смерти супруга (супруги) наследует большую часть имущества.

Например, после смерти гражданина наследниками являются трое детей, мать и жена, которая пожелала получить свидетельство о праве собственности.

Имущество умершего будет распределено следующим образом, что $1/2$ доля – пережившей супруге по праву собственности; вторая половина будет разделена каждому наследнику: $1 \times 2/5 = 2/5$. В результате пережившая супруга получит $1/2 + 2/5 = 6/5$ или $3/5$. Если бы пережившая супруга не пожелала бы получить свидетельство, тогда все наследники, в т.ч. и супруга, получили бы по $1/5$ доле наследства.

Получение супружеской доли – добровольный акт, поэтому переживший супруг вправе отказаться от получения свидетельства.

Наличие у супругов детей не влияет на правовой режим имущества супругов; при выдаче свидетельства переживший супруг не требуется согласия детей.

В соответствии со ст. 75 ч. 3 ОЗоН 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.

Срок для выдачи свидетельства о праве собственности пережившему супругу нотариусом не установлен. Такие свидетельства, как правило, выдаются одновременно со свидетельством о праве на наследство, получаемым супругами наследодателей после истечения шестимесячного срока со дня открытия наследства. Эти свидетельства не выдаются раньше, поскольку выдача свидетельств следует известить наследников, выявить же всех наследников можно только после истечения шестимесячного срока на принятие наследства.

3. Порядок выдачи свидетельства о праве на наследство

Место и порядок выдачи свидетельства о праве на наследство по закону. В соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации свидетельства о праве на наследство по закону выдаются в следующих случаях:

- когда наследодатель не составлял завещания;
- когда наследодатель завещал лишь часть своего имущества;
- когда наследники по завещанию не приняли наследства;
- когда наследники по завещанию отказались от наследства в пользу наследников по закону;
- когда наследники по завещанию на часть имущества отказались от наследства, не указав при этом, в пользу кого они отказываются;
- когда наследники по завещанию на часть имущества отстранены от наследования как недостойные.

Для получения свидетельства о праве на наследство по закону наследник должен подать нотариусу соответствующее заявление.

Принимая заявление, нотариус устанавливает не только факт смерти наследодателя, время и место открытия наследства, состав и место нахождения наследственного имущества, но и наличие тех родственников или иных указанных в законе отношений, являющихся основанием для призвания к наследованию по закону.

Установленные при оформлении права наследования родственные или иные отношения обязательно указываются в тексте выдаваемых нотариусами свидетельств о праве на наследство по закону.

Наличие родственных отношений между наследодателем и его наследниками по закону нотариус устанавливает на основании документов, выданных при регистрации актов гражданского состояния органами загса различных свидетельств.

Так, для получения свидетельства о праве на наследство по закону **наследники первой очереди** в подтверждение родства должны представить:

- дети—свидетельство о рождении каждого из них;
- супруг—свидетельство о браке;
- родители—свидетельство о рождении наследодателя;

– внуки и их потомки, наследующие по праву представления, - свидетельство о своем рождении, свидетельство о рождении своего родителя (сына или дочери наследодателя).

Наследники второй очереди для подтверждения родственных отношений представляют следующие документы:

полнородные и не полнородные братья и сестры – свидетельство о рождении каждого наследника и свидетельство о рождении наследодателя;

дедушка и бабушка – свидетельство о рождении наследодателя, свидетельство о рождении родителя наследодателя, отцом и матерью которого являются дедушка и бабушка;

племянники и племянницы, наследующие по праву представления, - свидетельство о рождении наследодателя, свидетельство о рождении своего родителя, являвшегося братом или сестрой наследодателя, свидетельство о своем рождении.

Наследники третьей очереди, к которым относятся полнородные и неполнородные братья и сестры родителей наследодателя (дяди и тети наследодателя), должны представлять нотариусу:

– свидетельство о своем рождении;

– свидетельство о рождении того родителя наследодателя, который являлся братом или сестрой наследников;

– свидетельство о рождении наследодателя.

Другие наследники третьей очереди, наследующие по праву представления, – двоюродные братья и сестры наследодателя представляют:

– свидетельство о своем рождении;

– свидетельство о рождении своего родителя, являвшегося дядей или тетей наследодателя;

– свидетельство о рождении родителя наследодателя, являвшегося братом или сестрой родителя наследников;

– свидетельство о рождении наследодателя.

Все наследники, призываемые к наследованию по праву представления и в первой, и во второй, и в третьей очереди, должны представить в наследственное дело и свидетельство о смерти своего родителя, долю которого они наследуют, а наследники третьей очереди — также и свидетельство о смерти родителя наследодателя.

Наследники четвертой очереди, которыми являются прадедушки и прабабушки наследодателя, свои родственные отношения с ним должны подтверждать следующими свидетельствами о рождении:

– своего сына или дочери, являвшихся дедушкой или бабушкой наследодателя;

– своего внука или внучки, являвшихся отцом или матерью наследодателя;

– самого наследодателя.

Из наследников пятой очереди дети родных племянников и племянниц наследодателя (двоюродные внуки и внучки) могут подтвердить родственные отношения с наследодателем, представив нотариусу:

- свидетельство о рождении наследодателя;
- свидетельство о рождении его брата или сестры, являвшихся дедушкой или бабушкой наследников;
- свидетельство о рождении родителя наследников, являвшегося племянником или племянницей наследодателя;
- свидетельство о рождении наследников.

Другие наследники пятой очереди – родные братья и сестры дедушек и бабушек наследодателя (двоюродные дедушки и бабушки)–для подтверждения родственных отношений с ним должны представлять:

- свидетельство о своем рождении;
- свидетельство о рождении своего брата или сестры (дедушки или бабушки наследодателя);
- свидетельство о рождении отца или матери наследодателя, являвшихся племянником или племянницей наследников;
- свидетельство о рождении наследодателя.

Из наследников шестой очереди дети двоюродных внуков и внучек наследодателя могут доказать свои родственные отношения с ним при наличии:

- свидетельства о своем рождении;
- свидетельства о рождении своего отца или матери, являвшихся двоюродным внуком или внучкой наследодателя, свидетельства о рождении своего дедушки или бабушки, являвшихся племянником или племянницей наследодателя, свидетельства о рождении своих прадедушки или прабабушки, являвшихся братом или сестрой наследодателя;
- свидетельства о рождении наследодателя.

Являющиеся также наследниками шестой очереди дети двоюродных братьев и сестер наследодателя (двоюродные племянники и племянницы) для оформления права наследования по закону должны представить нотариусу:

- свидетельство о своем рождении;
- свидетельство о рождении своего отца или матери, являвшихся двоюродным братом или сестрой наследодателя;
- свидетельство о рождении своего дедушки или бабушки, являвшихся дядей или тетей наследодателя;
- свидетельство о рождении отца или матери наследодателя;
- свидетельство о рождении наследодателя.

И, наконец, такие родственники наследодателя, как дети его двоюродных дедушек и бабушек (двоюродные дяди и тети), завершающие круг наследников по родству и относящиеся также к шестой очереди наследников, для подтверждения своих родственных отношений с наследодателем должны представить нотариусу:

- свидетельство о своем рождении;
- свидетельство о рождении своего отца или матери, являвшихся двоюродным дедушкой или бабушкой наследодателя;
- свидетельство о рождении дедушки или бабушки наследодателя, являвшихся братом или сестрой отца или матери наследника;

- свидетельство о рождении отца или матери наследодателя, являвшихся сыном или дочерью дяди или тети наследника;
- свидетельство о рождении наследодателя.

Если лицо, чье свидетельство о рождении должно быть представлено в наследственное дело, когда-либо меняло фамилию и под этой фамилией указано в свидетельстве о рождении своего потомка по восходящей линии, тогда дополнительно должно быть представлено свидетельство органа загса, подтверждающее изменение его фамилии (например, свидетельство о браке). Это правило распространяется на всех лиц, чьи свидетельства о рождении должны быть представлены в наследственное дело для подтверждения родственных отношений наследодателя и его наследников.

Наследники седьмой очереди для получения свидетельства о праве на наследство должны представить следующие документы:

- пасынки и падчерицы – свидетельства о своем рождении и свидетельство о браке своего родителя с наследодателем;
- отчим и мачеха наследодателя – свидетельство о рождении наследодателя и свидетельство о браке наследника и родителя наследодателя.

Если хотя бы один из всех необходимых для подтверждения родственных отношений документов не сохранился не только у наследников, но и в архиве загса, и это обстоятельство подтверждается соответствующей справкой, наследник для получения свидетельства о праве на наследство по закону должен представить нотариусу решение суда об установлении факта родственных отношений между наследником и наследодателем. Однако решения суда не потребуется, если остальные наследники, по закону представившие доказательства отношений, являющихся основанием для призвания к наследованию, выразят в письменной форме согласие включить такого наследника в свидетельство о праве на наследство.

Наследники восьмой очереди – нетрудоспособные иждивенцы наследодателя, не менее года до смерти наследодателя находившиеся на его иждивении и проживавшие совместно с ним, для получения свидетельства о праве на наследство по закону должны представить нотариусу соответствующее решение суда, вступившее в законную силу, подтверждающее указанные обстоятельства. Если такие лица были зарегистрированы совместно с наследодателем по одному адресу, факт их совместного проживания не менее года до смерти наследодателя подтверждается справкой жилищных органов (органов милиции), а факт нахождения на иждивении наследодателя не менее года до его смерти – решением суда, вступившим в законную силу.

Если нотариус по поступившему откуда-либо сообщению завел наследственное дело, а никого из вышеперечисленных наследников нет, либо никто из наследников не имеет права наследовать или все наследники отстранены от наследования, 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, свидетельство о праве на наследство по закону выдается Российской Федерацией. Интересы государства при оформлении его права наследования

представляют налоговые органы, представители которых и получают у нотариусов свидетельства о праве на наследство по закону на принадлежавшее умершему какое-либо имущество.

По общему правилу наследники каждой последующей очереди призываются к наследованию, если нет наследников предшествующих очередей, т.е. если наследники предшествующих очередей отсутствуют, либо никто из них не имеет права наследовать, либо все они отстранены от наследования, либо лишены наследства завещанием наследодателя, либо никто из них не принял наследства, либо все они отказались от наследства (ч. 2 п. 1 ст. 1141 ГК).

Так, наследники второй очереди призываются к наследованию, если нет наследников первой очереди, наследники третьей очереди – если нет наследник о в первой и второй очереди и т.п. Но если хотя бы один наследник предшествующей очереди принимает наследство (а остальные, например, еще три наследника этой очереди, на наследство не претендуют), то наследник, принявший наследство, один наследует все наследственное имущество. А если все четыре наследника предшествующей очереди, например, на наследство не претендуют, то к наследованию призываются наследники последующей очереди.

Особый порядок призвания к наследованию установлен для иждивенцев наследодателя. Так, по правилу, закрепленному в п. 1 ст. 1148 ГК, граждане, по родству относящиеся к наследникам по закону и нетрудоспособные ко дню 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 они находились на его иждивении, независимо от того, проживали они совместно с наследодателем или нет.

По правилу, закрепленному в п. 2 ст. 1148 ГК, нетрудоспособные иждивенцы наследодателя, которые не входят в круг наследников по закону по родству, но которые ко дню открытия наследства являлись нетрудоспособными и не менее года до наследодателя находились на его иждивении и проживали совместно с ним, наследуют в месте и наравне с наследниками той очереди, которая призывается к наследованию. Полностью же наследовать имущество наследодателя такие нетрудоспособные иждивенцы вправе лишь в качестве наследников восьмой очереди.

подавая нотариусу заявление о выдаче свидетельства о праве на наследство, наследник по закону обязан указать в нем всех известных ему других наследников по закону. Нотариус в свою очередь обязан известить всех наследников, данные о которых имеются в наследственном деле, и предложить им подать в наследственное дело то или иное в зависимости от их намерений заявление. Если же наследник не указывает в своем заявлении данных о других наследниках, то отвечать за последствия будет он сам.

О лицах, которые имеют право наследовать имущество наследодателя, нотариус практически может узнать только из заявлений самих же наследников. Поэтому нотариусы принимают от наследников по закону

первой очереди заявления, в которых обязательно есть такие слова: «Других наследников, предусмотренных ст. 1142, 1148 ГК РФ, не имеется». В заявлениях наследников последующих очередей, помимо названных статей, указываются и другие. Так:

– наследники второй очереди в своем заявлении подтверждают, что у наследодателя, кроме указанных в их заявлении, нет других наследников, предусмотренных ст. 1142, 1143 и 1148 ГК;

наследники третьей очереди – что нет других наследников, предусмотренных ст. 1142-1144 и 1148 ГК;

наследники четвертой, пятой, шестой, седьмой и восьмой очередей – что нет других наследников, предусмотренных ст. 1142–1145 и 1148 ГК.

После выдачи свидетельства нотариус обязан незамедлительно, но не позднее окончания рабочего дня представить в электронной форме заявление о государственной регистрации прав и прилагаемые к нему документы орган регистрации прав (часть третья введена Федеральным законом от 03.08.2018 N 338-ФЗ).

В случае возникшей по причинам, за которые нотариус не отвечает, невозможности представить заявление о государственной регистрации прав и прилагаемые к нему документы в орган регистрации прав в электронной форме нотариус обязан представить их в орган регистрации прав в форме документов на бумажном носителе не позднее двух рабочих дней со дня выдачи свидетельства (часть четвертая введена Федеральным законом от 03.08.2018 N 338-ФЗ).

Свидетельство о праве на наследство по закону при обращении для получения его двух и более наследников одной очереди выдается всегда на доли указанного в нем наследственного имущества. По правилу, закрепленному в ч. 2 ст. 1141 ГК, наследники одной очереди наследуют в равных долях, за исключением наследников, наследующих по праву представления. Наследники по праву представления независимо от их числа наследуют также в равных долях, но лишь долю своего умершего родителя. Например, с заявлением о выдаче свидетельства о праве на наследство по закону к нотариусу обратились теть наследодателя и две его двоюродные сестры, мать которых (другая теть наследодателя) умерла раньше его. В свидетельстве о праве на наследство по закону доли будут определены так: теть получит $\frac{1}{2}$ доли и каждая двоюродная сестра – по $\frac{1}{4}$ доли наследственного имущества.

Обязательная доля в наследственном имуществе определяется следующим образом.

Во-первых, нотариус устанавливает по представленным ему документам, являлся ли наследник, претендующий на обязательную долю в наследственном имуществе, нетрудоспособным на день открытия наследства (или несовершеннолетним, если это сын или дочь).

