

Научно-практический журнал Федеральной нотариальной палаты

НОТАРИАЛЬНЫЙ ВЕСТНИКЪ



07
2008

Документы – Новости ФНП – СМИ о нотариате – Теория – Практика –
Зарубежный опыт – Из истории нотариата

www.notariat.ru

Наследование имущественных прав и обязанностей



Татьяна Крайнова:

Под «наследством» понимается
вся совокупность вещей, имущественных
прав и имущественных обязанностей,
которые на момент смерти принадлежали
наследодателю, которой придана
целостность

ISSN 1819-6624



9 771819 662772 >

Становление и развитие нотариального процесса в России

Т.Г. Калининко,
нотариус Химкинского нотариального округа Московской области,
кандидат юридических наук

Понятие «нотариальное процессуальное право» основано на представлениях учёных, связанных с существованием и развитием этого права. В 70-х годах XX в. термин «процессуальное право» получил довольно широкое распространение. Именно тогда появилась идея пересмотра его традиционного понимания. Суть её заключалась в расширении понятия процессуального права и подведении под данное понятие норм любой отрасли права, если ими устанавливается порядок реализации правовых предписаний¹. Следствием этой теории явилось выделение новых отраслей процессуального права, обслуживающих соответствующие отрасли материального права.² Н.Б. Зейдером была высказана мысль о том, что единый предмет советского гражданского процессуального права составляет деятельность не только судов, но и арбитража, товарищеских судов, профсоюзных органов, нотариата.³ Этот взгляд нашёл немало сторонников.⁴ Отмечалось, что гражданские процессуальные отношения, возникающие при отправлении правосудия, существенно отличаются от отношений, складывающихся при разрешении споров несудебными органами.⁵

Таким образом, теоретически была определена возможность разработки и создания нотариального процесса.

Раскрывая понятие «единого предмета нотариального процесса», следует говорить, прежде всего, о нотариальной деятельности с точки зрения цели, на достижение которой она направлена. Вместе с тем, на мой взгляд, единый предмет нотариального процесса как деятельности сливается с понятием защиты гражданских прав и растворяется в нём⁶, поэтому необходимо учитывать различия в регулировании нормами права отношений по нотариальной деятельности и нотариальной формы защиты права и охраняемого законом интереса. Этот вопрос требует особого теоретического изучения. О единстве уголовного, гражданского и административного процессов писал ещё в 1921 г. В.А. Рязановский⁷, по нашему мнению, следует включить в это единство и нотариальный процесс. Особенности нотариального процесса проявляются в чёткой выраженности в предмете правового регулирования трёх существенных компонентов (элементов): нотариально-процессуальных отношений, нотари-

¹ Горшенев В.М. Способы и организационные формы правового регулирования в социалистическом обществе. – М., 1972. – С. 209; Юридические гарантии применения права и режим социалистической законности в СССР / Под ред. В.М. Горшенева. – Ярославль, 1976; Юридическая процессуальная форма: теория и практика / Под ред. П.Е. Недбайло, В.М. Горшенева. – М., 1976.

² Сорокин В.Д. Административно-процессуальное право. – М., 1972; Абова Т.Е. Хозяйственный процесс – порядок защиты хозяйственных прав // Теоретические проблемы хозяйственного права. – М., 1975. – С. 312–354; Краснов Н.И., Иконническая И.А. Процессуальные вопросы советского земельного права. – М., 1975; Аюпова Е.М. О понятии трудового процесса // Проблемы трудового права и права социального обеспечения. – М., 1975. – С. 159–163; Лучинин В.О. Процессуальные нормы в советском государственном праве. – М., 1976.

³ Зейдер Н.Б. Предмет и система советского гражданского процессуального права // Правоведение. – 1962. – № 6. – С. 69–82.

⁴ Клейн Н.И. Встречный иск в суде и арбитраже. – М., 1964. – С. 5; Щеглов В.Н. Гражданское процессуальное правоотношение. – М., 1966. – С. 148–149; Зайцев И.М. Деятельность арбитражных органов как предмет регулирования гражданского процессуального права // 50 лет Советской власти и актуальные проблемы правовой науки. – Саратов, 1967. – С. 113 и др.

