

А. И. ГОМОЛА

НОТАРИАТ

Учебник

*Допущено
Министерством образования Российской Федерации
в качестве учебника для студентов образовательных учреждений
среднего профессионального образования, обучающихся
по специальности «Правоведение»*

6-е издание, исправленное



Москва
Издательский центр «Академия»
2011

УДК 347.961(075.32)
ББК 67.410я723
Г646

Рецензенты:

доктор юридических наук, директор Челябинского юридического колледжа,
профессор, академик РАЕН *Д. Н. Крюков*;
преподаватель колледжа по подготовке социальных работников
№ 327 г. Москвы *Е. Н. Елисеева*

Гомола А.И.

Г646 Нотариат : учебник для студ. учреждений сред. проф. образования / А. И. Гомола. — 6-е изд., испр. — М. : Издательский центр «Академия», 2011. — 192 с.

ISBN 978-5-7695-8306-3

В учебнике подробно освещены задачи и функции нотариата, основные правила совершения нотариальных действий, применение нотариусом норм иностранного права, финансовое обеспечение деятельности нотариуса и контроль за ней. Приведены основные виды нотариальных документов. Рассмотрены вопросы, особенно часто встречающиеся в нотариальной практике, в частности связанные с наследованием по закону и по завещанию.

Для студентов учреждений среднего профессионального образования, обучающихся по специальности «Правоведение».

УДК 347.961(075.32)
ББК 67.410я723

*Оригинал-макет данного издания является собственностью
Издательского центра «Академия», и его воспроизведение любым способом
без согласия правообладателя запрещается*

© Гомола А. И., 2003

© Гомола А. И., 2008, с изменениями

© Образовательно-издательский центр «Академия», 2008

© Оформление. Издательский центр «Академия», 2008

ISBN 978-5-7695-8306-3

ПРЕДИСЛОВИЕ

В условиях дальнейшего развития и расширения делового оборота в гражданском обществе нотариальная деятельность становится его важнейшим регулятором. Нотариат призван обеспечить защиту прав и законных интересов граждан и организаций путем совершения нотариальных действий от имени Российской Федерации и в соответствии с Конституцией РФ и действующим законодательством. Законодательством предусматривается совершение нотариальных действий в отношении граждан, организаций, иностранных государств и лиц без гражданства. Причем ст. 2 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате особо подчеркивает, что документы, которые оформлены при совершении нотариальных действий в государственных и частных нотариальных конторах, имеют одинаковую юридическую силу.

Со вступлением в законную силу четырех частей Гражданского кодекса Российской Федерации (ГК РФ) практически полностью изменились основы регулирования экономических отношений в государстве. Права собственности и государственная регистрация перехода прав на недвижимость в корне изменили статус юридических лиц. Введение новых норм третьей части ГК РФ позволило по-новому взглянуть на наследование по закону и завещанию граждан. Разумеется, изменилась и роль нотариата в совершении сделок, подлежащих обязательному нотариальному удостоверению.

Конечно, главным средством защиты гражданских прав физических и юридических лиц был и по-прежнему остается суд. Однако, во-первых, это дорогостоящая и длительная по времени процедура, а во-вторых, основная масса сделок, подлежащих обязательному нотариальному удостоверению, и наследственных отношений при правильном и своевременном их оформлении позволяет не допустить опротестования в будущем, устраняет разногласия и возможные споры.

С момента принятия Основ законодательства РФ о нотариате были внесены изменения.

Федеральным законом от 30 декабря 2008 г. № 312-ФЗ, усилена имущественная ответственность нотариусов, занимающихся ча-

стной практикой, а также установлена обязанность частного нотариуса, имеющего контору в городском поселении, заключать договор обязательного страхования своей деятельности на сумму не менее 1,5 млн рублей, в сельском поселении — не менее 1 млн рублей. В последующих редакциях были определены процедуры совершения нотариусом исполнительных надписей в случае взыскания задолженности и обращения взыскания на заложенное имущество в бесспорном порядке, а также основания и порядок осуществления нотариальных действий главами местной администрации муниципального района и специально уполномоченными должностными лицами местного самоуправления муниципального района.