Во-вторых, нотариус должен выяснить, сколько наследников по закону осталось у наследодателя. Для этого наследнику, претендующему на обязательную долю, разъясняется необходимость указания в его заявлении о

выдаче свидетельства о праве на наследство по закону всех существующих наследников первой очереди и нетрудоспособных иждивенцев наследодателя, подлежащих призванию к наследованию. В зависимости от числа этих наследников нотариус определяет долю по закону, на которую имел бы право каждый наследник первой очереди, если бы наследодатель не оставил завещания.

В-третьих, в зависимости от того, когда было удостоверено завещание наследодателя, нотариус определяет размер обязательной доли. Если завещание совершено после введения в действие ч. 3 ГК, обязательная доля составляет $\frac{1}{2}$ от доли этого наследника по закону.

В случаях, когда наследники по завещанию возражают против выдачи свидетельства о праве на наследство по закону наследнику, имеющему право на обязательную долю в наследстве, ссылаясь на то, что он получил эту долю за счет другого имущества, которое не оформляется по наследственному делу (например, забрал произведения искусства, находившиеся в доме наследодателя), нотариус должен разъяснить наследникам по завещанию их право в судебном порядке защитить свои интересы. По нормам, содержащимся в п. 2,3,4 ст. 1149 ГК, суд может признать право на завещанное имущество только за наследниками по завещанию, а право на обязательную долю в наследстве удовлетворить из оставшейся не завещанной части наследственного имущества, либо уменьшить размер обязательной доли, либо вообще отказать в при- суждении обязательной доли.

Место и порядок выдачи свидетельства о праве на наследство по завещанию. Условия выдачи свидетельства о праве на наследство по завещанию предусмотрены в ст. 73 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате. По правилам, закрепленным в этой статье, при выдаче свидетельств нотариус истребует от наследников:

- свидетельство о смерти наследодателя;
- завещание;
- справку жилищно-эксплуатационной организации или органов внутренних дел о постоянной регистрации наследодателя по месту жительства на день его смерти;

правоустанавливающие документы, а также различные справки, по которым устанавливаются состав и место нахождения наследственного имущества.

Факт принятия наследства наследником по завещанию в предусмотренный законом срок подтверждается соответствующим заявлением, поданным нотариусу по месту открытия наследства. Факт принятия наследства подтверждается и заявлением о выдаче свидетельства о праве на наследство, если это заявление было подано в срок, установленный для принятия наследства. В случае, когда заявление направляется нотариусу по месту открытия наследства почтой, временем принятия наследства считается день, когда это заявление было сдано на почту, а если подпись

наследника на заявлении была засвидетельствована нотариусом или другим уполномоченным лицом, - день, когда подпись была засвидетельствована.

В случае, если заявление о выдаче свидетельства о праве на наследство подается нотариусу по истечении срока для принятия наследства, то наследники должны представить нотариусу дополнительные документы, подтверждающие фактическое принятие наследства в установленный законом срок.

Если наследник по завещанию подал нотариусу только заявление о принятии наследства, то для получения свидетельства о праве на наследство он должен подать еще и заявление о выдаче свидетельства, указав в нем, на какое именно имущество, принадлежавшее наследодателю и завещанное ему, он просит такое свидетельство выдать. Однако на практике наследники чаще всего подают всего одно заявление – о выдаче свидетельства о праве на наследство.

Принимая заявление от наследника по завещанию, нотариус обязан выяснить у него, остались ли у наследодателя такие наследники по закону, которые в соответствии со ст. 1149 ГК имеют право на обязательную долю в наследстве. Если такие наследники есть, то наследник по завещанию обязан указать их в своем заявлении. Нотариус же обязан известить таких наследников об открывшемся наследстве и об их праве на обязательную долю в наследстве. Если же наследники, имеющие право на обязательную долю, будут претендовать на наследство, то они вправе получить на эту долю свидетельство о праве на наследство по закону, а на оставшуюся долю будет выдано свидетельство о праве на наследство по завещанию.

При подаче заявления о выдаче свидетельства о праве на наследство наследник должен предъявить нотариусу подлинное завещание, в соответствии с которым он призывается к наследованию. Если наследник ссылается на завещание, совершенное в его пользу, но представить его не может, так как у него этого завещания нет, нотариус обязан разъяснить наследнику, куда ему следует обратиться для розыска завещания и получения его дубликата.

В наследственное дело, нотариально удостоверенное завещание принимается после совершения на нем отметки о том, что оно неотменено на день открытия наследства. Эту отметку (запись) вправе сделать только тот нотариус, в чьем ведении находится архив, в котором хранится оставленный при нотариальном удостоверении экземпляр завещания.

Если завещание удостоверено нотариусом, который будет выдавать свидетельство о праве на наследство, то нотариус после проверки делает соответствующую отметку на приобщаемом к материалам наследственного дела экземпляре завещания и скрепляет ее своей подписью. Если завещание удостоверено иным нотариусом, то наследник должен обратиться к этому нотариусу, имея при себе свидетельство о смерти наследодателя. В случае, когда завещание было удостоверено кем-либо из должностных лиц, перечисленных в ст. 1127 ГК, отметку о том, что это завещание не отменено на день смерти завещателя, должен сделать нотариус по месту жительства

завещателя, которому через органы юстиции передали на хранение один экземпляр завещания после его удостоверения. Сделанную в таких случаях отметку о том, что завещание не отменено на день смерти завещателя, нотариус скрепляет не только своей подписью, но и печатью.

Наследники, претендующие на наследство на основании закрытого завещания, должны представить в наследственное дело удостоверенную нотариусом, которому завещатель передал свое закрытое завещание, копию протокола вскрытия после смерти завещателя конверта с завещанием и оглашения его. При этом протокол, с которого сделана копия, должен содержать полный текст завещания. Содержание протокола вскрытия и оглашения закрытого завещания должно соответствовать всем требованиям п. 4 ст. 1126 ГК.

Призываемые к наследованию наследники по завещанию, совершенному в чрезвычайных обстоятельствах, помимо самого завещания, должны представить нотариусу и вступившее в законную силу решение суда об установлении факта совершения завещания в чрезвычайных обстоятельствах.

При наследовании по завещанию наследственным фондом нотариус обязан выдать фонду свидетельство о праве на наследство в срок, указанный в решении об учреждении наследственного фонда, но не позднее срока, предусмотренного ст. 1154 ГК РФ. В случае неисполнения нотариусом указанных обязанностей наследственный фонд вправе обжаловать бездействие нотариуса.

Вместе с тем, в случае отсутствия в наследственном деле доказательств, подтверждающих факт смерти наследодателя, время и место открытия наследства, состав и место нахождения наследственного имущества (ст. 73 Основ), при наличии информации, которая в силу закона обязывает нотариуса отложить или приостановить совершение нотариального действия (например, наличие дела о банкротстве наследодателя, судебного спора о праве и т.д.), выдача свидетельства о праве на наследство по завещанию должна быть отложена или приостановлена в соответствии со ст. 41 Основ.

Для получения свидетельства о праве на наследство наследники могут предъявить нотариусу и дубликат завещания. Дубликат завещания принимается в наследственное дело только при наличии на нем отметки, что завещание не отменено на день смерти завещателя. При этом такая отметка на дубликате завещания, выданном при жизни завещателя ему самому, должна быть сделана после смерти завещателя с соблюдением всех вышеизложенных правил. На дубликате завещания, выдаваемом наследнику после смерти завещателя, такую отметку, по нашему мнению, должен сделать нотариус непосредственно при выдаче дубликата, т.е. сразу же, когда он выдает дубликат, а не ждать, когда такую отметку потребует сделать нотариус, который будет выдавать свидетельство о праве на наследство.

Наличие на завещании отметки о том, что оно не отменено, еще не гарантирует получения свидетельства о праве на наследство именно по этому

завещанию. Ведь принцип свободы завещания, закрепленный в ст. 1119 ГК, освобождает завещателя от обязанности сообщать кому-либо об изменении или отмене завещания. Запись же о том, что завещание не было отменено, совершается нотариусом на основании данных, имеющих только в его архиве (в т.ч. переданном ему на хранение архиве нотариуса, занимавшегося частной практикой и сложившего полномочия, или архиве бывшей государственной нотариальной конторы, переставшей существовать). Но завещатель, совершив свое завещание у одного нотариуса, мог через какое-то время совершить новое завещание, обратившись для его удостоверения уже к другому нотариусу. Поэтому не исключена ситуация, когда нотариусу по месту открытия наследства в срок, установленный для принятия наследства, будут предъявлены несколько завещаний в пользу разных наследников, и на каждом из этих завещаний будет отметка о том, что оно не отменено на день смерти.

В таком случае нотариус при выдаче свидетельства о праве на наследство по завещанию применяет норму ч. 2 п. 2 ст. 1130 ГК, согласно которой 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.

После сопоставления всех предъявленных в наследственное дело завещаний, руководствуясь правилом, закрепленным в ч. 2 п. 2 ст. 1130 ГК, нотариус выдает свидетельство о праве на наследство тому наследнику, в пользу которого совершено последнее завещание. Если какие-то завещательные распоряжения в предыдущих завещаниях не отменены новыми завещаниями, нотариус выдает свидетельства о праве на наследство и тем наследникам, завещательные распоряжения в пользу которых остались неотмененными на день открытия наследства.

С 1 марта 2001 г. вклады граждан, а также денежные средства, находящиеся на любых других счетах граждан в банках, по которым имеются завещательные распоряжения, составленные в письменной форме в самом банке, где находится счет, удостоверенные служащим банка (далее – вклады с завещательными распоряжениями), стали выдаваться лицам, в пользу которых составлены эти завещательные распоряжения, только на основании свидетельств о праве на наследство.

На вклад с завещательным распоряжением выдается свидетельство о праве на наследство по завещанию. Свидетельство выдается с соблюдением всех изложенных выше правил. Для выдачи свидетельства нотариус должен запросить из соответствующего банка следующие сведения:

- кому завещан вклад умершего вкладчика;
- когда было составлено им завещательное распоряжение;
- фамилию, имя, отчество служащего банка, удостоверившего завещательное распоряжение, его должность;

– подтверждение банка полномочий служащего, удостоверившего завещательное распоряжение, принимать к исполнению распоряжения клиента в отношении средств на его счете.

Свидетельство о праве на наследство по завещанию на вклад с завещательным распоряжением выдается после получения из банка всех указанных сведений, но не ранее шести месяцев со дня смерти вкладчика, на вклад с завещательным распоряжением может быть выдано и свидетельство о праве на наследство по закону наследнику, имеющему право на обязательную долю в наследстве.

По желанию наследника в свидетельстве о праве на наследство по завещанию могут, быть указаны, родственные отношения его и наследодателя, но для этого наследник должен представить нотариусу документы, подтверждающие эти родственные отношения. Такие документы необходимо представлять и в случае, когда родственные отношения наследодателя и его наследника по завещанию указаны самим завещателем в его завещании. Например, ссылка в завещании на то, что имущество завещано сыну, не освобождает такого наследника от обязанности представить нотариусу, помимо завещания и свидетельство о его рождении, если сын пожелает, чтобы в свидетельстве о праве на наследство по завещанию было указано, что наследником является сын. Эта необходимость вызвана следующим обстоятельством: при удостоверении завещания от завещателя не требуется представлять документов, подтверждающих указанные им в завещании родственные отношения с лицом, в пользу которого совершается завещание. Однако от степени родства (а также и иных обстоятельств) зависит, будут ли наследники оплачивать государственную пошлину (тариф) за выдачу им свидетельства о праве на наследство или нет, а если будут, то в каком размере.

В случаях, когда имущество наследодателя завещано нескольким наследникам без указания их долей и без указания того, какие входящие в состав наследства вещи или права кому из наследников предназначаются, по правилу п. 1 ст. 1122 ГК считается, что имущество завещано наследникам в равных долях.

Если один из наследников, которым всем вместе завещано какое-либо конкретное имущество, например квартира, не примет наследства или откажется от наследства, не указав при этом, что отказывается в пользу другого наследника, не будет иметь права наследовать или будет отстранен от наследования как недостойный наследник, часть наследства, которая причиталась бы такому наследнику по завещанию, переходит к наследникам по закону, призванным к наследованию. По-иному наследуется доля наследника по завещанию, отказавшегося от наследства без указания, в чью пользу из других наследников по завещанию он отказывается, или отпавшего по другим основаниям в случае, когда наследодатель завещал все принадлежавшее ему имущество назначенным им наследникам. В таком случае доля отказавшегося или отпавшего наследника переходит к

остальным наследникам по этому завещанию и распределяется между ними пропорционально их наследственным долям.

Однако если в завещании наследнику, отказавшемуся от наследства или отпавшему по иным основаниям, подназначен другой наследник, то его доля переходит к наследнику, подназначенному самим завещателем.

При отказе от наследства в пользу одного или нескольких лиц из числа наследников по завещанию доля наследника по завещанию переходит к этому лицу (нескольким лицам), и в свидетельстве о праве на наследство доли всех наследников будут разные.

К свидетельству о праве на наследство по завещанию по просьбе наследника может быть приобщена нотариально засвидетельствованная копия завещания (или его дубликата, если свидетельство; выдано на основании дубликата). Подлинное завещание (или дубликат завещания) остается в материалах наследственного дела. Экземпляр свидетельства о праве на наследство по завещанию, выданного наследнику, также остается в наследственном деле.

После выдачи свидетельства о праве на наследство нотариус обязан:

– сообщить о выдаче свидетельства о праве на наследство на имя наследника, признанного судом недееспособным, органам опеки и попечительства по месту жительства наследника, для охраны его имущ – незамедлительно представить заявление о государственной регистрации прав и прилагаемые к нему документы в орган регистрации прав (ст. 72, 73 Основ);

– сообщить в налоговые органы сведения о выдаче свидетельств о праве на наследство в отношении наследуемого недвижимого имущества и наследуемого транспортного средства не позднее пяти дней со дня их выдачи (п. 6 ст. 85 Налогового кодекса Российской Федерации, Письмо Федеральной налоговой службы России от 12.11.2014 N СА-4-14/23364 «О наследуемых объектах в рамках представления сведений согласно п. 6 ст. 85 Налогового кодекса Российской Федерации»), по форме, утвержденной Приказом ФНС России от 17.09.2007 N ММ-3-09/536@ «Об утверждении форм сведений, предусмотренных ст. 85 Налогового кодекса Российской Федерации».

Передача нотариусом сведений о выдаче свидетельств о праве на наследство в налоговый орган осуществляется в электронной форме средствами ЕИС, а если направление либо принятие таких сведений в электронной форме невозможны по независящим от нотариуса обстоятельствам, - на бумажном носителе по установленной форме.

4.Охранительные нотариальные действия.

Закон не связывает с совершением или не совершением охранительных нотариальных действий каких-либо прямых последствий, например признание сделки недействительной, если в необходимых случаях она нотариально не оформлена. В этих нотариальных действиях отсутствует императивный (обязательный) элемент.