⁵ Абова Т.Е., Тадевосян В.С. Разрешение хозяйственных споров. – М., 1968. – С. 15–17; Абова Т.Е., Мельников А.А. Предмет советского гражданского процессуального права // Правоведение. – 1969. – № 1. – С. 73–77; Чечина Н.А. Принципы гражданского процессуального права // Актуальные проблемы теории и практики гражданского процесса / Под ред. Н.А. Чечиной, Д.М. Чечота. – Л., 1979. – С. 47.

⁶ Калининко Т.Г. Нотариальная защита прав граждан и юридических лиц // Нотариальный вестник. – № 4. – 2008.

⁷ Рязановский В.А. Единство процесса // Сборник трудов профессоров и преподавателей Иркутского гос. ун-та. Отдел 1. Науки гуманитарные. Вып. 1. – Иркутск, 1921. – С. 39–44.

ально-процессуальной деятельности и нотариально-процессуальной формы. Нотариальному процессу присуща высокая степень урегулированности правовыми нормами каждого из этих элементов. Нотариальный процесс качественно отличается от своих аналогов в других отраслях права. Установление определённых процедур, которые определяют деятельность нотариуса, формирует нотариальный процесс.

В теории права недостаточно внимания уделяется процессуальным вопросам деятельности нотариата. Нотариальному процессу посвящены работы О.Е. Алёшиной⁸, В.В. Яркова⁹, М.К. Треушников¹⁰, Э.М. Мурадян¹¹, Г.Г. Черемных¹². Однако при этом отсутствует сама теория нотариально-правового процесса. В юридической литературе фундаментально разработана лишь теория гражданского и уголовного процессов, которая отражается в ГПК РФ и УПК РФ. Между тем каждая отрасль и институт права, включая нотариальное право, имеют свои особенности в равной степени, как и общие черты процесса реализации. Вопрос о нотариальном процессе поднимал М.И. Треушников в статье «Современные проблемы гражданского и нотариального процесса»¹³, а также затрагивал В. Богатырёв в статье «Нотариальная форма как гарантия неприкосновенности частной жизни»¹⁴. Определённые интересные мысли изложены в монографии Э.М. Мурадян о соотношении судебной и нотариальной процедур. Из существа указанных статей видно, что нотариальная процессуальная форма существует и её необходимо развивать, чётко теоретически обосновать.

Именно поэтому, на мой взгляд, уже сейчас целесообразно начать дискуссию о выделении нотариального процесса в отдельную отрасль

права для его глубокого научного изучения и использования в нотариальной практике. Интересен опыт Украины, где в 2003 г. уже была защищена докторская диссертация о теоретических проблемах нотариального процесса.

Нотариальная деятельность по своей сути представляет собой начало, движение, развитие, имеющие определённые стадии и завершающий этап. Это развитие регламентируется нормами, которые относятся к процессуальному праву. Нотариальный процесс должен быть чётко урегулирован специальным законом. Процессуальный регламент объединяет всех нотариусов, независимо от форм организации нотариата. В законе следует выделить стадии нотариального процесса и определить особенности совершения некоторых видов нотариальных действий¹⁵. При анализе работы нотариата отчётливо прослеживаются, например, процедура изучения заявления, его принятия или отказа в его приёме, процедура проверки законности и обоснованности представленных документов, процедура принятия решения и его правового оформления и др. Процедура установления бесспорных фактов имеет отличие от процедуры придания документам силы охранительных нотариальных действий.

Норма материального права не имеет (не установлен) порядок её реализации, процедуры применения. То же обстоятельство в полной мере относится и к нотариату, процесс реализации для которого имеет первостепенное значение. При рассмотрении нотариальной формы защиты права тем более необходимо использовать нотариальный процесс¹⁶. Процедуры нотариальной деятельности разнообразны: это производства и по оформлению наследственных прав, и по удостоверению договоров, и по свидетельствованию копии, и т.д. Таким

⁸ Алёшина Т.Я. Нотариальная форма реализации права. Теоретико-правовое исследование: Дис. канд. юрид. наук. – Саратов, 2001; Алёшина Т.Я. Нотариальные акты как форма реализации права. Вопросы теории государства и права. Вып. 1. – Саратов, 1998. – С. 122–127; Алёшина Т.Я. Нотариальный процесс как форма реализации права // Вестник Саратовской государственной академии права. – 1999. – № 4 (19). – С. 77–80.