Федеральным законом от 5 июля 2010 г. № 154-ФЗ были существенно уменьшены полномочия должностных лиц консульских учреждений РФ (в частности, они теперь не могут выдавать свидетельства о праве на наследство, о праве собственности на долю в общем имуществе супругов, совершать исполнительные надписи, принимать на хранение документы).

Предлагаемый учебник содержит весь необходимый материал, который изложен в доступной форме. Для качественной подготовки к практическим и семинарским занятиям целесообразно использовать специальные таблицы и схемы, которые приведены в тексте данного учебника.

ВВЕДЕНИЕ

Авторы различных книг и справочников по нотариату по-разному трактуют историю развития нотариата, отталкиваясь, однако, от общих основных дат. В некоторых публикациях история нотариата начинается только лишь с 1917 г.

На наш взгляд, справедлива следующая периодизация развития нотариата в России.

I. Нотариальная деятельность в России до 1917 г.

Нотариат в России существовал с древнейших времен. Площадь в Древней Руси можно считать аналогом современной нотариальной конторы, ибо на ней совершались различные частные акты, писались челобитья, купчие, меновые и т. п. В Москве была так называемая главная нотариальная контора: она помещалась на Ивановской площади в Кремле. В XVII в. здесь располагалась палатка, в которой *площадные подьячие* совершали все крепости и письменные акты.

Площадные подьячие, которые имелись в Москве и в других городах Руси, составляли в каждом городе особую корпорацию, находящуюся под надзором властей. «Промышлять площадью», «кормиться пером» — так называлась тогда их работа; в челобитных иногда встречались выражения площадного подьячего: «кормлюсь пером», «стою на площади». Подьячими могли быть люди различных, даже тяглового, сословий; площадный подьячий не считался служилым человеком, и тяглый, записываясь в площадные подьячие, не освобождался от тягла.

Площадные подьячие, составляя артель, ручались друг за друга. Их корпорации в городах были очень многочисленны; по городам, например, встречаем в исторических документах до 12 площадных подьячих, в Москве в конце XVII в. на Ивановской площади стояло 24 штатных площадных подьячих. Они составляли все частные акты, писать которые подьячим приказов было запрещено. Ивановская площадь находилась под надзором Оружейной палаты; в городах площадные подьячие стояли под надзором местной дворянской корпорации, которая имела на них влияние, в том числе и на их состав, так как площадь писала преимущественно поземельные служилые акты.

В 1864 г. в ходе судебной реформы в столицах, губернских и уездных городах, а в случае надобности и в уездах, создавались нотариальные конторы, которые заведовали совершением актов и другими действиями по нотариальной части и находились под наблюдением судебных мест. Их деятельность регулировалась на основании особого Положения.

II. Нотариальная деятельность в России 1917—1922 гг.

Декрет № 1 от 24 ноября 1917 г. не только упразднил судебные органы, институт судебных следователей и прокурорского надзора, частной адвокатуры, но фактически упразднил и нотариат.

Но поскольку упразднить необходимость в подтверждении прав собственности, наследства было невозможно, эту функцию взяли на себя органы местных Советов.

III. Нотариальная деятельность в РСФСР 1922—1973 гг.

Период начинается с 4 октября 1922 г., когда Советом народных комиссаров РСФСР было принято Положение о государственном нотариате РСФСР, и заканчивается 19 июля 1973 г., когда на сессии Верховного Совета СССР был принят Закон СССР «О государственном нотариате».

В этот период (в 1923, 1926, 1940, 1947, 1965 гг.) круг нотариальных действий постепенно расширяется.

IV. Нотариальная деятельность в СССР 1973—1993 гг.

Этот период характеризуется принятием 2 августа 1974 г. Закона РСФСР «О государственном нотариате». Нотариус периода расцвета и упадка СССР был фактически обыкновенным клерком. В его функции входило решение только технических задач.

Должность нотариуса не требовала высокой квалификации работника, так как для занятия должности нотариуса даже не требовалось юридического образования.