Однако такие нотариальные действия могут иметь важное юридическое значение в будущем при наличии определенных обстоятельств.

По общему правилу, после смерти гражданина (наследодателя) его имущество переходит к наследникам.

Между днем смерти наследодателя и днем, когда будет установлено, кто именно стал наследником, проходит некоторое время, поэтому и возникает необходимость в охране наследственного имущества.

Необходимость в таких мерах возникает для устранения возможности утраты, порчи, расхищения имущества, принадлежащего умершему, например, если наследники не проживали совместно с наследодателем. Встречаются иные случаи, когда некоторые наследники проживали совместно с умершим, а другие – отдельно.

Вместе с тем меры к охране наследства могут и не приниматься, если, допустим, наследники умершего совместно с ним проживали и никто из них не заявляет о необходимости принятия этих мер.

Меры по охране наследства и управлению им могут осуществляться тремя категориями субъектов. Прежде всего, это душеприказчик – исполнитель завещания (ст. 1134–1136 ГК РФ) и нотариус.

Однако последний имеет гораздо больше полномочий, чем душеприказчик. Помимо душеприказчика и нотариуса, меры по охране наследства и управлению им могут применяться должностными лицами органов местного самоуправления или консульских учреждений Российской Федерации – в случаях, когда указанным должностным лицам закон предоставляет право совершения нотариальных действий (например, если имущество находится за границей).

Нотариус принимает меры к охране наследственного имущества по месту открытия наследства по заявлению граждан, юридических лиц (одного или нескольких наследников, исполнителя завещания, органа местного самоуправления, органа опеки и попечительства либо по своей инициативе, когда это необходимо в интересах наследников, отказополучателей, кредиторов или государства в сроки, обеспечивающие его сохранность, как правило, не позднее трех рабочих дней с даты поступления сообщения о наследственном имуществе или поручения о принятии мер к его охране (ст. 1171 Гражданского кодекса РФ, ст. 64 Основ Законодательства о нотариате). Подать заявление нотариусу о необходимости охраны наследства и управления им могут и другие лица, действующие в интересах сохранения наследственного имущества, например опекуны либо попечители несовершеннолетних наследников; кредиторы наследодателя; нотариус по месту нахождения части имущества наследодателя.

В заявлении должно быть указано, где и по какому адресу открылось наследство, где находится имущество с указанием адресов, счетов в банках и т.д. и просьбы принять меры нотариусом к охране данного имущества.

В случаях, когда назначен исполнитель завещания (ст. 1134 ГК РФ), нотариус принимает меры по охране по согласованию с ним.

Принимаемые нотариусом меры хранения заключаются:

- в составлении описи наследственного имущества и его оценке;
- в передаче на хранение имущества, например в сдаче некоторых видов имущества (денег, ценных бумаг) в учреждения Сбербанка или иные органы;

- в назначении хранителя имущества или опекуна над имуществом, если оно нуждается в управлении, а также в случае предъявления иска кредиторами наследодателя;

- в извещении об открывшемся наследстве тех наследников, место жительства или работы которых ему известно (ст. 61 ОЗоН);

- в наблюдении за выполнением своих обязанностей хранителем имущества или опекуном;

- в даче распоряжения о выдаче имущества наследникам. Кроме того, нотариус выдает распоряжения о выдаче из наследственного имущества расходов по похоронам и за хранение наследственного имущества.

Для принятия мер к охране наследственного имущества нотариусу должны быть представлены:

- паспорт лица;

- заявление о принятии мер к охране наследственного имущества (может быть подано как устно, так и письменно — устная заявка регистрируется в книге учета заявлений о принятии мер охраны наследственного имущества);

- документ, подтверждающий факт смерти наследодателя (свидетельство о смерти (подлинники незаверенная копия свидетельства));

- документы, подтверждающие основания наследования, например родственные отношения;

- справка с места постоянного жительства умершего на момент смерти.

После получения заявления о принятии мер к охране наследственного имущества нотариус устанавливает место открытия наследства, наличие наследственного имущества, его состав и местонахождение. Нотариус должен известить об открывшемся наследстве и о принятии мер к охране наследственного имущества наследников, место нахождения которых ему известно. Меры к охране наследственного имущества могут быть приняты только при предъявлении свидетельства о смерти или при наличии достоверных сведений о смерти наследодателя. Заявителю необходимо сообщить нотариусу, были ли приняты кем-либо предварительные меры к охране наследственно-то имущества, имеются ли наследники.

Согласно ст. 66 ОЗоН для охраны наследственного имущества, нотариус производит опись этого имущества и передает его на хранение наследникам или другим лицам.

Охрана наследственного имущества начинается с его описи. Нотариус совершает опись с участием заинтересованных лиц (наследников, отказополучателей, кредиторов и др.), пожелавших принять участие в описи, а при наличии предположения, что право на наследство приобретает государство, — представителя ИМНС и не менее двух понятых. Участие заинтересованных лиц при описи обеспечивается путем сообщения о

времени совершения данного нотариального действия при подаче заявлений о принятии мер к охране наследственного имущества или путем посылки повесток за заинтересованным лицам, если они известны нотариусу.

Понятые:

- выступают как свидетели совершения описи и лица, устанавливающие соответствие акта описи действительному положению дел;
- приглашаются нотариусом по месту нахождения наследственного имущества;

обычно участвуют в качестве двух человек.

В акте описи указываются:

- Ф.И.О. нотариуса, производящего опись; дата и номер приказа органа юстиции о назначении его на должность; нотариальный округ или наименование государственной нотариальной конторы; дата поступления сообщения об охране наследственного имущества или поручения о принятии мер к охране наследственного имущества, дата производства описи, сведения о лицах, участвующих в описи;

- Ф.И.О. и последнее место жительства наследодателя; время его смерти и место нахождения описываемого имущества; было ли опечатано помещение до явки нотариуса и кем, не нарушены ли пломба или печать; подробная характеристика каждого из предметов описываемого наследственного имущества.

В акт описи включается все имущество, в т.ч. личные вещи наследодателя.

Если при производстве описи нотариусу поступают заявления от лиц о принадлежности каких-либо вещей из числа описываемых и эти заявления сопровождаются представлением документальных доказательств, не вызывающих никаких сомнений, то соответствующие вещи могут в опись не включаться. Однако сам факт нахождения таких вещей в описываемом помещении должен быть занесен в акт описи. В дальнейшем это обстоятельство может иметь существенное значение. Если документально не подтверждена принадлежность вещей заявителю, то они должны быть включены в акт описи. Также при этом записывается заявление заявителя и разъясняется судебный порядок исключения этого имущества из описи.

На каждой странице акта описи подводится итог количества описанных вещей (предметов), по окончании описи – общий итог количества вещей (предметов).

Главное при составлении акта описи заключается в тщательной и подробной характеристике в отдельности каждой вещи (предмета). Так, в акте описи дается наименование (описание) предметов, составляющих наследственное имущество (вес, метраж, цвет, год выпуска и т.д.), и оценка каждого предмета.

Каждый предмет должен быть оценен в отдельности с учетом износа. В случае разногласий в оценке имущества за счет наследников приглашается специалист-оценщик, если наследников нет – за счет наследственного имущества.

Акт описи составляется не менее, чем в трех экземплярах. Все экземпляры подписываются нотариусом, заинтересованными лицами (если они принимали участие в описи) и понятыми.

Составленный акт подписывается нотариусом, присутствовавшими понятыми и заинтересованными лицами. Если для оценки имущества привлекается специалист, он также подписывает акт. Экземпляр акта описи хранится в наследственном деле, второй экземпляр выдается хранителю имущества под расписку, третий вкладывается в наследственное дело и выдается наследникам в месте со свидетельством о праве на наследство.

В случае, когда производство описи прерывается или продолжается несколько дней, нотариус должен каждый раз опечатывать помещение, в акте делать отметку о причинах, дате и времени прекращения описи и дате, времени ее возобновления, состоянии пломб и печатей при последующем вскрытии помещения.

Если принять меры к охране наследственного имущества не представляется возможным (наследники и другие лица возражают против описи, не предъявляют имущество), нотариус составляет об этом акт и уведомляет заинтересованных лиц, в необходимых случаях – орган государственной власти (местного самоуправления). Например, когда с просьбой принять меры к охране наследственного имущества обращаются наследники, которые совместно с наследодателем не проживали, а наследники, проживавшие совместно с наследодателем, возражают против принятия мер охраны, нотариус не вправе требовать предъявления имущества к описи. Он должен составить акт об отказе предъявить имущество и разъяснить заявителю судебный порядок истребования наследственного имущества.

Наследственное имущество после описи нотариус передает на ответственное хранение присутствующему наследнику, а при его отсутствии в месте нахождения имущества – другому лицу. Если в завещании назначен исполнитель завещания, хранение указанного имущества обеспечивается им самостоятельно либо посредством заключения договора хранения с кем-либо из наследников или другим лицом по усмотрению исполнителя завещания.

О назначении хранителя имущества нотариус выносит постановление. В постановлении указывается, по каким мотивам необходимо назначение хранителя, и указывается, кто назначен хранителем, который предупреждается об ответственности за сохранность имущества. Если в составе наследства имеется имущество, требующее не только охраны, но и управления (предприятие, доля в уставном капитале), нотариус в соответствии со ст. 1026 ГК РФ в качестве учредителя доверительного управления заключает договор доверительного управления этим имуществом (если наследование по завещанию – права учредителя доверительного управления принадлежат исполнителю завещания).

В местности, где нет нотариуса, соответствующий орган исполнительной власти назначает в указанных случаях над наследственным имуществом опекуна.

О принятии имущества и о сделанном предупреждении от указанных лиц берется расписка. В расписке указываются Ф. И. О., паспортные данные хранителя, она может быть изложена на акте описи наследуемого имущества, по которому последнее сдается на хранение.

Лицо, принявшее на сохранение наследственное имущество, имеет право на вознаграждение, если оно не является наследником (т.к. само заинтересовано в сохранности имущества). Размер вознаграждения устанавливается по соглашению нотариуса с хранителем, но не может превышать установленного законом процента от стоимости переданного на хранение имущества.

В настоящее время согласно постановлению Правительства РФ от 27 мая 2002г. №350 «Об утверждении предельного размера вознаграждения по договору хранения наследственного имущества и договору доверительного управления наследственным имуществом» предельный размер такого вознаграждения не может превышать 3 % оценочной стоимости наследственного имущества, определяемой в соответствии с п. 1 ст. 1172 ГК РФ.

Соглашение между нотариусом и хранителем имущества относительно размера вознаграждения оформляется в письменном виде. Это может быть письменное соглашение не только в виде договора, но и в виде заявления хранителя с резолюцией нотариуса о размере вознаграждения за хранение.

Специальные меры сохранения установлены для отдельных объектов наследственного имущества:

- наличные деньги подлежат передаче в депозит нотариусу;
- валютные ценности (золото, серебро, платина и металлы платиновой группы в монете, слитках и сыром виде, иностранная валюта), платежные документы (векселя, чеки и т.д.) в иностранной валюте, иностранные фондовые ценности (акции, облигации и т.д.), изделия из драгоценных металлов, драгоценных камней и жемчуг, необработанные драгоценные камни и жемчуг подлежат передаче банку по договору хранения до передачи наследникам; до передачи валютные ценности регистрируются нотариусом в книге учета ценностей;

- о наличии в составе наследуемого имущества оружия, боеприпасов и взрывчатых веществ уведомляются органы внутренних дел, оружие, боеприпасы и взрывчатые вещества, сдаются (кроме охотничьего) по особой (отдельной) описи органам внутренних дел (оружие, которым был награжден умерший, может быть передано наследнику только с соответствующего разрешения органов РОВД);

- литературные труды, рукописи и письма, имеющие историческое или научное значение, по отдельной описи сдаются на ответственное хранение наследникам или соответствующим органам государственной власти или местного самоуправления. Ценность рукописей нотариусом не определяется.

Охрана наследственного имущества продолжается до принятия наследства наследниками, а если оно ими не принято—до истечения срока на принятие наследства (шести месяцев со дня открытия наследства). Охрана

наследства свыше указанного срока может быть только в случаях, указанных в законе (например, наследственная трансмиссия) и может продолжаться еще в течение трех месяцев.

О прекращении охраны наследственного имущества нотариус предварительно уведомляет наследников, а если их нет – соответствующий финансовый орган.

Если охрана прекращается в связи с принятием наследства наследниками, то нотариус проверяет по документам основание наследования и разъясняет право на получение свидетельства о праве на наследство.

Необходимо отметить, что в целях охраны наследственного имущества нотариус обладает также следующими дополнительными полномочиями.

Во-первых, нотариус имеет право направлять запросы в банки и иные кредитные организации, другие юридические лица в целях выявления состава наследства. Получившие запрос нотариуса организации обязаны сообщить все имеющиеся у них сведения об имуществе, которое принадлежало наследодателю. Соответственно, если у душеприказчика или наследников есть информация о том, что у определенных лиц может оказаться наследственное имущество, они должны обратиться к нотариусу с просьбой направить указанные запросы. Получив информацию об имуществе наследодателя, нотариус обязан сохранять ее в тайне. Однако исполнитель завещания и наследники имеют право получить эту информацию, т.е. режим тайны носит ограниченный характер.

Во-вторых, если часть имущества наследодателя находится в другом месте, нотариус по месту открытия наследства в порядке ст. 16 ОЗоН («нотариусы обязаны оказывать содействие») дает поручение нотариусу, а если в этом населенном пункте нет нотариуса, то должностному лицу соответствующего органа исполнительной власти, по месту нахождения имущества о принятии мер к его охране (ст. 65 ОЗоН). Нотариус или должностное лицо соответствующего органа исполнительной власти, принявшие меры к охране наследственного имущества, сообщают нотариальной конторе по месту открытия наследства о принятии указанных мер.

Данное поручение можно рассматривать как обязанность, возложенную нотариусом на другое должностное лицо. Однако должностному лицу, которое будет исполнять это поручение, вместе с таким приказом (распоряжением) должны быть представлены необходимые сведения, документы и произведена оплата за совершение такого нотариального действия. Поручение должно быть исполнено в срок, исключающий возможность утраты наследственного имущества.

Если наследственное имущество находится в разных местах, наследники или душеприказчик могут обратиться к нотариусу с просьбой направить названные поручения, если нотариус не сделал этого по собственной инициативе.

В-третьих, согласно ст. 1174 ГК РФ, ст. 69 Основ нотариус по месту открытия наследства до принятия наследства наследниками, а если оно не

принято, то до выдачи государству свидетельства о праве на наследство дает распоряжение об оплате за счет наследственного имущества следующих расходов:

– на уход за наследодателем во время его болезни, а также на его похороны и на обустройство места захоронения;

– на охрану наследственного имущества и на управление им, а так же на публикацию сообщения о вызове наследников.