⁹ Настольная книга нотариуса. Справочно-методическое пособие. В 2-х томах. Т. 1. – М.: Бек, 2000.

¹⁰ Треушников М.К. Современные проблемы гражданского и нотариального процесса // Нотариальный вестник. – 1998. – № 9. – С. 37.

¹¹ Судебная и нотариальная процедуры. – М.: Бек, 2007.

¹² Черемных Г.Г., Черемных В.Г. Нотариальное право России. – М.: Эксмо, 2007.

¹³ Нотариальный вестник. – 1998. – № 9. – С. 35.

¹⁴ Право граждан на информацию и защита неприкосновенности частной жизни. Ч. 2. – Нижний Новгород, 1999. – С. 164–170.

¹⁵ Треушников М.К. Современные проблемы гражданского и нотариального процесса // Нотариальный вестник. – 1998. – № 9. – С. 35.

¹⁶ Алёшина Т.Я. Нотариальный процесс как форма реализации права // Вестник Саратовской государственной академии права. – 1999. – № 4 (19). – С. 77–80; Калиниченко Т.Г. Нотариальная защита прав граждан и юридических лиц // Нотариальный вестник. – № 4. – 2008.

образом, совокупность нормативно установленных процедур нотариальной деятельности образует сам нотариальный процесс. При этом необходимо разграничивать понятия «нотариальная деятельность» и «нотариальное действие»,¹⁷ в отношении каждого из которых существуют различные производства. Понятие нотариальной деятельности значительно шире и включает большее количество различных производств, например, «архивное нотариальное производство», «нотариальное делопроизводство», «производство по передаче документов в регистрационные органы» и т.д.

Учитывая концепцию активного развития федерального нотариата, предусматривающую более широкое толкование нотариальной деятельности¹⁸, важной задачей является расширение понятия «нотариальная деятельность» за счёт включения полномочий по сбору всех необходимых документов для совершения нотариального действия, проверки достоверности всего фактического состава путём активных действий и тем самым освобождения граждан и организаций от необходимости обращения к органам власти и различным посредникам за сбором документов¹⁹. На нотариусе должна лежать установленная законом обязанность сбора необходимых документов, проверки фактических обстоятельств и создания нотариального акта, обладающего при этих условиях особой доказательственной силой. Насущным поэтому является наделение в законодательстве нотариуса правом не только запроса, но и личной проверки, и правом непосредственного сбора необходимых документов для совершения нотариальных действий. Осуществляя полномочия по сбору документов, проверке их достоверности, консультируя по всем аспектам возможности совершения нотариального действия, занимаясь работой по передаче документов и получению их с регистрации, нотариус освобождает граждан и организации от необходимости обращения как к разным государственным органам, органам местного самоуправления, так и к риелтерам, другим посредникам. Активная модель федерально-

го нотариата будет способствовать снижению уровня коррупции в системе государственного управления. Таким образом, расширяется и сфера нотариального процесса.

Нотариальный процесс можно определить и как комплексную систему правовых форм деятельности нотариуса, а также заинтересованных в правовом результате и наступлении правовых последствий граждан, государственных и негосударственных организаций. Нотариальный процесс регулируется правовыми нормами, а его результаты закрепляются в соответствующих нотариальных актах²⁰.

Для характеристики нотариального процесса большое значение имеет форма нотариальной деятельности. Раскрывая содержание нотариальной формы, следует исходить из положения о сложной процедуре, требующей соблюдения нескольких логических последовательных действий, воспроизведение и подтверждение которых может быть доступно и доказательно как для самих участников, с одной стороны, так и для соответствующих заинтересованных и компетентных органов, с другой стороны.