V. Нотариальная деятельность в РФ с 1993 г. по настоящее время.

11 февраля 1993 г. Верховным Советом РФ были приняты Основы законодательства Российской Федерации о нотариате № 4462-1, «приспособленные» к реальности распада СССР. Нормы нотариата СССР и РСФСР были отменены и заменены новыми нормами о нотариате. Частные нотариусы стали наиболее высокооплачиваемыми юристами наряду с адвокатами и частнопрактикующими юристами.

Принятие Основ законодательства Российской Федерации о нотариате было вызвано объективными закономерностями, связанными с дальнейшим развитием гражданского общества в России, с обеспечением охраны формирующейся частной собственности как права граждан и организаций, закрепленного Конституцией РФ 1993 г.

До 1993 г. вряд ли можно говорить о нотариате как о науке, учитывая тот объем права собственности, который мог находиться в личной собственности гражданина. Нотариат был составной частью науки о гражданском процессе.

Статья 1 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате дает развернутое новое понимание роли нотариата в российском законодательстве, который «призван обеспечивать в соответствии с Конституцией Российской Федерации, настоящими Основами защиту прав и законных интересов граждан и юридических лиц путем совершения нотариусами предусмотренных законодательными актами нотариальных действий от имени Российской Федерации». Эта же статья впервые после 1917 г. уравнивает права и полномочия государственных и частных нотариусов.

Правовая деятельность нотариата заключается в достижении реальных правовых последствий — в приобретении прав (собственности, наследственных и т.д.) и закреплении их в установленной юридической форме.

Важная особенность деятельности нотариата состоит в том, что в отличие от судебной практики, предмет которой — гражданско-правовые споры, предметом нотариальных актов являются только **бесспорные дела**.

Однако представленная трактовка дает понимание деятельности нотариата лишь в узком смысле. Для того чтобы дать полное определение деятельности нотариата, необходимо учесть следующие обстоятельства.

Во-первых, нотариат — система уполномоченных органов, в которые согласно ст. 1 Основ входят 4 категории лиц с разным объемом нотариальных правомочий:

нотариусы, работающие в государственной нотариальной конторе;

частнопрактикующие нотариусы;

глава местной администрации поселения и специально уполномоченное должностное лицо местного самоуправления поселения; должностные лица консульских учреждений.

Во-вторых, это — деятельность, призванная защищать права и законные интересы граждан и юридических лиц:

имущественные и неимущественные права;

основанные на законе и бесспорные по существу;

гарантированные от правонарушений путем правильного и своевременного удостоверения;

являющиеся предметом доказательства в суде.

В-третьих, нотариальная деятельность является подзаконной, она строго регламентирована правом и формализована.

В-четвертых, нотариальная деятельность хотя и не является предпринимательской, но в соответствии со ст. 22 Основ нота-

риальное действие признается совершенным после уплаты государственной пошлины или суммы согласно тарифу.

Суммируя все вышеперечисленное, предлагается следующее определение: **нотариальная деятельность** — это совершение нотариальных действий на возмездной основе в соответствии с российским законодательством и от имени Российской Федерации, направленных на защиту прав и законных интересов граждан и юридических лиц — участников гражданского оборота.

Тема 1

ЗАДАЧИ И ФУНКЦИИ НОТАРИАТА

Слово «нотариат» происходит от латинского слова «nota», что в переводе означает «знак». В Древнем Риме нотариусами называли писцов, составлявших проекты сделок и употреблявших для скорости записи стенографические знаки. Отсюда и слова «нотариус» («notarius») и «нотариальный» («notarialis»). Энциклопедический словарь Брокгауза и Ефрона определял дореволюционный нотариат как «учреждения для публичного удостоверения различного рода актов, договоров и вообще важных для правовой жизни событий с целью обеспечения их достоверности для суда, административных мест и частных лиц».

В системе правоохранительных органов юстиции нотариату принадлежит важное место. *Нотариат* — система государственных органов и должностных лиц, на которых возложено удостоверение бесспорных прав и фактов, свидетельствование документов, предусмотренных законом действий в установленном законом порядке в целях обеспечения защиты прав и охраняемых законом интересов граждан и юридических лиц.