Об этом нотариус выдает постановление об оплате расходов, обязательное для лиц, у которых находится наследственное имущество на хранении или в управлении. В подтверждение расходов должны быть представлены бесспорные письменные доказательства произвел денных затрат (счета магазинов, справки лечебных учреждений, вступившие в законную силу решения суда). Свидетельские показания при этом не могут быть использованы в качестве доказательства. Все расходы возмещаются по письменному заявлению заинтересованного лица. За постановление о выдаче из наследственного имущества денежных сумм или вещей пошлина или тариф не взыскиваются.

Расходы компенсируются входящими в состав наследства деньгами, если наличных денег нет, то из вкладов, при отсутствии денег и денежных средств на вкладах–движимым имуществом, не подлежащим регистрации. Оплата затрат движимым имуществом, подлежащим, регистрации, и недвижимым имуществом в нотариальном порядке невозможна, т.к. постановление нотариуса о выдаче из наследственной массы такого имущества не включено законодательством в число правоустанавливающих документов.

Контрольные вопросы:

1.Общая гражданско-правовая характеристика наследования и его основные категории.

2.Порядок открытия и ведения наследственного дела.

3.Порядок, сроки принятия наследства.

4.Способы принятия наследства.

5.Отказ от наследства.

6.Понятие, виды и порядок выдачи свидетельства о праве на наследство.

7.Принятие мер к охране наследственного имущества.

Тема 7: Ответственность нотариуса. Контроль за совершением нотариальных действий

План:

1. Виды и основания ответственности нотариуса.
2. Гражданско-правовая ответственность нотариусов, занимающихся частной практикой.
3. Освобождение от полномочий нотариуса. Рассмотрение заявлений о совершенных нотариальных действиях или отказах в их совершении в судах.
4. Иные виды контроля за нотариальной деятельностью.

1. Виды и основания ответственности нотариуса.

Государство, наделив нотариусов правом самостоятельно и независимо от кого-либо осуществлять от его имени свою деятельность, предусмотрело и их ответственность за допускаемые в работе нарушения.

В зависимости от характера нарушений нотариусы могут привлекаться к различным видам ответственности. При этом нотариусы, работающие в государственных нотариальных конторах, как лица, исполняющие свои обязанности по трудовым договорам, несут ответственность по нормам трудового права. Они могут привлекаться к дисциплинарной ответственности.

В случае неумышленного причинения нотариусами, работающими в государственных нотариальных конторах, материального вреда, они обязаны возместить его в пределах, определяемых трудовым законодательством. Непосредственно же перед клиентами за поступки таких нотариусов отвечают органы юстиции, наделившие их по поручению Министерства юстиции полномочиями. В свою очередь, каждый нотариус, работающий в государственной нотариальной конторе, отвечает перед органом юстиции.

Нотариусы, занимающиеся частной практикой, могут непосредственно привлекаться к различным видам ответственности, но с соблюдением процедур, установленных законом или уставами нотариальных палат, членами которых они являются, а также принятыми на основании уставов профессиональными кодексами (кодексами профессиональной этики, положениями о дисциплинарной ответственности и т.д.).

Вред, причиненный имуществу гражданина или юридического лица в случаях, указанных в частях первой и второй статьи 17 ОЗОН, 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.

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, занимающийся частной практикой, вправе предъявить лицу, временно его замещавшему, регрессный иск в размере вреда, причиненного по вине такого лица и возмещенного за счет личного имущества нотариуса.

В действующем законодательстве есть нормы, в которых конкретно названо, за какие именно нарушения и кто может привлечь нотариуса к ответственности.

Так, в случае нарушения тайны завещания завещатель по правилу ч. 2 ст. 1123 ГК РФ вправе потребовать компенсацию морального вреда, а также воспользоваться другими способами защиты гражданских прав, предусмотренными ГК; в случае совершения нотариального действия, противоречащего законодательству Российской Федерации, нотариус несет ответственность в соответствии с правилами, закрепленными в ч. 1 и 3 ст. 17 Основ законодательства о нотариате; в случае непредставления либо несвоевременного представления в налоговый орган справок о стоимости имущества, перешедшего в собственность граждан, необходимых для исчисления налога с имущества, перешедшего в порядке наследования или дарения, нотариус по правилу, закрепленному в ч. 4 ст. 17 Основ, может быть привлечен в судебном порядке к ответственности в соответствии с законодательством РФ.

Ответственность нотариусов за нарушения налогового законодательства предусмотрена в ст. 129.1 Налогового кодекса РФ. Привлечение нотариуса к ответственности за налоговое правонарушение не освобождает его при наличии соответствующих оснований от уголовной или иной ответственности, предусмотренной законами Российской Федерации.

В отношении нотариусов, занимающихся частной практикой, по действующему законодательству установлена гражданско-правовая ответственность. Так, согласно ч. 1 ст. 17 Основ такой нотариус, умышленно разгласивший сведения о совершенном нотариальном действии или совершивший нотариальное действие, противоречащее законодательству Российской Федерации, обязан по решению суда возместить причиненный вследствие этого ущерб. Нотариуса, занимающегося частной практикой, могут обязать по решению суда возместить ущерб клиенту и в других случаях, если он не может быть возмещен в ином порядке.

Нотариусы, притом не только работающие в государственных нотариальных конторах, но и занимающиеся частной практикой, за определенные профессиональные проступки могут привлекаться к дисциплинарной ответственности.

Если нотариусы, работающие в государственных нотариальных конторах, несут дисциплинарную ответственность за проступки в порядке, установленном Трудовым кодексом РФ, то нотариусы, занимающиеся частной практикой, – в порядке, установленном Профессиональным кодексом нотариусов Российской Федерации, а также профессиональными

кодексами нотариусов, принятыми нотариальными палатами субъектов РФ в соответствии с их уставами.

В Профессиональном кодексе нотариусов Российской Федерации содержится перечень проступков нотариусов, занимающихся частной практикой, отнесенных к дисциплинарным. Среди двадцати одного проступка, названных в кодексе, есть в частности и такие, как:

- совершение нотариальных действий, противоречащих требованиям законодательства;

- занятие предпринимательской и иной деятельностью, кроме нотариальной, научной и преподавательской;

- оказание посреднических услуг при совершении нотариальных действий;

- совершение нотариальных действий вне установленных границ нотариального округа, кроме определенных законом случаев;

- свидетельствование подлинности подписи и совершение иных нотариальных действий в отсутствие соответствующих граждан или представителей юридических лиц;

- произвольное изменение размера нотариального тарифа в сторону его завышения или занижения в сравнении с размером тарифов, установленным законом или рекомендациями (решениями) нотариальной палаты;

- задержка на срок более одного месяца уплаты членских взносов в нотариальную палату без уважительных причин, а также занижение размеров уплачиваемых взносов или иных обязательных платежей;

- отсутствие без уважительных причин постоянного места совершения нотариальных действий более двух месяцев подряд или более шести месяцев в течение календарного года;

- отсутствие на рабочем месте без уважительных причин;

- грубое или неоднократное (два и более раз) нарушение правил ведения нотариального делопроизводства, установленного режима работы нотариальной конторы;

- нарушение морально-этических норм, предусмотренных профессиональным кодексом;

- исполнение нотариусом полномочий нотариуса в период исполнения их лицом, временно его замещающим.

Устанавливаются в Профессиональном кодексе нотариусов и меры профессионального воздействия.

Это:

- замечание;

- выговор;

- строгий выговор;

- подача в суд ходатайства о лишении нотариуса права нотариальной деятельности;

- порядок наложения дисциплинарных взысканий регламентируется уставом нотариальной палаты и Профессиональным кодексом нотариусов. В случае обнаружения при проверке профессиональной деятельности

нотариуса правонарушений, влекущих дисциплинарную ответственность, комиссия профессиональной чести нотариусов выносит решение, содержащее рекомендацию о применении к нотариусу мер дисциплинарного воздействия. Это решение передается на рассмотрение правления нотариальной палаты, которая после истребования от нотариуса письменных объяснений вправе наложить на него дисциплинарное взыскание.

За использование нотариусом, занимающимся частной практикой, своих полномочий вопреки задачам своей деятельности и в целях извлечения выгод и преимуществ для себя или других лиц либо за нанесение вреда другим лицам, если это деяние причинило существенный вред правам и законным интересам граждан или организаций либо охраняемым законом интересам общества или государства, действующим законодательством установлена уголовная ответственность (ст.202 УК РФ).

Однако, «как показывает судебно-следственная практика, нотариусы чаще всего преступно злоупотребляют... своими публичными полномочиями по должности». Вместе с тем по действующему законодательству нотариус, занимающийся частной практикой, не может быть привлечен к уголовной ответственности как должностное лицо. Поэтому в случаях, когда следственные органы привлекают таких нотариусов к уголовной ответственности за злоупотребления своими властными полномочиями, суды выносят в отношении их оправдательные приговоры.

2. Гражданско-правовая ответственность нотариусов, занимающихся частной практикой

Нотариус, занимающийся частной практикой, несет бремя полной гражданско-правовой ответственности при умышленном разглашении сведений о нотариальном действии, а также при совершении нотариального действия, противоречащего законодательству РФ.

Традиционно ответственность по гражданскому праву трактуется как применение к правонарушителю мер принуждения – санкций, которые имеют имущественное содержание. Правонарушитель несет ответственность за причиненный вред в форме его возмещения при наличии предусмотренных законом условий. Основы о нотариате используют термин «ущерб», который понимается в двух смыслах: широком и узком.

В широком смысле понятие «ущерб» идентично понятию «вред». В узком смысле термин «ущерб» применяется с прилагательным «реальный» и представляет собой разновидность убытков. Согласно ГК РФ под убытками понимаются расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение его имущества (реальный ущерб), а также неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода). В настоящее время нотариальная практика не дает однозначного ответа на вопрос, учитывается ли только реальный ущерб при наступлении

ответственности частного нотариуса, или он должен компенсировать также упущенную выгоду.

При возмещении ущерба необходимо учитывать нормы ГК РФ, регулирующие общие положения обязательств, возникающих вследствие причинения вреда (гл. 59 ГК РФ). В любом случае предстоит установить следующие обстоятельства: совершение нотариусом противоправного действия, наступление вреда, причинную связь между этими элементами, наличие вины в действиях нотариуса.

Основы о нотариате также устанавливают: «В других случаях ущерб возмещается нотариусом, если он не может быть возмещен в ином порядке». Указание на «другие случаи» позволяет широко толковать возможность привлечения частнопрактикующего нотариуса к гражданско-правовой ответственности.

Нотариус, занимающийся частной практикой, обязан заключить договор или договоры страхования гражданской ответственности нотариуса при осуществлении им нотариальной деятельности со страховой организацией, аккредитованной Федеральной нотариальной палатой. Основные требования к условиям договора страхования гражданской ответственности нотариуса при осуществлении им нотариальной деятельности устанавливаются настоящей статьей. Дополнительные требования к условиям договора страхования гражданской ответственности нотариуса при осуществлении им нотариальной деятельности определяются Федеральной нотариальной палатой. Нотариус не вправе выполнять свои обязанности и совершать нотариальные действия без заключения указанного договора страхования гражданской ответственности (часть первая в ред. Федерального закона от 29.12.2014 N 457-ФЗ). Объектом страхования по договору страхования гражданской ответственности являются имущественные интересы, связанные с риском ответственности нотариуса, занимающегося частной практикой, по обязательствам, возникающим вследствие причинения имущественного вреда гражданину или юридическому лицу, обратившимся за совершением нотариального действия, и (или) третьим лицам при осуществлении нотариальной деятельности.

Страховым случаем по договору страхования гражданской ответственности нотариуса является установленный вступившим в законную силу решением суда или признанный страховщиком факт причинения имущественного вреда гражданину или юридическому лицу действиями (бездействием) нотариуса, занимающегося частной практикой, в результате совершения нотариального действия, противоречащего законодательству Российской Федерации, либо неправомерного отказа в совершении нотариального действия, подтвержденного постановлением нотариуса, а также разглашения сведений о совершенном нотариальном действии.

Договор страхования гражданской ответственности нотариуса заключается на срок не менее чем один год с условием возмещения имущественного вреда, причиненного в период действия данного договора, в течение срока исковой давности, установленного законодательством

Российской Федерации для договоров имущественного страхования. Договор также может предусматривать более продолжительные сроки и иные не противоречащие закону условия возмещения такого вреда. Договор вступает в силу с момента уплаты страхователем первого страхового взноса, если законодательством Российской Федерации не предусмотрено иное. Страховые тарифы по договору страхования гражданской ответственности нотариуса определяются страховщиком с учетом обстоятельств, влияющих на степень риска возникновения ответственности нотариуса, в том числе опыта работы нотариуса по совершению нотариальных действий и случаев возникновения обязанности нотариуса по возмещению имущественного вреда, причиненного третьим лицам.

Иные условия страхования гражданской ответственности нотариуса определяются по соглашению сторон в соответствии с законодательством Российской Федерации и правилами страхования, утвержденными страховщиком или объединением страховщиков. Страховое возмещение осуществляется в размере реально понесенного ущерба, но в пределах страховой суммы.

Нотариальная палата субъекта Российской Федерации в целях обеспечения имущественной ответственности нотариусов - членов нотариальной палаты заключает договор страхования ответственности нотариусов – членов нотариальной палаты субъекта Российской Федерации (далее – договор страхования ответственности нотариусов - членов нотариальной палаты) на страховую сумму, определяемую из расчета не менее чем 500 000 рублей на каждого нотариуса - члена нотариальной палаты (в ред. Федерального закона от 06.12.2011 N 405-ФЗ).

3. Освобождение от полномочий нотариуса. Рассмотрение заявлений о совершенных нотариальных действиях или отказах в их совершении в судах

Для нотариусов в зависимости от того, работают ли они в государственных нотариальных конторах или занимаются частной практикой, установлен различный порядок прекращения их полномочий.

По правилу ч. 4 ст. 12 Основ законодательства о нотариате полномочия нотариуса, работающего в государственной нотариальной конторе, прекращаются путем его увольнения с работы. Увольнение такого нотариуса производится в соответствии с законодательством Российской Федерации и республик в составе Российской Федерации о труде.

Нотариус, работающий в государственной нотариальной конторе, в случае его осуждения за совершение преступления, связанного с профессиональной деятельностью, по приговору суда может быть лишен права заниматься нотариальной деятельностью на срок от одного года до пяти лет в качестве основного наказания и на срок от шести месяцев до трех лет в качестве дополнительного наказания.