Нотариальный процесс выступает как совокупность комплексных правовых процедур, необходимых для обеспечения деятельности нотариуса. Форма – это правовая процедура нормативного упорядочивания деятельности и соответствующих документов.²¹ Она представляет собой совокупность требований к действиям участников нотариального процесса, направленных на достижение конкретного результата. Определённость данных требований обеспечивается соответствующими санкциями, среди которых наиболее типичны пресекательные, преследующие цели принудительного прекращения неправомерности нотариальной деятельности (отказ в принятии заявления, отказ в совершении нотариального действия, прекращение нотариального производства).

В теоретическом плане возможна выработка единого понятия «процессуальная форма» на основе обобщения процедурных правил. Известно, что процессуальная форма присуща всякой деятельности по применению правовой нормы.²²

¹⁷ Черемных Г.Г., Черемных В.Г. Нотариальное право России. – М.: Эксмо, 2007.

¹⁸ Ярков В.В. От бюрократического к активному нотариату (актуальные проблемы нотариального права). Материалы конференции «Нотариат, государственная власть и гражданское общество: современное состояние и перспективы». – М., 2007.

¹⁹ Там же.

²⁰ Алёшина Т.Я. Нотариальные акты как форма реализации права. Вопросы теории государства и права. Вып. 1. – Саратов, 1998. – С. 122–127.

²¹ Юридическая процессуальная форма. Теория и практика / Под ред. П.Е. Недбайло, В.М. Горшенева. – М.: Госюриздат, 1976. – С. 46.

²² Недбайло П.Е. О юридических гарантиях правильного осуществления советских правовых норм // Советское государство и право. – 1957. – № 6. – С. 22.

Например, для того, чтобы получить свидетельство о праве на наследство, нужно доказать наличие определённых фактов (родственные отношения, иждивение и т.д.), дающих право на наследство. Интерес наследников в подобном случае состоит в гарантированной законом возможности получения от нотариуса необходимых документов, подтверждающих факты, которые могут быть положены в основание требований о наследстве. Установление юридической формы затрагивает существенные интересы соответствующих лиц, с одной стороны, и государства – с другой, постольку нотариальный порядок является наиболее предпочтительным. Установление юридического факта необходимо заинтересованному лицу для последующего осуществления субъективных прав, вытекающих из установленного факта. В нотариальной форме не может разрешаться материально-правовой спор, а могут устанавливаться лишь определённые юридические факты. Цель нотариальных производств состоит в выявлении и констатации тех или иных обстоятельств, с которыми норма права связывает возникновение, изменение или прекращение определённых прав или обязанностей. Нотариус применяет право с использованием определённых процессуальных форм. Здесь есть начальный момент и завершающий результат, а также целый ряд промежуточных этапов. Всё это происходит в определённых нотариальных процедурах. Действия нотариуса связаны процессуальными нормами, которые в совокупности своей определяют нотариальный процесс: возникновение, развитие и окончание нотариального дела.

Одни нормы определяют назначения, полномочия, требования, возможности и права нотариуса, другие – основные принципы и характеристики нотариального процесса, такие как обоснованность, подконтрольность, добропорядочность, уважительное отношение к гражданам и т.п.

Специфика нотариального процесса – односторонность действий, неравенство сторон (одна применяет к другой право), конкретность и индивидуальная определённость, пространственно-временные параметры, отсутствие спора и др.

Нормы специальной регламентации определяют порядок работы нотариуса: приём документов, проверка их достоверности и правомерности, проведение экспертных исследований, выбор принимаемого решения, совершение нотариального действия, правовое оформление принятого решения и др. Также происходит установление процедуры рассмотрения каж-

дого конкретного дела: оформление наследственного права, совершение исполнительной надписи, удостоверение копии: подлинность подписи и др.

Особенности нотариального процесса отличают его от других правовых форм деятельности. Нотариальная деятельность – это рассмотрение нотариального дела, то есть таких обстоятельств и фактов, которые основываются на праве (законе) и влекут определённые юридические последствия. Это главное, определяющее свойство нотариального процесса как правовой формы. Данная форма выражается в совершении операций с нормами права. Она осуществляется только уполномоченными на то нотариусами, а её результаты всегда закрепляются в нотариально-процессуальных документах, что связано с необходимостью использования различных правил и приёмов юридической техники.