Согласно Конституции РФ нотариат находится в совместном ведении Федерации и ее субъектов. Основными нормативными актами, регламентирующими деятельность нотариата, являются: Основы законодательства Российской Федерации о нотариате — Закон, принятый 11 февраля 1993 г.; Инструкция о порядке совершения нотариальных действий главами местных администраций поселений и специально уполномоченными должностными лицами местного самоуправления поселений от 27 декабря 2007 г. № 10832.

К законодательству о нотариате относится большая группа нормативных актов различных уровней, развивающих отдельные положения Закона о нотариате.

Нормы, регулирующие организацию и деятельность нотариата, составляют самостоятельную отрасль законодательства. Она самым тесным образом связана с такими отраслями права, как гражданское, гражданское процессуальное, семейное, земельное, трудовое, жилищное. При совершении нотариальных действий, составляющих компетенцию нотариата, нотариусу приходится

применять не только законодательство о нотариате, но и обращаться к нормам вышеперечисленных отраслей российского права. Так, при удостоверении договора купли-продажи жилого дома или квартиры нотариус руководствуется целым рядом гражданских, семейных, жилищных норм, разъясняет их содержание обратившимся к нему гражданам и должностным лицам. Знание этих правовых норм составляет обязательное требование для лиц, занимающих должности нотариусов. Охрана прав граждан и юридических лиц, их законных интересов осуществляется посредством совершения нотариусом предусмотренных законом нотариальных действий. Основы законодательства Российской Федерации о нотариате от 11 февраля 1993 г. № 4462-1 в ст. 35—38 указывают виды нотариальных действий, которые могут совершать частные нотариусы, нотариусы, работающие в государственных нотариальных конторах, главы местных администраций поселений и специально уполномоченные должностные лица местного самоуправления поселений, а также должностные лица консульских учреждений Российской Федерации. Их перечень не является исчерпывающим. Законодательными актами РФ могут быть предусмотрены и другие нотариальные действия.

Нотариальные действия классифицируются по их направленности следующим образом:

- удостоверяющие бесспорные права;
- удостоверяющие бесспорные факты;
- придающие долговым и платежным документам значение исполнительной силы.

Нотариальная функция не сводится к одним лишь нотариальным услугам.

Удостоверение фактов, копий документов и другие нотариальные действия в отношении граждан и организаций совершаются таким образом, чтобы при этом не были затронуты (ущемлены) права третьих лиц, государственные и общественные интересы. Нотариус обязан, установив фактические обстоятельства по конкретному нотариальному действию с помощью доказательств, применить соответствующую правовую норму. Все действия совершаются в заранее установленной последовательности и по строго регламентированным правилам.

Это связано с тем обстоятельством, что:

во-первых, ряд юридических фактов и обстоятельств, некоторые виды сделок и документов требуют обязательного нотариального удостоверения по закону;

во-вторых, закон предусматривает совершение нотариальных действий по удостоверению бесспорных прав и фактов по волеизъявлению граждан и организаций.

Но независимо от оснований возникновения в этих случаях нотариальные действия совершаются по общим правилам, обес-

печивающим права и интересы лиц, законность и правопорядок.

Компетенция нотариусов, занимающихся частной практикой, и нотариусов, работающих в государственных нотариальных конторах, за некоторым исключением, одинакова. Общими для них являются и правила совершения нотариальных действий, и правовая сила нотариальных актов. Следовательно, с появлением в Российской Федерации частной практики юрисдикционная природа нотариата не изменилась. Нотариус, занимающийся частной практикой, имеет личную печать с изображением Государственного герба РФ (ст. 11 Основ) и совершает все предусмотренные законом нотариальные действия от имени государства и несет личную имущественную ответственность. По решению суда в случае причинения ущерба нотариальными действиями, совершенными в противоречии с действующим законодательством, нотариус несет личную имущественную ответственность (ст. 17 Основ).

Главным признаком, определяющим правовую природу нотариата, является *юрисдикционная* (правоохранительная) *функция*. Она определяет порядок и структуру нотариата, его компетенцию, методы деятельности, нотариальные процессуальные формы.