Специальный порядок прекращения полномочий установлен в отношении нотариусов, занимающихся частной практикой. Такие нотариусы

либо слагают полномочия по собственному желанию, либо освобождаются от полномочий на основании решения суда о лишении права нотариальной деятельности.

Нотариус, занимающийся частной практикой, по правилам, закрепленным в ч. 5 ст. 12 Основ, может быть освобожден от полномочий на основании решения суда в случаях:

- осуждения его за совершение умышленного преступления - после вступления приговора в законную силу;

- ограничения дееспособности или признания недееспособным в установленном законом порядке;

- 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;

- признания его банкротом в соответствии с законодательством Российской Федерации о несостоятельности (банкротстве) (п. 4 введен Федеральным законом от 03.08.2018 N 338-ФЗ).

В качестве оснований для направления нотариальной палатой в суд ходатайства о лишении нотариуса права нотариальной деятельности в п. 3 ч. 5 ст. 12 Основ предусмотрены:

- неоднократное совершение дисциплинарных проступков;

- нарушение законодательства;

- невозможность исполнять профессиональные обязанности по состоянию здоровья (при наличии медицинского заключения);

- другие установленные законодательными актами Российской Федерации случаи.

С ходатайством о лишении нотариуса права нотариальной деятельности в суд от имени нотариальной палаты, членом которой является этот нотариус, обращается правление нотариальной палаты. Однако такое ходатайство может быть подано в суд только после принятия правлением соответствующего решения.

При принятии решения об обращении в суд с ходатайством о лишении нотариуса права нотариальной деятельности за неоднократное совершение дисциплинарных проступков правление должно проверить, был ли соблюден при наложении дисциплинарных взысканий предусмотренный уставом палаты и Профессиональным кодексом нотариусов Российской Федерации порядок их наложения:

- были ли истребованы от нотариуса письменные объяснения;

- был ли нотариус своевременно извещен о дне и времени рассмотрения дела о его дисциплинарной ответственности;

- были ли соблюдены сроки, установленные для применения дисциплинарных взысканий (не позднее двух месяцев со дня обнаружения дисциплинарного проступка); и т.д.

Нередко правления нотариальных палат принимают решения об обращении в суд с ходатайством о лишении нотариуса права нотариальной деятельности, когда к ним поступают представления судебных, прокурорских, следственных органов о нарушениях нотариусами действующего законодательства. При этом ходатайство о лишении нотариуса полномочий может быть направлено в суд и за однократное нарушение законодательства. Например, нотариус Московской городской нотариальной палаты по решению Хорошевского межмуниципального суда Москвы был лишен права нотариальной деятельности за нотариальное удостоверение доверенности от имени лица, которое за совершением этого нотариального действия к нотариусу не обращалось. Нотариус Московской области в г. был лишен права нотариальной деятельности за совершение нотариальных действий в Московском городском нотариальном округе.

Заинтересованное лицо, считающее неправильными 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.

Заявления о неправильном удостоверении завещаний и доверенностей или об отказе в их удостоверении должностными лицами, указанными в федеральных законах, подаются в суд по адресу соответственно госпиталя, больницы, санатория, другого стационарного лечебного учреждения; организации социального обслуживания, предоставляющей социальные услуги в стационарной форме; экспедиции, воинских части, соединения, учреждения и военной профессиональной образовательной организации, военной образовательной организации высшего образования, места лишения свободы (в ред. Федеральных законов от 02.07.2013 N 185-ФЗ, от 28.11.2015 N 358-ФЗ, от 28.11.2018 N 451-ФЗ).

Заявление о неправильном удостоверении завещания или об отказе в его удостоверении капитаном морского судна, судна смешанного плавания или судна внутреннего плавания, плавающих под Государственным флагом Российской Федерации, подается в суд по месту порта приписки судна.

Заявление подается в суд в течение десяти 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.

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.

4. Иные виды контроля за нотариальной деятельностью

В соответствии со ст. 48 Конституции Российской Федерации каждому гражданину гарантируется право на получение квалифицированной юридической помощи в своей стране. Эту помощь призван обеспечить и нотариат путем совершения нотариусами предусмотренных законодательными актами нотариальных действий.

Нотариусы, совершая нотариальные действия, должны выполнять возложенные на них обязанности, руководствуясь Конституцией Российской Федерации, Конституциями республик в составе Российской Федерации, Основами законодательства о нотариате, другими законодательными актами, а также правовыми актами органов государственной власти, принятыми в пределах их компетенции, и международными договорами.

Особенностью деятельности нотариусов является их полная независимость от кого-либо при выполнении своих прямых профессиональных обязанностей-совершении нотариальных действий. Ни президент нотариальной палаты, ни руководитель территориального органа Росрегистрации либо иного органа власти, ни прокурор не вправе обязать нотариуса выполнить какое-либо нотариальное действие. Право обязать нотариуса совершить нотариальное действие, в отношении которого он вынес постановление об отказе, а также указать, каким образом надо выполнить нотариальное действие, по поводу которого подано заявление, предоставлено только суду. По действующему законодательству о нотариате контроль за совершением нотариальных действий возложен в России лишь на судебные органы (ч. 2 ст. 49 Основ).

По гражданскому процессуальному законодательству судебный контроль за совершением нотариусами нотариальных действий осуществляется при рассмотрении исков в порядке искового производства и при рассмотрении заявлений о совершенных нотариальных действиях или об отказе в их совершении в порядке особого производства.

Каждый гражданин или юридическое лицо, обращающееся к нотариусу для совершения им какого-либо нотариального действия, вправе рассчитывать на квалифицированное оформление нотариального акта и придание ему именно той формы, которая нужна. Однако, если нотариус или уполномоченное должностное лицо придает нотариальному акту форму, которая по каким-либо причинам не устраивает обратившегося за совершением нотариального действия, или его не устраивает содержание нотариального акта, из-за чего обратившийся считает, что нотариальное действие совершено не правильно, он вправе подать в суд соответствующее заявление.

Вправе подать в суд заявление и лицо, которому нотариус отказал в совершении нотариального действия. Так, в порядке особого производства рассматривается отказ нотариуса удостоверить какую-либо сделку, выдать

свидетельство о праве собственности на долю в сумму или ценные бумаги, принять на хранение документы и т.д.

В заявлении кроме сведений о заявителе и других заинтересованных лицах должны быть указаны:

- наименование суда, в который подается заявление;
- фамилия, имя, отчество нотариуса или должностного лица, совершившего нотариальное действие или отказавшего в его совершении;
- местонахождение конторы нотариуса или организации, где выполняет свои обязанности по совершению нотариальных действий должностное лицо;
- нотариальное действие, по поводу, которого подается заявление;
- в чем заключается нарушение правил и законных интересов заявителя;
- требование заявителя;
- перечень прилагаемых к заявлению документов.

К заявлению, подаваемому в суд, должны быть приложены нотариальный документ и другие необходимые по требованиям гражданского процессуального законодательства документы (копия заявления, квитанция об оплате государственной пошлины и т.д.). При несогласии с отказом необходимо представить в суд постановление об отказе в совершении нотариального действия, а также документы которые, по мнению заявителя, должны быть нотариально удостоверены или засвидетельствованы.

Заявление о совершенном нотариальном действии или отказе в его совершении подается в суд по месту нахождения нотариуса (государственной нотариальной конторы, органа, на должностного лица которого возложено совершение нотариальных действий). Такие заявления подлежат рассмотрению только в федеральных судах общей юрисдикции. Арбитражные суды не вправе ни принимать такие заявления, ни рассматривать их.

По гражданскому процессуальному законодательству для подачи заявления в суд установлен весьма ограниченный срок. Согласно ст. 310 ГПК заявление подается в суд в десятидневный срок, исчисляемый со дня, когда заявителю стало известно о совершенном нотариальном действии или об отказе в совершении нотариального действия. Но если этот срок пропущен по уважительной причине, он может быть восстановлен судом по просьбе лица, подающего заявление.

Правом обращения в суд с заявлением в соответствии со ст. 310 ГПК наделяются только лица, в отношении которых совершено нотариальное действие, Заявление о неправильном совершении нотариального действия или об отказе в совершении нотариального действия рассматривается судом в порядке особого производства по общим правилам искового производства с теми изъятиями и дополнениями, которые содержатся в гл. 27 и 37 ГПК РФ. Заявления рассматриваются с участием заявителя и других заинтересованных лиц, нотариуса или должностного лица, совершившего нотариальное действие либо отказавшего в его совершении.

Удовлетворяя заявление, суд в соответствии с гражданским процессуальным законодательством выносит решение, которым либо отменяет совершенное нотариальное действие, либо обязывает нотариуса (уполномоченное должностное лицо) выполнить то действие, в отношении которого им было вынесено постановление об отказе.

Контроль за соблюдением налогового законодательства Налоговым органам в соответствии с ч.1 ст.34 Основ законодательства о нотариате предоставлено право осуществлять контроль за соблюдением нотариусами налогового законодательства. В порядке и в сроки, предусмотренные законодательством РФ, они контролируют деятельность нотариусов в двух направлениях:

– Во-первых, налоговые органы осуществляют постоянный контроль за правильностью исчисления и уплаты государственной пошлины (нотариального тарифа) за все совершаемые нотариальные действия (ч.1 ст. 333⁴² части второй НКРФ).

– Во-вторых, налоговые органы контролируют своевременность подачи нотариусами, занимающимися частной практикой, деклараций о доходах, а также достоверность указанных в них данных.

Для того чтобы налоговые органы имели возможность контролировать правильность взимания государственной пошлины (нотариального тарифа), нотариусы в соответствии с ч.3 ст.34 Основ законодательства о нотариате обязаны представлять должностным лицам, уполномоченным на проведение проверок, сведения и документы, касающиеся расчетов с физическими и юридическими лицами.

Правильность взимания государственной пошлины (нотариального тарифа) за каждое совершаемое нотариусом нотариальное действие должностное лицо, уполномоченное на проведение проверки, определяет по записям реестре регистрации имеются данные о том, какое именно нотариальное действие совершил нотариус и в каком размере он взыскал за это государственную пошлину (нотариальный тариф). Если же нотариальное действие совершено бесплатно, то должностное лицо, осуществляющее проверку, также контролирует, вправе ли был нотариус освободить обратившееся к нему лицо от уплаты государственной пошлины (нотариального тарифа) за совершение этого нотариального действия.

Контроль за доходами нотариусов, занимающихся частной практикой, налоговые органы осуществляют по имеющимся у нотариусов документам. Так, каждый нотариус, занимающийся частной практикой, должен вести специальную книгу для учета своих доходов и расходов. Независимо от размера доходов нотариусы обязаны ежегодно декларировать свои доходы. Подходный налог с нотариусов взыскивается налоговыми органами в порядке, установленном Налоговым кодексом для индивидуальных предпринимателей, хотя деятельность нотариусов не является предпринимательской.

При осуществлении контроля за доходами нотариусов, занимающихся частной практикой, налоговые органы проверяют не только своевременность

подачи ими декларации о доходах, но и правильность определения самих доходов. Контролируя правильность декларируемых доходов, налоговые органы проверяют у нотариусов документы, подтверждающие и доходы, и расходы нотариусов. В качестве документов, по которым определяются расходы, нотариусы, как правило, предъявляют платежные поручения с отметкой банка об исполнении, выписки банка со счета нотариуса о списании средств по платежным поручениям (при безналичной оплате расходов), корешки приходных кассовых ордеров, чеки контрольно-кассовых машин (при оплате наличными средствами), товарные чеки и т.д.

В связи с тем, что для осуществления публично-правовых функций нотариусы, занимающиеся частной практикой, за счет взысканных тарифов за совершенные ими нотариальные действия несут и другие значительные расходы, между нотариусами и налоговыми органами нередко возникают разногласия в части включения тех или иных расходов в состав затрат нотариуса. Если эти разногласия не удается урегулировать, нотариусам приходится обращаться за защитой своих прав в суд.

Контроль за соблюдением правил нотариального делопроизводства

В РФ делопроизводство каждым нотариусом ведется в своей конторе или государственной нотариальной конторе по одним тем же стандартам. Оно должно быть организовано самим нотариусом таким образом, чтобы все изготавливаемые им документы отвечали предъявляемым требованиям, содержали все предусмотренные утвержденными формами реквизиты, были в обязательном порядке зарегистрированы.

Каждый нотариальный акт должен быть зарегистрирован в реестре совершаемых нотариусом нотариальных действий. Номер, под которым он зарегистрирован в реестре, дата совершения действия, указанные в нотариальном акте, должны совпадать с датой и номером, указанными в самом реестре.

В реестрах регистрации нотариальных действий должны быть отражены все те сведения, необходимость которых предусмотрена установленными Министерством юстиции РФ требованиями. Совершенно недопустимо, чтобы в реестре оставались незаполненные строки и тем более свободные порядковые номера нотариальных действий. Поэтому в случае выявления ошибок в нумерации нотариальных действий нотариус обязан составить соответствующий акт и приобщить его к реестру.

Все запросы нотариуса, его сообщения в различные организации, письма в адрес граждан должны быть зарегистрированы в журнале исходящей корреспонденции, а все поступившие по почте письма, документы и т.д. – в журнале входящей корреспонденции.

Обязательность соблюдения всеми нотариусами правил нотариального делопроизводства предопределяет необходимость постоянного контроля за этим со стороны государства. Государственный контроль за исполнением правил нотариального делопроизводства нотариусами, работающими в государственных нотариальных конторах, возложен на территориальные органы Росрегистрации. В отношении нотариусов, занимающихся частной

практикой, контроль осуществляется в порядке, определяемом Министерством юстиции РФ совместно с Федеральной нотариальной палатой (ч.2ст.9Основзаконодательствао нотариате).

Проверка ведения дел нотариусом, работающим в государственной нотариальной конторе, осуществляется специалистом территориального органа Росрегистрации, а нотариусом, занимающимся частной практикой, комиссией по проверке профессиональной деятельности нотариусов, образованной в нотариальной палате субъекта Российской Федерации и действующей в соответствии с положением о комиссии, утвержденным уполномоченным органом нотариальной палаты.

Проверка архива нотариуса обязательна при осуществлении контроля за соблюдением правил нотариального делопроизводства. Ведь ведение архива нотариусами по правилам делопроизводства - такая же их профессиональная обязанность, как и совершение нотариальных действий. При проверке архива должно контролироваться наличие в нем всех архивных материалов. В случаях отсутствия каких-либо документов проверяется наличие соответствующих запросов на эти документы, а также записей об отправлении их в книге учета.