Нотариальный процесс – такое обстоятельство, которое рассматривается на основе и во исполнение закона. Эти два момента и определяют его юридическую природу, а, следовательно, и исходную основу нотариального процесса. Юридическая природа нотариального процесса определяется тем, что нотариус ставится в условия, когда он должен непосредственно использовать нормы права для разрешения конкретных нотариальных дел. Он должен оперировать нормами, которые определяют характер разрешаемого нотариального дела и одновременно оптимальный порядок достижения нотариального результата. Обычно в качестве начальной выделяется такая операция, как отыскание и выбор нужной нормы права, которая непосредственно рассчитана на регулирование рассматриваемого дела. К числу последующих относится проверка подлинности статьи и нормативного акта, всестороннее уяснение смысла применяемой нормы права, то есть толкование нормы права, понятие пределов её действий в пространстве, во времени и по кругу лиц.

Более сложными являются операции, когда разрешение нотариального дела осуществляется при нетипичной ситуации, то есть при отсутствии необходимой нормы регулирования данной ситуации. В этом случае используются аналогия права и аналогия закона. Данная ситуация характеризуется особой сложностью совершаемых операций и требует высококвалифицированного подхода к делу. Оценка обстоятельств, их правовая квалификация и особенно принятие решения требуют дополнительных действий со стороны нотариуса.²³ Нотариусы при рассмотрении нотариального дела должны совершать нотариальную деятель-

²³ Алексеев С.С. Общая теория права. Т. 2. – М.: Юрид. лит. – 1982. – С. 332.

ность на высоком профессиональном уровне. Степень её совершения определяет уровень квалификации нотариусов, их профессиональное мастерство. Мастерство и требование неукоснительного исполнения закона предъявляются в одинаковой степени в отношении как материальных, так и процессуальных норм.

Нарушение этих требований влечёт признание соответствующих действий в качестве юридически ничтожных, противозаконных со всеми вытекающими последствиями.

Нотариальный процесс выступает правовой формой деятельности нотариусов. Применение норм права осуществляет строго установленный круг органов государства и должностных лиц. Объём компетенции каждого из уполномоченных участников процесса установлен соответствующим законодательством, в котором точно зафиксировано, кто может быть субъектом процесса, что он должен делать и каким образом осуществлять свои функции. Нотариус занимает особое положение среди участников процесса, ему принадлежит решающая роль. Участники совершают свои процессуальные действия под контролем нотариуса. Он организует и направляет нормальное движение и окончание процесса.

Нотариальный процесс характеризуется компетентностью осуществления функций и требованиями установления чётко определённой степени профессионализма в деятельности нотариусов как субъектов – организаторов процесса. Для нотариального процесса характерно чёткое разделение функций между его участниками: одни – нотариусы, на которых непосредственно возлагается ответственность за исход процесса, другие – граждане и организации, которые обратились за защитой своих субъективных прав и законных интересов, подчиняющиеся этим требованиям. Результаты нотариальной деятельности оформляются в соответствующих процессуальных документах. Разграничение функций между участниками процесса и его официальный характер вызывают потребность в соответствующих способах закрепления результатов. В качестве таких способов выступают различные процессуальные нотариальные акты-документы, содержащие в себе предписания индивидуального характера, то есть они всегда индивидуализированы по предмету: касаются данного дела и адресованы конкретному субъекту, заинтересованному участнику нотариального процесса.

К числу процессуальных актов-документов в нотариальном процессе относятся свидетельство о праве на наследство по закону, постановление об отказе в совершении нотариального действия, доверенности, завещания и прочие.

Официальный характер указанных документов выражается не только в том, что они оформляются нотариусами, уполномоченными государством, но и в том, что природа данных документов, их структура и, соответственно, реквизиты закреплены в законодательных актах. Между тем в настоящий момент указанные формы документов не определены в законодательстве.