В отличие от суда, который рассматривает в гражданском процессе споры о праве, нотариат выполняет функции, направленные на юридическое закрепление бесспорных гражданских прав и предупреждение их возможного нарушения в будущем. Деятельность нотариата носит явно выраженный закрепительно-предупредительный характер. Нотариально удостоверенный договор облегчает заинтересованной стороне доказывание своего права, поскольку содержание договора, подлинность подписей участников сделки, время и место ее совершения и другие обстоятельства, официально зафиксированные нотариусом, являются очевидными и достоверными.

Предметом нотариальной деятельности являются *бесспорные гражданские права и юридические факты*. Если в ходе выполнения нотариальных действий такой спор возникает, то само производство по совершению нотариального действия в этом случае приостанавливается до решения спорного вопроса в суде.

Законом определяется, что на должность нотариуса в Российской Федерации назначается гражданин Российской Федерации, имеющий высшее юридическое образование, прошедший стажировку сроком не менее одного года в государственной нотариальной конторе либо у нотариуса, занимающегося частной практикой, сдавший квалификационный экзамен, имеющий лицензию на право нотариальной деятельности.

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 ме-

сяцев. Порядок прохождения стажировки определяется Министерством юстиции Российской Федерации совместно с Федеральной нотариальной палатой.

Статья 1 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате дает перечень уполномоченных органов, входящих в него:

- нотариусы, работающие в государственной нотариальной конторе;
- нотариусы, занимающиеся частной практикой;
- главы местных администраций поселений и специально уполномоченные должностные лица местного самоуправления поселений;
- должностные лица консульских учреждений.

При совершении нотариальных действий и частные, и государственные нотариусы обладают равными правами и несут одинаковые обязанности, а оформленные нотариусами документы имеют одинаковую юридическую силу.

Дополнительным требованием к нотариусу, занимающемуся частной практикой, является обязательное членство в нотариальной палате.

Нотариус беспристрастен и независим в своей деятельности и руководствуется Конституцией Российской Федерации, конституциями (уставами) субъектов Российской Федерации, настоящими Основами, иными нормативными правовыми актами Российской Федерации и субъектов Российской Федерации, принятыми в пределах их компетенции, а также международными договорами.

В Российской Федерации обеспечение защиты прав и законных интересов граждан и организаций в соответствии с Конституцией и законодательством РФ относится к компетенции ряда государственных органов. Исполнение специфических функций в случае необходимости может возлагаться на специально уполномоченных должностных лиц, которые от имени Российской Федерации на основе нормативно-правовых актов совершают нотариальные действия в интересах российских граждан и организаций (юридических лиц), граждан и организаций иностранных государств, а также лиц без гражданства.

Таким образом, нотариат — правовой институт, система государственных органов и должностных лиц, на которых законодательством РФ возложена обязанность по совершению предусмотренных нотариальных действий от имени Российской Федерации, направленных на юридическое закрепление беспорочных гражданских прав и фактов и исполняемых в целях обеспечения защиты прав и законных интересов обратившихся лиц и организаций. При исполнении этих служебных обязанностей запрещается разглашать сведения, оглашать документы, которые стали известны в связи с совершением нотариальных действий, в том числе и после сложе-

ния полномочий или увольнения, за исключением случаев, предусмотренных Законом о нотариате.

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 суда, прокуратуры, органов следствия в связи с находящимися в их производстве уголовными или гражданскими делами, а также по требованию арбитражного суда в связи с находящимися в его разрешении спорами. Справки о завещании выдаются только после смерти завещателя.

Источники нотариального права

В структуре российского законодательства нотариат не является отдельной отраслью права, однако признается отдельной отраслью законодательства, которая регулирует только ей присущие отношения.

16 декабря 1993 г. был принят Указ Президента РФ № 2171 «Об общеправовом классификаторе отраслей законодательства».