Особое внимание при проверке исполнения правил нотариального делопроизводствауделяетсясоответствиюудостоверительныхнадписейна нотариальных актах установленным формам и состоянию реестров. Проверяются также наличие в делопроизводстве нотариуса тех специальных книг, в которых дополнительно ведется учет отдельных совершенных им нотариальных действий, правильность ведения этих книг, состояние архива.

По результатам проверки составляются акты, в которых отражаются обнаруженные ошибки, упущения и даже небрежности (например, в записях в реестре). Проверка соблюдения правил нотариального делопроизводства может осуществляться как самостоятельно, так и при проведении комплексной проверки исполнения нотариусом его профессиональных обязанностей.

Контроль за исполнением нотариусами профессиональных обязанностей. В соответствии со ст. 34 Основ законодательства о нотариате за исполнением всеми нотариусами Российской Федерации своих профессиональных обязанностей должен осуществляться контроль. Такой контроль с учетом особенностей деятельности нотариусов (когда в отношении совершаемых ими нотариальных действий по правилу ст. 33 Основ допускается лишь судебный контроль, когда по действующему законодательству гарантируется тайна совершаемых нотариусами нотариальных действий, когда возможность вторжения в деятельность нотариусов кого-либо строго регламентируется законом и т.д.) возможен, в первую очередь, за организацией их работы.

Контроль за исполнением профессиональных обязанностей нотариусами, работающими в государственных нотариальных конторах, осуществляют Федеральная регистрационная служба и ее территориальные органы. Все проблемы, возникающие с исполнением ими своих

профессиональных обязанностей, решаются в соответствии с законодательством Российской Федерации и республик в составе Российской Федерации о труде.

Контроль за исполнением профессиональных обязанностей нотариусами, занимающимися частной практикой, осуществляют Федеральная регистрационная служба, ее территориальные органы и нотариальные палаты. Причем контрольные функции должна выполнять каждая нотариальная палата субъекта Российской Федерации независимо от количества ее членов. Однако действующим законодательством не предусмотрено, каким образом нотариальные палаты должны осуществлять контроль за исполнением нотариусами – членами палат, своих профессиональных обязанностей. В аппарате крупных нотариальных палат существуют отделы (секторы) контроля за исполнением нотариусами профессиональных обязанностей, которые ведут повседневный контроль за организацией работы нотариусов.

Повседневный контроль заключается в рассмотрении нотариальной палатой обращений граждан и юридических лиц по вопросам деятельности конкретных нотариусов, представлений уполномоченных органов. В связи с поступающими заявлениями, жалобами, представлениями нотариальная палата по правилу, закрепленному в ч. 1 ст. 28 Основ, может истребовать от нотариуса (лица, замещающего временно отсутствующего нотариуса) представления сведений, касающихся его профессиональной деятельности, а в необходимых случаях личных объяснений.

Так, осуществляя повседневный контроль, нотариальные палаты рассматривают обращения и жалобы, связанные с отказами в принятии заявлений для открытия наследственных дел, затягиванием сроков выдачи свидетельств о праве на наследство, отказами в возмещении расходов на похороны. Рассматриваются также жалобы на нотариусов, которые не выдают по требованиям обращающихся лиц постановления об отказе в совершении нотариального действия, направляют для оформления документов вне помещения нотариальной конторы своих сотрудников, проявляют грубость и невнимательность в обращении ит.д.

Кроме повседневного контроля за исполнением нотариусами профессиональных обязанностей должны проводиться и плановые проверки организации их работы. По правилу, закрепленному в ч. 2 ст. 34 Основ, проверка организации работы каждого нотариуса проводится один раз в четыре года. Первая проверка организации работы нотариуса, впервые приступившего к осуществлению нотариальной деятельности, должна быть проведена через год после наделения его полномочиями.

В последние годы для проведения проверок за исполнением нотариусами профессиональных обязанностей в нотариальных палатах созданы «комиссии по проверке профессиональной деятельности нотариусов». С целью оказания практической помощи членам этих комиссий решением правления Федеральной нотариальной палаты от 17 июня 2005 г. утверждены «Методические рекомендации по проведению проверки

исполнения нотариусом, занимающимся частной практикой, профессиональных обязанностей». Комиссиям рекомендуется проверять:

- организацию деятельности и условия труда в нотариальной конторе;
- соответствие совершенных нотариальных действий требованиям законодательства и обоснованность отказов в совершении нотариальных действий;

отчетность и правильность уплаты членских взносов;

- выполнение устава палаты, решений собраний членов палаты и правления палаты, Профессионального кодекса.

По результатам всех проверок составляются соответствующие акты. Акты о проверке профессиональной деятельности нотариусов рассматриваются на заседаниях правлений.

В особых случаях проводятся и внеплановые проверки профессиональной деятельности нотариусов. Основания для таких проверок могут быть самые разные: сообщения средств массовой информации, правоохранительных органов, различных организаций и т.д. В свою очередь и Федеральная нотариальная палата стала осуществлять постоянный контроль за деятельностью нотариальных палат субъектов Российской Федерации.

Контрольные вопросы:

1. Судебный контроль за деятельностью нотариусов (прямой и косвенный).

2. Особенности контроля налоговых органов в области нотариата.

3. Особенности осуществления внутреннего контроля нотариальной деятельности нотариальной палатой.

Кейс - задачи для самостоятельной подготовки

Кейс-задача 1. Симонова приказом начальника территориального органа юстиции от 20.05.2015 была назначена на должность нотариуса в государственной нотариальной конторе. Через год она по собственному желанию была уволена с должности государственного нотариуса и на основании своего заявления приказом начальника территориального органа юстиции была наделена полномочиями нотариуса, занимающегося частной нотариальной деятельностью.

Соответствует ли законодательству данный порядок изменения организационно-правовой формы осуществления нотариальной деятельности?

Кейс-задача 2 . Семенов обратился в суд с заявлением об оспаривании приказа начальника территориального органа юстиции о назначении на должность частного нотариуса Васиной. В обоснование своего заявления Семенов указал, что нотариусом Васиной было неправомерно отказано ему в выдаче свидетельства о праве на наследство.

Какое постановление должен вынести суд?

Кто, по каким основаниям и в каком порядке может оспаривать назначение на должность нотариуса?

Кейс-задача 3. Васильев, житель ст. Красноармейской Краснодарского края, обратился к зам. главы администрации ст. Красноармейской Иванову с просьбой удостоверить доверенность на продажу дома от имени его матери Васильевой А. М., которая по состоянию здоровья не может посетить нотариуса, контора которого расположена в ст. Красноармейской, а нотариус отказывается выехать к Васильевой А. М. на дом для совершения данного нотариального действия.

Иванов согласился и в присутствии Васильева удостоверить доверенность на продажу принадлежащего Васильевой А. М. дома от ее имени на Васильева. Васильев по доверенности продал дом матери своей жене, однако деньги, причитающиеся за дом, матери не передал, в связи с чем Васильева А. М. обратилась в суд о признании сделки недействительной.

Какие нарушения могут быть положены в основание соответствующего иска?

Кейс-задача 4. Гражданка И. обратилась в нотариальную палату Курской области с заявлением о назначении ее на должность частнопрактикующего нотариуса. Она осуществляла нотариальную деятельность ранее, но была освобождена от полномочий нотариуса в связи с неоднократным совершением дисциплинарных проступков. Нотариальная палата отказала в назначении гражданки И. Гражданка И. подала иск в суд, посчитав, что ее права были нарушены.

***Правильно ли поступила нотариальная палата Курской области?
Установлен ли законодательством срок освобождения от
должности?***

Кейс-задача 5. Нотариус, занимающийся частной практикой, разгласил сведения, ставшие ему известными в результате удостоверения договора купли-продажи имущественного комплекса за вознаграждение, чем причинил имущественный ущерб гражданину Б.

Будет ли нотариус нести ответственность за разглашение сведений?

Изменилось бы решение, если бы нотариус работал в государственной нотариальной конторе?

Кейс-задача 6. Нотариальная палата обратилась в суд с заявлением о лишении нотариуса Павлова права заниматься нотариальной деятельностью. В обоснование иска заявитель сослался на неоднократность допущенных Павловым и выявленных в ходе плановой проверки профессиональной деятельности нарушений. Так, реестре нотариальных действий в ряде случаев отсутствуют подписи лиц, обратившихся за совершением нотариальных действий; вместо удостоверения согласия супруга на отчуждение недвижимого имущества на соответствующих заявлениях свидетельствуется подлинность подписи заявителей; неоднократно удостоверялись доверенности в порядке последующего (неоднократного) передоверия. Суд в мотивировочной части решения по делу указал следующее. Удостоверенные доверенности в порядке последующего передоверия в судебном порядке заинтересованными лицами не оспаривались, а потому могут свидетельствовать о нарушении нотариусом Павловым законодательства. Свидетельствование подлинности подписи на заявлении о согласии супруга на отчуждение недвижимого имущества законом не запрещено. Отсутствие подписей заинтересованных лиц в реестре нотариальных действий не влияет на юридическую силу совершенных Павловым нотариальных действий. Поэтому в удовлетворении иска отказано.

Правильно ли решение суда?

По каким основаниям возможно лишение нотариуса права заниматься нотариальной деятельностью?

Кейс-задача 7. Романов, являющийся собственником нежилого строения, в сентябре 2014 г. заключил договор о его продаже с Колесниковым. Договор был удостоверен нотариально. Поскольку в обусловленный срок передача проданного строения покупателю не состоялась, последний предъявил в суд требование об отобрании строения от продавца и передаче Колесникову. В судебном заседании выяснилось, что Романов в октябре 2014 г. заключил договор купли-продажи того же строения с Штыровым и переход права собственности на строение к Штырову зарегистрирован в установленном порядке. Колесников же настаивал на удовлетворении своих требований, ссылаясь на

недействительность договора Романова со Штыровым, поскольку он был заключен позднее, чем договор с Колесниковым.

Какое решение должен вынести суд?

Кейс-задача 8. После подписания договора купли-продажи приватизированной квартиры, но до момента регистрации перехода права собственности к покупателю продавец умер.

Входит ли проданная квартира в наследственную массу?

К кому, и какие требования может предъявить покупатель?

Изменится ли правовая ситуация, если предметом договора являлась дача, а смерть продавца произошла после подписания, но до государственной регистрации договора?

Кейс-задача 9. По нотариально удостоверенному договору купли-продажи, Ильин продал принадлежащую ему дачу Гоголеву. Дача была передана последнему по акту приема-передачи, переход права собственности на нее к покупателю был зарегистрирован. Поскольку покупатель не оплатил переданное ему имущество, Ильин обратился в суд с требованием о расторжении договора и возврате ему дачи.

Какое решение должен вынести суд?

Кейс-задача 10. В нотариально удостоверенном и зарегистрированном договоре купли-продажи квартиры указывалось на отсутствие лиц, сохраняющих право пользования отчуждаемой квартирой. Однако в последующем покупателю стало известно, что после заключения договора купли-продажи, до момента передачи квартиры ему продавец передал эту квартиру по договору найма сроком на два года.

Какие способы защиты существуют в подобной ситуации у покупателя?

Может ли покупатель предъявить требование о признании договора незаключенным, поскольку сообщенные продавцом данные не соответствуют действительности?

Могут ли стороны своим соглашением расторгнуть договоры в каком порядке? Если да, то, какие требования предъявляются законом к подобному соглашению?

Кейс-задача 11. Нотариусу был представлен проект соглашения, согласно которому А. прощал Т. долг по арендной плате. Из пояснений сторон нотариус выяснил, что заключение данного соглашения обусловлено заключением между теми же сторонами

договора купли-продажи на очень выгодных для Т. условиях. Нотариус отказался удостоверить соглашение, полагая, что прощение долга, будучи разновидностью дарения, должно быть безвозмездным. В данном же случае стороны, по сути, заключают возмездную сделку.

Правомерно ли поступил нотариус?

Кейс-задача 12. Стороны обратились к нотариусу для удостоверения договора купли-продажи нежилого помещения. При изучении представленных документов нотариус обратил внимание, что согласно свидетельству о праве собственности помещение является жилым. Однако участники сделки заявили, что оно непригодно для проживания, так как окна выходят на оживленную магистраль, уровень шума в помещении превышает допустимые показатели, и сослались на п. 39 Правил о признании помещения жилым помещением. Поэтому данное обстоятельство является основанием для признания помещения непригодным для проживания и перевода его в нежилое.

Как должен поступить нотариус?

Кейс-задача 13. В представленном нотариусу проекте договора купли-продажи автомобиля сторонами была установлена цена, в несколько раз превышающая рыночную стоимость автомобилей подобной модели. У нотариуса возникли сомнения относительно характера заключаемого договора, поскольку он полагал, что при подобных обстоятельствах покупатель фактически дарит продавцу значительную часть покупной цены.

Как должен поступить нотариус в данной ситуации?

Как должен поступить нотариус, если установленная сторонами договорная цена будет в несколько раз меньше среднерыночных цен?

Кейс-задача 14. Граждане Т. и С. представили нотариусу проект договора купли-продажи земельного участка. В договоре была установлена цена в несколько раз ниже рыночной стоимости.

Нотариус отказал в регистрации данного договора.

Правомерен ли отказ нотариуса?

Кейс-задача 15. После смерти гражданина О. Панасенко 18 февраля 2008 г., у него остался жилой дом в г. Краснодаре. На момент смерти совместно с наследодателем проживали дочь – О. Кокарева и мать – А. Панасенко. Дочь наследодателя И. Панасенко постоянно проживала в г. Саратове с января 2000г.

В городе Тихорецке проживал его сын – Н. Панасенко, подавший нотариусу заявление о принятии наследства 15 марта 2008 г. Дочь и мать наследодателя в нотариальную контору для оформления прав на наследование не обращались. Сын наследодателя получил свидетельство о праве на наследство. А. Панасенко умерла 4 сентября 2013 г. Н. Панасенко подал заявление о принятии наследства после ее смерти. И. Панасенко – умерла 20 мая 2014 г. В сентябре 2014 г. в нотариальную контору о выдаче свидетельства о праве на наследство обратилась дочь В. Панасенко – О. Кокарева.

Определите порядок выдачи свидетельств о праве на наследство.

Кейс-задача 16. Гражданин А. Тимофеев умер 2 мая 2014 г. На момент смерти у него имелась сестра – С. Кожева, проживавшая совместно с наследодателем. Наследников первой очереди не было. Брат наследодателя – С. Тимофеев умер в 1998 г. У С. Тимофеева имеется двое детей.

С. Кожева умерла 10 июля 2014 г. На наследство претендуют дети С. Тихомофеева, дочь М. Кожева, а также супруг Кожевой – И. Кожев. Дочь Кожевой не соглашается с включением последнего в круг наследников, мотивируя свои возражения тем, что брак между ним и ее матерью был расторгнут в судебном порядке 4 августа 2004 г. И. Кожев заявил, что в органы ЗАГСа для регистрации расторжения брака ни он, ни его супруга не обращались.