Нотариальные акты – это документы самого различного характера, которые имеют общую функцию. Они выполняют роль своеобразных юридических фактов, определяют динамику процесса, разбирательства нотариального дела с момента его поступления в производство до окончательного установления юридических последствий. Именно это определяет особое значение нотариальных актов-документов в процессе, что, в свою очередь, составляет основу для предъявления к ним целой системы требований. Конкретный состав этих требований закреплён в законодательстве. Они выполняют главным образом функцию юридического факта, специфического основания возникновения, развития и прекращения конкретных нотариальных процедур. Каждый из нотариальных актов на деле должен иметь государственный стандарт и определённую форму, закреплённую в законе.

Таким образом, можно говорить о нотариальном процессе, его дальнейшем развитии, улучшении правового регулирования процессуальной стороны деятельности всех нотариусов. Нотариальный процесс в законе следует урегулировать так, чтобы он гарантировал свободу нотариусам в применении норм материального права.

Представляется важным для регламентации процедуры совершения нотариальных действий определение стадий нотариального процесса с учётом особенностей как нотариальной деятельности, так и нотариального действия. Здесь есть существенные различия, поскольку стадии нотариальной деятельности отличны от стадий производства по осуществлению нотариальных действий. Например, стадии архивного нотариального производства и делопроизводства отличаются от стадий производства по осуществлению оформления наследственных прав, удостоверению сделок и копий.

Особое место в нотариальном процессе должны занимать правоприменительные акты нотариуса, содержащие в себе предписания окончательного решения по нотариальному делу. Результат нотариальной деятельности нуждается, прежде всего, в гарантиях. Таковым является чёткое, всестороннее урегулирование его в праве. В настоящее время деятельность нотариуса урегулирована нормами Ос-

нов законодательства РФ о нотариате (далее – Основы).²⁴ Основы предусматривают как сами нотариальные действия, так и порядок их совершения. Вместе с тем этого в современных условиях недостаточно – необходима разработка отдельного законодательства о нотариальных производствах, в котором были бы выделены только процессуальные формы. Учитывая значимость нотариального процесса и непосредственную связь его с гражданским правом, он должен быть выражен в форме кодекса, нотариально-процессуального, который должен четко законодательно урегулировать не только производства по отдельным нотариальным действиям²⁵, но и производства, в целом входящие в нотариальную деятельность, должен детально разработать все процедуры рассмотрения нотариального дела (последовательность совершения и содержания этих действий и т.д.)²⁶; производства по нотариальным формам удостоверения бесспорного права; установление императивности нотариальной формы, при котором установленный порядок оформления нотариального действия должен быть обязательен для всех. Нарушение установленного порядка рассмотрения нотариального дела может привести к недействительности нотариального акта. Нотариальный процесс должен выступать как правоприменительный процесс, процесс по защите прав и интересов граждан и организаций, должна быть установлена бесспорность процесса.

Нотариальный процесс не может существовать без соответствующих властных полномочий, которые определяют такую функцию нотариуса, как наделение правом. Правоприменительная деятельность нотариуса часто вызывается обстоятельствами негативного характера, выражающимися в наличии реальной опасности правонарушения. Эти обстоятельства определяют другую функцию правоприменительного нотариального процесса – правоохранительную²⁷.

Предлагается определить нотариальный процесс как урегулированную законодательством совокупность юридических действий, складывающихся между нотариусом и другими участниками нотариальной деятельности, результатом которой является издание нотариального акта, направленного на защиту прав

и охраняемых законом интересов граждан и организаций.

В настоящее время идёт подготовка к принятию Закона РФ о нотариате и нотариальной деятельности. Вместе с тем его проекты подготовлены по-старому и не отошли от образа всех законов о нотариате, принимавшихся ранее. В нём изложены основные положения, касающиеся нотариата, в основном нормы материального права. Большой раздел посвящён правилам совершения нотариальных действий, он, по сути, определяет порядок совершения нотариальных действий, а не нотариальные производства, которые должны стать основой развития нотариального процессуального права и нотариального процесса.