Классификатор включал в себя разделы, регулирующие нотариальную деятельность:

389.010.000 Организационные основы деятельности нотариата

389.010.010 Общие положения

389.010.020 Порядок учреждения и ликвидации должности нотариуса

389.010.030 Права, обязанности и ответственность нотариуса

389.010.040 Финансовое обеспечение деятельности нотариуса

389.010.050 Нотариальная палата. Федеральная палата

389.010.060 Контроль за деятельностью нотариусов

389.010.000 Нотариальные действия и правила их совершения.

По этому классификатору нотариат приближен к административному праву, а не включен в качестве составной части гражданского и гражданского процессуального права, что можно объяснить неразрывностью рынка, обычаев делового оборота. Соответственно определяется и роль, отведенная нотариату в законодательстве 1993 года.

Этот классификатор был отменен Указом Президента РФ от 15 марта 2000 г. № 511 «О классификаторе правовых актов», законодательство о нотариате включено в комплекс «Прокуратура», «Органы юстиции», «Адвокатура», «Нотариат»:

190.040.000 Нотариат

190.040.010 Общие положения

190.040.020 Организационные основы деятельности нотариуса

190.040.030 Нотариальные действия и правила их совершения.

Определив место нотариата в системе российского законодательства, мы можем говорить и об его источниках.

Во-первых, нотариус действует от имени Российской Федерации, что делает процессуальные действия нотариуса общественно значимыми, поэтому главное место среди всех источников нотариата занимает Конституция Российской Федерации, принятая всенародным голосованием в 1993 году.

Во-вторых, источниками нотариата являются федеральные конституционные и федеральные законы РФ, и в первую очередь — Основы законодательства о нотариате, принятые в феврале 1993 г.

В-третьих, важнейшее место среди источников нотариата занимает Гражданский кодекс РФ, Гражданский процессуальный кодекс от 14 ноября 2002 г. № 138-ФЗ.

В-четвертых, среди федеральных законов наиболее важными для регулирования имущественных отношений участников гражданского оборота, имущественных прав граждан и юридических лиц являются:

– Федеральный закон от 21 июля 1997 г. № 122-ФЗ «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним»;

– Федеральный закон от 16 июля 1998 г. № 102-ФЗ «Об ипотеке (залоге недвижимости)».

В-пятых, важное место среди источников нотариата занимают инструкции, разъяснения, письма Министерства юстиции Российской Федерации, в том числе и согласованные с Федеральной нотариальной палатой: Положение о порядке проведения конкурса на замещение вакантной должности нотариуса (от 17 февраля 1997 г. № 19-01-19-97); Порядок прохождения стажировки лицами, претендующими на должность нотариуса (от 21 июня 2000 г. № 179); Положение об апелляционной комиссии по рассмотрению жалоб на решения квалификационных комиссий по приему экзаменов у лиц, желающих получить лицензию на право нотариальной деятельности (от 21 июня 2000 г. № 178) и др.

Особенность этих нормативно-правовых актов состоит в том, что многие из них утверждены совместными решениями Министерства юстиции РФ и Федеральной нотариальной палаты, которая не является государственным органом. Учитывая, что частнопрактикующие нотариусы должны быть членами Федеральной нотариальной палаты, такое совместное утверждение позволяет сделать нормативные акты обязательными как для нотариусов, которые работают в государственных нотариальных конторах, так и для нотариусов, занимающихся частной практикой.

В-шестых, источниками нотариата являются определения Конституционного Суда, постановления и решения Верховного Суда, Высшего Арбитражного Суда. В качестве примеров можно привести постановление Конституционного Суда Российской Фе-

дерации от 24 февраля 1998 г. «По делу о проверке конституционности отдельных положений статей 1 и 5 Федерального закона от 5 февраля 1997 года «О тарифах страховых взносов в Пенсионный фонд Российской Федерации, Фонд социального страхования Российской Федерации, Государственный фонд занятости населения Российской Федерации и в фонды обязательного медицинского страхования на 1997 год» в связи с жалобами ряда граждан и запросами судов» и постановление Конституционного Суда Российской Федерации от 19 мая 1998 г. «По делу о проверке конституционности отдельных положений статей 2, 12, 17, 24 и 34 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате».