Определите порядок выдачи свидетельств о праве на наследство.

Кейс-задача 17. Гражданину А.А. Маслову принадлежали 10/18 долей в праве общей собственности на жилой дом, расположенный на земельном участке, на который у Макаренко было оформлено право постоянного (бессрочного) пользования. 2 февраля 2006 г. Маслов составил завещание. При этом 5/18 долей в праве собственности на указанный жилой дом он завещал своей дочери М. Иващенко, а 5/18 – ее дочери А. Тихоновой, т. е. своей внучке. 25 апреля 2010 г. Маслов умер. Оценка 10/18 долей в праве общей собственности на жилой дом на момент открытия наследства составляла 100 тыс. руб. К нотариусу обратились наследницы по завещанию, а также еще одна дочь – И. Ларина. Иващенко и Ларина к моменту открытия наследства достигли пенсионного возраста. 20 марта 2010 г. по решению суда с гражданина Кожева в пользу Маслова в возмещение причиненного последнему морального вреда была взыскана денежная сумма 80 тыс. руб. Указанная сумма была внесена должником на депозитный счет нотариуса 12 апреля 2010 г. Все наследники претендуют на наследство.

Определите порядок выдачи свидетельств о праве на наследство.

Кейс-задача 18. Покупатель и представитель продавца обратились к нотариусу за удостоверением договора купли-продажи жилого дома. Поскольку доверенность продавца была совершена в простой письменной форме, нотариус попросил удостоверить ее нотариально.

Законно ли требование нотариуса?

Какие обстоятельства должен проверить нотариус, удостоверяющий доверенность на продажу жилого дома.

Чья воля и волеизъявление имеют значение для действительности этой сделки?

Должен ли нотариус, удостоверяющий договор купли-продажи жилого дома, проверять формирование и изъяснение воли продавца указанного дома?

Кейс-задача 19. 17-летний рабочий Дегтярев, в отношении которого установлено попечительство, получал заработную плату на банковский счет, открытый на его имя. Дегтярев обратился к нотариусу с просьбой удостоверить доверенность на приобретение подержанного автомобиля за счет денежных средств, скопленных на его счете. Нотариус отказался удостоверить доверенность, поскольку Дегтярев представил только согласие попечителя на совершение доверенности. При этом нотариус предложил Дегтяреву дополнительно представить согласия 1) попечителя на покупку автомобиля; 2) органа опеки и попечительства на совершение доверенности и на покупку автомобиля.

Основано ли на законе требование нотариуса?

Как должен поступить нотариус, если Дегтярев желает выдать доверенность на продажу принадлежащего ему автомобиля?

Кейс-задача 20. Нотариус удостоверил доверенность от имени юридического лица без проставления на ней оттиска печати доверителя. Государственный орган, для представления в который была предназначена доверенность, отказался принять ее со ссылкой на недействительность доверенности. Юридическое лицо заявило иск о взыскании с нотариуса убытков, вызванных неправильным совершением нотариального действия.

Оцените ситуацию и составьте отзыв на исковое заявление.

Комплект тестовых вопросов по дисциплине «Основы нотариата»

Вопрос 1. Какими нормами законодательства регулируется нотариальная деятельность?

1. Положением о нотариальной части;
2. Законом о государственном нотариате;
3. Основами законодательства о нотариате;
4. Настольной книгой нотариуса.

Вопрос 2. Нотариат – это...

1. институт превентивного правосудия;
2. институт предупредительного правосудия;
3. институт разрешающий споры между гражданами;
4. верно 1+2;
5. нет правильного ответа.

Вопрос 3. Основы законодательства о нотариате были приняты:

1. в 1992 году;
2. в 1993 году;
3. в 1995 году;
4. нет правильного ответа.

Вопрос 4. Правоустановительная функция нотариата:

1. обеспечение законности и правомерности юридических действий участников гражданского оборота;
2. установление групп юридических фактов;
3. охрана прав участников гражданского оборота
4. нет правильного ответа.

Вопрос 5. Предметом регулирования нотариального права является:

1. Действия участников гражданского оборота;
2. нотариальное действие;
3. учебный курс;
4. нет правильного ответа.

Вопрос 6. Соблюдение нотариальной тайны это:

1. гарантия нотариальной деятельности;
2. принцип нотариальной деятельности;
3. верно 1+2;
4. нет правильного ответа.

Вопрос 7. Нотариусом в РФ может быть:

1. гражданин РФ;
2. лицо без гражданства;

- 3.гражданин РФ, лицо без гражданства;
- 4.гражданин РФ, лицо без гражданства, иностранный гражданин;
- 5.нет правильного ответа.

Вопрос 8. Учреждают и ликвидируют должность нотариуса:

- 1.органы юстиции;
- 2.органы МВД;
- 3.управление юстиции совместно с нотариальной палатой;
- 4.местная администрация.

Вопрос 9. Может ли помощник нотариуса заниматься предпринимательской деятельностью?

1. Да, так как он не является нотариусом;
2. нет, так как он уже имеет лицензию на право нотариальной деятельности
3. может, если он не замещает нотариуса по распоряжению нотариальной палаты наопределенный срок.

Вопрос 10. Перечень прав и обязанностей нотариуса предусматривают:

- 1.инструкции о порядке совершения нотариальных действий;
- 2.основы законодательства о нотариате;
- 3.иные акты;
- 4.верно 1+2;
- 5.нет правильного ответа.

Вопрос 11. Полномочия по совершению нотариальных действий шире:

- 1.нотариусов;
- 2.должностных лиц органов исполнительной власти;
- 3.нотариальных контор;
- 4.верно 1+3;
- 5.нет правильного ответа.

Вопрос 12. Нотариальные действия совершаются:

- 1.любым нотариусом;
- 2.определенным нотариусом, специализирующимся на делах;
- 3.для различных ситуаций» — это определяет закон;
- 4.верно 1+3;
- 5.верно 1+2.

Вопрос 13. результатам прохождения стажировки нотариус выдает стажеру:

- 1.характеристику на стажера;
- 2.выдает лицензию на право нотариальной деятельности;

- 3.мотивированное заключение;
- 4.выносит постановление.

Вопрос 14. Оплата труда стажера частнопрактикующего нотариуса производится:

- 1.из фондов заработной платы Министерства Юстиции;
- 2.из фондов заработной платы региональной нотариальной палаты;
- 3.из фондов заработной платы федеральной нотариальной палаты;
- 4.частнопрактикующий нотариус сам выплачивает заработную плату стажеру;
- 5.нет правильного ответа.

Вопрос 15. Квалификационная комиссия формируется сроком:

- 1.на 2 года;
- 2.на 3 года;
- 3.по усмотрению Министерства юстиции;
- 4.нет правильного ответа.

Вопрос 16. Лицензия на право нотариальной деятельности выдается:

- 1.Региональной нотариальной палатой;
- 2.Министерством юстиции;
- 3.лицензия выкупается;
- 4.конкурсной комиссией на замещение вакантной должности нотариуса.

Вопрос 17. В каких случаях проверяется правоспособность и дееспособность лиц,участвующих в сделках:

- 1.в случае сомнения;
- 2.в каждом случае;
- 3.в отношении только несовершеннолетних лиц;
- 4.в случае выдачи свидетельства о праве на наследство;
- 5.в отношении лиц, состоящих в родстве.

Вопрос 18. Возможно ли подписание документов, удостоверяемых в нотариальном порядке,другими лицами...

- 1.да;
- 2.да, но в определенных случаях;
- 3.нет;
- 4.в присутствии двух свидетелей;
5. в присутствии трех свидетелей.

Вопрос 19.Имеет ли право нотариус отказать в совершении нотариального действия:

- 1.нет;
- 2.да;

3. да, но в случаях, предусмотренных законом;
4. да, но с фиксированием отказа в форме, установленной законом для отказа;
5. верно 3+4;

Вопрос 20. При отказе от совершения нотариального действия выносит ли нотариус постановление:

1. да, выносит постановление об отказе;
2. нет, так как он выносит постановление только при приостановлении нотариального действия;
3. нет, так как он выносит постановление только при отложении нотариального действия.

Вопрос 21. Нотариальные действия это:

1. юридически значимые действия нотариуса;
2. результат нотариального производства, как юридический факт;
3. содержание процедуры нотариальной деятельности;
4. удостоверение договоров;
5. верно 1+2+3.

Вопрос 22. В какой орган обжалуются нотариальные действия или отказ в их совершении:

1. в суд;
2. в суд и арбитражный суд;
3. в органы юстиции;
4. в органы местного самоуправления;
5. в управление юстиции.

Вопрос 23. Профессиональный контроль за деятельностью нотариуса проводится:

1. каждый год;
2. каждый месяц;
3. 1 раз в 4 года;
4. нет правильного ответа.

Вопрос 24. Размеры тарифа и государственной пошлины взимаемые нотариусом регулируется:

1. Налоговым кодексом РФ;
2. Законом «О государственной пошлине»;
3. Инструкцией о порядке совершения нотариальных действий, государственными конторами;
4. Основами законодательства о нотариате;
5. нет правильного ответа.

Вопрос 25. Камеральный контроль проводится:

1. Судебными органами;
2. Министерством Юстиции;
3. Региональной нотариальной палатой;
4. Налоговым органом;
5. Федеральной нотариальной палатой.

Вопрос 26. Контроль за деятельностью нотариуса поручают члену правления входящему в состав региональной нотариальной палаты со стажем работы:

1. не менее трех лет;
2. не менее пяти лет;
3. не менее шести лет;
4. законодательством не регулируется данный вопрос.

Вопрос 27. Удостоверительная надпись нотариуса при удостоверении перевода текста ставится:

1. под каждым текстом;
2. под переведенным текстом;
3. законом не регулируется этот вопрос.

Вопрос 28. Помощник нотариуса при голосовании обладает правом:

1. решающего голоса;
2. совещательного голоса;
3. не обладают правом голоса;
4. помощники не входят в состав палаты.

Вопрос 29. Нотариус страхует нотариальную деятельность в размере:

1. не менее 100 кратного размера минимальной оплаты труда;
2. не менее 1000 кратного размера минимальной оплаты труда;
3. законом не регулируется размер страхового вноса;
4. нет правильного ответа.

Вопрос 30. По результатам выездной налоговой проверки составляется:

1. акт проверки;
2. мотивированное заключение;
3. выносится постановление;
4. нет правильного ответа.

Вопрос 31. Контроль за исполнением правил ведения нотариального делопроизводства осуществляется:

1. Органами Министерства юстиции;
2. Региональной нотариальной палатой;

3. органами юстиции совместно с региональной нотариальной палатой;
4. Федеральной нотариальной палатой.

Вопрос 32. Все нотариальные действия регистрируются:

1. в журнале входящей корреспонденции;
2. в реестре нотариальных действий;
3. в наследственных деле
4. в разносной книге.

Вопрос 33. Нотариальные действия это:

1. юридически значимые действия нотариуса;
2. результат нотариального производства как юридический факт;
3. решение спорных вопросов возникающих между гражданами;
4. верно 1+2;
5. нет правильного ответа.

Вопрос 34. Заявления о принятии мер к охране наследственного имущества отражаются:

1. в журнале входящей корреспонденции;
2. в алфавитной книге учета наследственных дел;
3. в нарядах;
4. в номенклатуре дел нотариальной конторы.

Вопрос 35. Сумма пошлины или тарифа отражается:

1. в реестре нотариальных действий;
2. в журнале финансовой отчетности;
3. не отражается в журналах;
4. в документе, выдаваемом гражданину;
5. нет правильного ответ.

Вопрос 36. Включение в тексты удостоверительных надписей реквизитов лицензии нотариуса:

1. является обязательным в каждом случае;
2. обязательным не является;
3. не имеет особого значения;
4. нет правильного ответа.

Вопрос 37. Какое из перечисленных действий не вправе совершать должностные лица консульских учреждений:

1. совершать протесты векселей;
2. совершать морские протесты;
3. совершать исполнительные надписи;
4. выдавать свидетельства о праве на наследство.

Вопрос 38. Должны ли документально подтверждаться расходы на похороны для вынесения нотариусом постановления о возмещении понесенных расходов:

1. да;
2. нет вопрос не регулируется законодательством
3. да, но в исключительных случаях.

Вопрос 39. Имеют ли право старшие врачи военно-лекционных учреждений удостоверить завещания:

1. да;
2. нет;
3. в исключительных случаях;
4. старшие врачи не входят в круг лиц имеющих право удостоверить завещания.

Вопрос 40. Закрытое завещание вскрывается нотариусом:

1. по истечении 15 дней после предъявления свидетельства о смерти;
2. непосредственно в день предъявления свидетельства о смерти;
3. в течение 30 дней;
4. законом не регулируется порядок вскрытия закрытого завещания.

Вопрос 41. Для завещания квартиры завещатель должен предоставить нотариусу:

1. справку с места жительства;
2. документ об оценке данного имущества;
3. договор купли-продажи;
4. нет правильного ответа.

Вопрос 42. Удостоверенное нотариусом завещание регистрируется:

1. в журнале входящей корреспонденции;
2. в алфавитной книге учета наследственных дел;
3. алфавитной книге учета завещаний;
4. нет правильного ответа.

Вопрос 43. По факту удостоверения гражданина в живых нотариус выдает:

1. заключение;
2. постановление;
3. свидетельство;
4. нет правильного ответа.

Вопрос 44. Удостоверительная подпись нотариуса, подтверждающая время предъявления документа совершается:

1. на отдельном бланке;
2. на самом документе;

3. на каждой странице документа;
4. нет правильного ответа.

Вопрос 45. Каковы сроки предъявления требований кредиторов к наследственному имуществу:

1. шесть месяцев;
2. 3 года;
3. все зависит от того по какому требованию кредиторов предъявляется иск.

Вопрос 46. В течение какого срока наследник принимает наследство:

1. в течение шести месяцев;
2. по истечении шести месяцев
3. по истечении девяти месяцев;
4. нет правильного ответа.

Вопрос 47. Оценщик имущества при составлении акта описи имущества приглашается:

1. в каждом случае;
2. в случае, когда наследники не пришли к соглашению по поводу стоимости имущества;
3. если нет свидетелей.

Вопрос 48. Денежные средства наследодателя передаются на хранение:

1. банку;
2. хранителю имущества;
3. наследникам;
4. перечисляются на депозитный счет нотариуса;
5. нет правильного ответа.

Вопрос 49. Выписка из ЕГРП свидетельствует:

1. о стоимости имущества;
2. о наложении ареста на имущество;
3. о наследниках на имущество;
4. нет правильного ответа.