Не менее важное значение имеют решения Верховного Суда Российской Федерации, когда указанный судебный орган реализует свои полномочия по проверке соответствия федеральным законам актов Правительства Российской Федерации и нормативных актов федеральных органов исполнительной власти. Так, прецедентное значение имеет постановление Президиума Верховного Суда Российской Федерации от 3 марта 1999 г. «Об отмене решения Верховного Суда Российской Федерации от 30 июля 1998 г. № ГКПИ98-285 и признании незаконным пункта 1 Инструкции о порядке взимания и учета страховых взносов (платежей) на обязательное медицинское страхование», утвержденной постановлением Правительства Российской Федерации от 11 октября 1993 г. № 1018, в части включения нотариусов в перечень плательщиков страховых взносов в фонды обязательного медицинского страхования. В результате данное постановление Правительства Российской Федерации в части включения нотариусов в перечень плательщиков страховых взносов в фонды обязательного медицинского страхования было признано незаконным.

Для определения места и роли нотариата в системе Российского законодательства необходимо проанализировать нормы Конституции РФ, в первую очередь ст. 72, которая устанавливает, что нотариат — предмет совместного ведения Российской Федерации и ее субъектов, а ст. 76 определяет высшую юридическую силу федеральных законов и обязательное соответствие им законов и иных нормативных актов, принимаемых субъектами Российской Федерации.

Новым для российского законодательства явилось то, что до принятия конституционных норм о разграничении полномочий федерации и ее субъектов, 31 марта 1992 года вступили в законную силу два Федеративных договора: «О разграничении предметов ведения и полномочий между федеральными органами государственной власти Российской Федерации и органами власти суверенных республик в составе Российской Федерации», «О разграничении предметов ведения и полномочий между федеральными органами государственной власти Российской Федерации и органами власти автономной области, автономных округов в составе Российской Федерации».

Региональные органы исполнительной власти участвуют в правовом регулировании нотариальной деятельности. Они издаю нормативные акты, действующие на их территории в пределах своих полномочий.

На практике ряд регионов России приняли собственные законы о нотариате. Но и там, где они приняты, нотариусы руководствуются российской нормативной базой о нотариате, так как это позволяет устранить возможное противоречие нормативных актов субъектов РФ и законов, других нормативно-правовых актов, принятых на федеральном уровне.

Важное место в развитии нотариата России занимают международные договоры.

В Конституции РФ (ст. 15) дается приоритет нормам международного договора над нормами российского права. Общеизвестные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы. Если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем предусмотренные законом, то применяются правила международного договора.

Федеральный закон от 15 июля 1995 г. № 101-ФЗ «О международных договорах Российской Федерации» детализировал конституционные нормы и дал определение международного договора Российской Федерации. Статья 2 п. а) этого закона определяют, что под международным договором Российской Федерации понимают международное соглашение, заключенное Российской Федерацией с иностранным государством (или государствами) либо с международной организацией в письменной форме и регулируемое международным правом, независимо от того, содержится такое соглашение в одном документе или в нескольких связанных между собой документах, а также независимо от его конкретного наименования.

Из текста Конституции РФ и определения международного договора следует, что таковым будет только обязательство Российской Федерации как государства, субъекта международного права. Международный институт латинского нотариата, объединяющий более 50 стран Западной Европы (кроме Великобритании), Латинской Америки и т.д., — неправительственная организация, куда входят национальные объединения нотариусов, допускается также индивидуальное членство граждан-нотариусов. Россия в данную организацию не вступала, о чем свидетельствует отсутствие федерального закона о ратификации Устава Союза либо иного какого-то договора, в соответствии с которым Россия была бы на себя конкретные международные обязательства.

Членство в Международном союзе латинского нотариата Российской федеральной нотариальной палаты порождает отношения и обязательства двух негосударственных организаций и не может повлиять на отношения между государствами. Разъяснения, реко-

мендации, нотариальные стандарты и другие документы, которые принимаются международным профессиональным Союзом нотариусов для государственных органов могут носить лишь рекомендательный характер. В отношении нотариусов действует в первую очередь принцип независимости деятельности нотариусов, которые, согласно нормам Российского законодательства, должны руководствоваться Конституцией РФ, конституцией или уставом субъекта РФ, в котором работает нотариус, Основами законодательства Российской Федерации о нотариате, иными нормативными правовыми актами РФ и субъектов РФ, принятыми в пределах их компетенции, а также международными договорами (ст. 5 «Гарантии нотариальной деятельности» Основ законодательства Российской Федерации о нотариате).

Вступление Российской Федерации в Совет Европы привело к изменениям и в российской правоприменительной практике, в том числе и в области нотариата. Источником международного права является Резолюция Европейского парламента «О положении и организации нотариата в 12 государствах — членах Сообщества». Но этот документ носит скорее рекомендательный характер и устанавливает только общие принципы построения нотариата в странах Европейского сообщества, а также направления дальнейшего развития нотариата. На практике в этих странах существуют: государственный нотариат, частнопрактикующие нотариусы (по такой схеме строится нотариальная деятельность и в России), а также вариант наделения нотариальными функциями адвоката.

Вторым документом, который непосредственно используется в практической деятельности, является «Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам», подписанная от 22 января 1993 г., ратифицированная Федеральным законом от 4 августа 1994 г. (вступившим в силу 10 декабря 1994 г.). На основании этой конвенции подписаны договоры Российской Федерации (и ныне действующие договоры СССР) по вопросам юридической помощи и взаимодействия.

Подробно этот материал изложен в главе 33 «Нотариат в международном обороте» (Настольная книга нотариуса. — Т. II. — М., 2000). В этой главе рассматривается применение норм иностранного права в нотариальной практике, оформление документов при выезде за границу, легализация документов, совершение нотариальных действий консультациями.

Нужно отметить, что подписана аналогичная Конвенция Содружества Независимых Государств, договоры между Российской Федерацией и бывшими республиками СССР (например, Договор между Российской Федерацией и Азербайджанской Республикой «О правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам», подписан 22 декабря 1992 г. вступил в силу 20 января 1995 г.).

Позитивные изменения в международных отношениях в сторону сотрудничества и взаимопонимания позволили унифицировать формы сделок, применяемых в международной практике, решить вопросы наследства и дать юридическую силу этим документам.

Законодательство о нотариате находится в постоянном развитии, идет тенденция к сближению норм российского нотариата с нормами международного права. Определяя пути дальнейшего развития, необходимо проведение глубокого научного анализа правовой базы нотариальной деятельности. Это позволит найти пути устранения пробелов в «Основах Российской Федерации о нотариате».

Что касается вопроса о принятии нового Федерального закона о нотариате, на мой взгляд, необходимо, чтобы была наработана достаточная практика по вопросам наследования, международным спорам, так как часть третья ГК РФ вступила в законную силу 1 марта 2002 г. Только тогда можно будет выработать новую модель построения нотариата с учетом реалий российского законодательства XXI в. и избежать ошибок, допущенных при принятии Уголовного кодекса и послуживших причиной его кардинальной переработки после вступления в законную силу.

Определяя задачи, которые необходимо решить законодателю для кодификации всех нотариальных норм, можно назвать три основных направления деятельности:

- 1) научный анализ всей правовой базы нотариата;
- 2) восполнение пробелов в нотариальном законодательстве;
- 3) создание нового кодифицированного акта или федерально-го закона о нотариате, который обобщил бы научное исследование практической деятельности нотариата за последние десять лет.

Задачи и принципы нотариальной деятельности

Задачи нотариата. Под задачами нотариата следует понимать определение целей его деятельности и способов их достижения.

В качестве первостепенных задач можно выделить такие:

- 1) охрана собственности, прав и законных интересов физических и юридических лиц;
- 2) предупреждение деликтов путем своевременного, в строгом соответствии с нормами законодательства, удостоверения сделок и договоров;
- 3) удостоверение различных, абсолютно достоверных, юридических фактов;
- 4) совершение исполнительных надписей и иных нотариальных действий;
- 5) оформление наследственных прав.