Вопрос 50. Выморочное имущество наследует государство в лице:

1. Налоговых органов;
2. Министерства Юстиции;
3. судов;
4. нет правильного ответа.

Вопрос 51. Документы на хранение сдаются нотариусу:

1. по акту;
2. по описи;
3. по заключению;
4. по постановлению.

Вопрос 52. Принятые на хранение пакет с документами подписываются:

1. нотариусом;
2. лицом, сдавшим документы на хранение;
3. верно 1+2;
4. не подписывают, а просто скрепляются печатью;
5. нет правильного ответа.

Вопрос 53. Протест векселя совершается нотариусом:

1. на подлинном документе;
2. на отдельном листе;
3. на ксерокопии векселя;
4. нет правильного ответа.

Вопрос 54. При предъявлении чека к платежу и удостоверении неполаты чека на территории РФ, ценная бумага должна быть предъявлена нотариусу:

1. по истечении 10 дней;
2. по истечении 15 дней;
3. сроки не имеют значения;
4. нет правильного ответа.

Вопрос 55. Институт исполнительной надписи обеспечивает защиту прав:

1. кредитора;
2. должника;
3. в зависимости кто из них обратился к нотариусу;
4. нет правильного ответа.

ГЛОССАРИЙ

Брачный договор или брачный контракт – это вид соглашения лиц, вступающих в брак, или соглашение лиц находящихся в браке – супругов, которое определяет имущественные права и обязанности супругов во время брака и в случае расторжения брака. Помимо правового режима семейного имущества, брачный договор может определять права и обязанности по взаимному содержанию супругов, способы участия в доходах семьи и порядок несения семейных расходов.

Исполнительная надпись – это распоряжение нотариуса о взыскании с должника причитающейся взыскателю определенной суммы денег или имущества и учиненное на подлинном долговом документе. Исполнительная надпись нотариуса имеет силу исполнительного документа.

Удостоверительная подпись – это подпись нотариуса на соответствующих документах при нотариальном удостоверении сделок, которая свидетельствует о верности копий документов, сведений, подлинности подписей и других, установленных законом случаях. Удостоверительная подпись необходима на всех документах, подлежащих нотариальному заверению.

Исполнитель завещания или душеприказчик – это лицо, которое не является наследником, но которому завещатель поручил исполнение завещания. Душеприказчик не получает вознаграждения за свои действия по исполнению завещания, но имеет право на возмещение за счет наследства необходимых расходов, понесенных им по охране наследственного имущества и по управлению этим имуществом.

Завещание – это письменное распоряжение завещателя о личном имуществе на случай смерти, сделанное в установленном законом порядке.

Завещатель – это лицо, от имени которого составлено завещание.

Завещатель имеет право назначить душеприказчика (исполнителя завещания) для исполнения его завещания. Завещатель имеет право лишить права наследования одного, нескольких или всех наследников по закону, за исключением лиц, имеющих право на обязательную долю. На наследника в завещании может быть возложен завещательный отказ. Завещатель вправе совершить "закрытое завещание", то есть не предоставлять возможности ознакомиться с его содержанием другим лицам, в том числе и нотариусу (порядок составления закрытого завещания регулируется ст. 1126 ГК РФ).

Завещательный отказ или легат – это право завещателя возложить на определенных наследников исполнение за счет наследства каких-либо обязательств в пользу одного или нескольких лиц (отказополучателей),

которые приобретают право требовать такого исполнения. Отказополучателями могут быть лица как входящие, так и не входящие в число наследников по закону.

Закрытое завещание – это такая форма завещания, при которой его текст запечатывается в конверт и передается нотариусу в присутствии не менее двух свидетелей, которые в свою очередь ставят на заклеенном конверте свои подписи и получают нотариальный документ о его принятии. Закрытое завещание должно быть собственноручно написано и подписано завещателем. Несоблюдение этих правил влечет за собой недействительность завещания. По представлении свидетельства о смерти лица, совершившего закрытое завещание, нотариус не позднее, чем через пятнадцать дней со дня представления свидетельства вскрывает конверт с завещанием в присутствии не менее чем двух свидетелей и пожелавших при этом присутствовать заинтересованных лиц из числа наследников по закону. 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. Наследникам выдается нотариально удостоверенная копия протокола.

Нотариальная оговорка – заверенное у нотариуса соглашение сторон о передаче имущества залогодателя залогодержателю (кредитору) после возникновения основания для обращения взыскания на предмет залога.

Нотариальное опротестование векселя – это нотариальное подтверждение отказа от платежа по векселю и заполнение сертификата протеста.

Нотариат – система нотариальных контор, органов, на которые от имени государства возложено удостоверение сделок, оформление наследственных прав и совершение других действий, призванных юридически закрепить гражданские права и предупредить возможность их нарушения. Нотариальные действия в Российской Федерации совершают нотариусы, работающие как в государственных нотариальных конторах так и занимающиеся частной практикой. В оговоренных законом случаях нотариальные действия могут совершать лица не относящиеся к Нотариату. Нотариальная деятельность не является предпринимательством и не преследует цели извлечения прибыли.

Нотариальные действия – это процедура нотариального делопроизводства с соблюдением всех юридических норм, правил, законов Российской Федерации, что гарантирует достижение необходимого правового результата и выполнение целей нотариата, отраженных в "Основах

законодательства РФ о нотариате", по защите прав и законных интересов граждан и юридических лиц.

При отсутствии в населенном пункте нотариуса нотариальные действия совершают уполномоченные на это должностные лица органов исполнительной власти. Нотариальные действия от имени Российской Федерации на территории других государств возложены на должностных лиц консульских учреждений РФ.

Нотариальная тайна или тайна нотариальных действий – это разновидность профессиональной тайны, в рамках которой нотариус обязан хранить в тайне сведения, которые стали ему известны в связи с его профессиональной деятельностью.

Если против нотариуса возбуждено уголовное дело в связи с совершением неправомерного нотариального действия, то суд может освободить нотариуса от обязанности сохранения нотариальной тайны. Поскольку нотариусы предоставляют информацию о совершенных ими нотариальных действиях нотариальным палатам, должностные лица этих палат также обязаны сохранять нотариальную тайну. За разглашение нотариальной тайны и причинение ущерба виновные отвечают по законодательству Российской Федерации.

Нотариальный округ – это определенная территория деятельности каждого конкретного нотариуса, которая 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 акт – документ, удостоверенный, засвидетельствованный или выданный нотариусом и внесенный им в реестр нотариальных действий.

Нотариальный реестр или реестр нотариальных действий – это официальный документ, в котором регистрируются все совершенные нотариусом нотариальные действия.

Наследственное дело – совокупность документов нотариуса, касающихся совершения нотариальных действий, связанных с удостоверением наследственных прав к имуществу наследодателя и защитой законных прав и интересов его наследников, отказополучателей, душеприказчиков, включая поступившие по делу заявления, истребованные нотариусом документы и соответствующую переписку, которые формируются в порядке их поступления.

Наследственное право – отрасль законодательства, устанавливающая основания и правила перехода имущества и других прав умершего, а также его обязанностей, к другим лицам.

Наследство – имущество, права и обязанности умершего, переходящие в порядке наследования к его наследникам по завещанию или по закону.

Наследственная масса – состав наследства или из чего состоит наследство.

Наследование – переход имущества, прав и обязанностей от умершего наследодателя к его наследникам.

Наследник или наследники – это лицо или лица, имеющие право наследовать имущество, права и обязанности по завещанию от наследодателя или по закону.

Наследодатель – лицо, после смерти которого открылось наследство.

Насцитурус – наследник, зачатый при жизни наследодателя и родившийся после открытия наследства, т.е. родившийся после смерти наследодателя.

Наследственная трансмиссия – это переход права на принятие наследства к "наследникам наследника", если наследник умер после открытия наследства, не успев его принять. Наследник, умерший после открытия наследства, не успев его принять – называется трансмиттентом, а его наследники, на которых перенесено принадлежавшее ему право наследования - именуется трансмиссарами.

Открытие наследства – событие или юридический факт, с наступлением (возникновением) которого у наследников появляется право на принятие наследства. Наследство открывается в момент смерти гражданина либо по вступлении в законную силу решения суда об объявлении гражданина умершим.

Свидетельство о праве на наследство – выдаваемый нотариусом или другим уполномоченным лицом официальный документ, подтверждающий бесспорное право наследников на указанное в нем наследственное имущество.

Выморочное имущество – имущество, оставшееся после смерти гражданина, у которого нет наследников. В этом случае это имущество переходит к государству, которое выступает при такой ситуации в качестве запасного наследника.

Обязательная доля – это право несовершеннолетних или нетрудоспособных детей наследодателя, его нетрудоспособного супруга и нетрудоспособных родителей, а также нетрудоспособных иждивенцев наследодателя наследовать независимо от содержания завещания не менее половины доли, которая причиталась бы каждому из них при наследовании по закону.

Отказополучатель – это лицо, в пользу которого завещатель возложил на своих наследников исполнение какой-либо обязанности имущественного характера.

Отчуждение имущества – передача имущества, принадлежащего одному лицу, в собственность другого лица. Отчуждение имущества - один из способов осуществления собственником своих прав распоряжения личным имуществом, осуществляемого возмездно или безвозмездно. Отчуждение имущества бывает как по собственной воле собственника, например, купля-продажа или дарение, так и помимо воли собственника, например, конфискация, реквизиция или принудительная продажа имущества должника в целях взыскания долга, присужденного по суду.

Нормативная цена земли – показатель, характеризующий стоимость земельного участка определенного качества и местоположения, исходя из потенциального дохода за расчетный срок окупаемости. Нормативная цена земли регулирует земельные отношения при передаче по наследству, дарении или получении банковского кредита под залог земельного участка. Порядок определения нормативной цены земли устанавливается Правительством Российской Федерации.

Рукоприкладчик – лицо, подписавшее завещание за завещателя, лишенного возможности сделать это самостоятельно по причине тяжелой болезни, физических недостатков, неграмотности.

Подназначение наследника или субституция наследственная – это указание в завещании другого наследника на случай, если назначенный им в завещании наследник или наследник завещателя по закону умрет до открытия наследства, либо одновременно с завещателем, либо после открытия наследства, не успев его принять, либо не примет наследство по другим причинам или откажется от него, либо не будет иметь право наследовать или будет отстранен от наследования как недостойный.

Правоудостоверяющий документ— это документ, подтверждающий факт государственной регистрации прав на недвижимое имущество и выдаваемый уполномоченным государственным органом по государственной регистрации прав.

Правоустанавливающий документ – это документ, на основании которого могут быть зарегистрированы права на недвижимое имущество, содержащий волеизъявление собственника о распоряжении недвижимым имуществом.

Универсальное правопреемство – это такой вид правопреемства, при котором, согласно Гражданскому кодексу Российской Федерации, наследуемое имущество умершего, как то - наследство или наследственное имущество, переходит к другим лицам в неизменном виде как единое целое и в один и тот же момент, то есть в порядке универсального правопреемства, если из правил Гражданского Кодекса РФ не следует иное. Осуществляется помощь в сборе документов для вступления в наследство и для заключения всех видов договоров.

Список рекомендуемой литературы

Основная литература

1. Нотариальное право: учебное пособие (практикум) / составители М.П. Мельникова, Г.О. Беланова, И.Н. Кашурин. — Ставрополь: Северо-Кавказский федеральный университет, 2019. — 101 с. — Текст: электронный // Электронно-библиотечная система IPR BOOKS: [сайт].— URL: <https://www.iprbookshop.ru/99435.html> — Режим доступа: для авторизир. Пользователей
2. Организация нотариата и нотариальной деятельности: учебное пособие / Е. В. Седлова. — Москва: Всероссийский государственный университет юстиции (РПА Минюста России), 2015.— 100 с. — ISBN 978-5-00094-102-7. — Текст: электронный // Электронно-библиотечная система IPR BOOKS: [сайт]. — URL: — Режим доступа: для авторизир. пользователей

Дополнительная литература

3. Основы нотариата в Российской Федерации: учебное пособие / П.В. Бахарев, О.Н. Диордиева. — Москва: Евразийский открытый институт, 2011. — 176 с. — ISBN 978-5- 374-00082-5. — Текст: электронный // Электронно-библиотечная система IPR BOOKS: [сайт]. — URL: <https://www.iprbookshop.ru/11042.html> — Режим доступа: для авторизир. пользователей
4. Нотариальное право: учебное пособие (курс лекций) / О.В.Ахрамеева, Г.О. Беланова, Л. Ю. Вос [и др.]. — Ставрополь: Северо-Кавказский федеральный университет, 2019. — 131 с. — Текст: электронный // Электронно-библиотечная система IPR BOOKS: [сайт]. — URL: <https://www.iprbookshop.ru/99434.html> — Режим доступа: для авторизир. пользователей
5. Контроль за осуществлением нотариальной и адвокатской деятельности: учебное пособие /Е.В. Седлова. — Москва: Всероссийский государственный университет юстиции (РПА Минюста России), 2015. — 75 с. — ISBN 978-5-00094-047-1. — Текст: электронный //Электронно-библиотечная система IPR BOOKS: [сайт]. — URL: <https://www.iprbookshop.ru/47257.html> — Режим доступа: для авторизир. пользователей

Перечень ресурсов информационно-телекоммуникационной сети «Интернет»

<http://window.edu.ru>- Единое окно доступа к образовательным ресурсам;

<http://elibrary.ru> - Научная электронная библиотека.

<http://www.supcourt.ru/> - Официальный сайт Верховного Суда РФ 4.

<http://www.ksrf.ru/> Официальный сайт Конституционного Суда РФ

<http://www.consultant.ru/> - Справочная правовая система «Консультант плюс» 6.

<http://www.garant.ru/> - Справочная правовая система «Гарант»

www.rg.ru - Официальный сайт Российской газеты

<http://www.szrf.ru/> - Официальный сайт Собрание законодательства РФ

www.rsl.ru/ Официальный сайт Российской государственной библиотеки им. В.И. Ленина

<http://www.urait.ru/> - Официальный сайт издательства «Юрайт»

<http://www.msu.ru/> - Официальный сайт Московского государственного университета им. М.В. Ломоносова

<http://www.msal.ru/> - Официальный сайт Московской юридической академии им. О.Е. Кутафина

КОНТЛАКОВА Фатима Рамазановна

ОСНОВЫ НОТАРИАТА

Корректор Чагова О.Х.
Редактор Чагова О.Х.

Сдано в набор 02.07.2024 г.
Формат 60x84/16
Бумага офсетная
Печать офсетная
Усл. печ. л. 10,9
Заказ № 4905
Тираж 100 экз.

Оригинал-макет подготовлен
в Библиотечно-издательском центре СКГА
369000, г. Черкесск, ул. Ставропольская, 36