Тем не менее пока нет предложений о разделении норм материального и процессуального права в нотариальных правоотношениях, что существенно тормозит принятие нового законодательства. В этой связи положительным является разделение принятия законодательства о нотариальном производстве в отличие от закона о нотариате и нотариальной деятельности. В идеале должны быть разработаны и изданы два федеральных закона – Нотариальный кодекс РФ и Нотариально-процессуальный кодекс РФ, учитывая их обособленный характер и специфический характер нотариальных производств. Между тем, принимая во внимание недостаточную разработанность процессуальных вопросов и отсутствие надлежащей практики их применения, необходимо пойти по другому пути.

В 1997 году вступил в силу Федеральный закон «Об исполнительном производстве», регулирующий порядок принудительного исполнения судебных актов и актов других органов. С принятием этого закона значительно укреплены гарантии защиты прав граждан и организаций в исполнительном производстве. По аналогии, учитывая многообразие, сложный и индивидуальный порядок ведения нотариальных производств, необходимо принять как переходный Федеральный закон «О нотариальных производствах» и, обобщив практику его применения, переходить к разработке Нотариально-процессуального кодекса РФ.

Такой закон должен быть принят одновременно с Федеральным законом «О нотариате и нотариальной деятельности», который определит

²⁴ ВВС РФ. – 1993. – № 10. – Ст. 357.

²⁵ Там же.

²⁶ Инструкция о порядке совершения нотариальных действий государственными нотариальными конторами, утв. МЮ РСФСР 6 января 1987 г. // СП РСФСР. – 1975. – № 14. – Ст. 97.

²⁷ Горшенев В.М. Способы и организационные формы правового регулирования в советском обществе. – М.: Юрид. лит. – 1964. – С. 167.

правовую основу деятельности нотариусов, требования, предъявляемые к ним при наделении полномочиями от имени государства, систему и организацию деятельности нотариального самоуправления, порядок наделения и лишения полномочий нотариусов, полномочия государства по контролю за нотариальной деятельностью, обязанности и права нотариусов, гарантии их правовой и социальной защиты, финансирование и материальное обеспечение нотариальной деятельности. Положения данного закона позволят надёжно обеспечить реализацию на практике другого Федерального закона – «О нотариальных производствах».

Основами законодательства о нотариальных производствах должны стать совершенно новые положения о правовом статусе федерального нотариата, должны быть расширены их полномочия, введены новые правила, регламентирующие общие нормы о стадиях, сроках, территории нотариальных производств, процессе возбуждения и окончания нотариальных производств, а также нормы, определяющие правовые последствия требований, предъявляемых к нотариальным документам (актам). В законе должны быть закреплены общие правила о сроках совершения нотариальных действий, о последствиях прекращения нотариальных производств, определены лица, участвующие в нотариальном процессе, и их правовое положение, регламентированы основания применения мер нотариальных производств, закреплены многие другие новые институты и правовые нормы, значительно укрепляющие гарантии прав сторон в нотариальном процессе.

Все нормы и институты указанных законов в должной мере должны быть согласованы между собой, с ранее действующими и принятыми позднее правовыми нормами, определить содержание каждого из производств. Это создаст реальную платформу для обеспечения новых нотариальных тарифов, которые необходимо ввести налоговым законодательством.

И, наконец, должен быть учтён накопившийся, достаточный для анализа и обобщений практический материал (в том числе и судебная практика) по совершению процедур отдельных нотариальных действий. Прежде всего должны быть даны основные условия и положения совершения нотариальных действий, их понятие, установлены действия настоящего Федерального закона. Объектом нотариальных действий по этому закону должны стать как нотариальные акты, так и акты других органов. *м.в.в.с.х*
Говоря о законодательстве Российской Федерации о нотариальных производствах или

Нотариально-процессуальном кодексе, необходимо решить, в чьём ведении находится нотариальная деятельность и нотариальные производства. При первом рассмотрении ст. 71–73 Конституции РФ можно прийти к выводу, что этот участок деятельности отнесён к ведению субъектов Российской Федерации. Действительно, ст. 71, 72 Конституции РФ прямо не относят нотариальную деятельность и нотариальные производства ни к ведению Российской Федерации, ни к совместному ведению Российской Федерации и субъектов Российской Федерации. На мой взгляд, закон, полностью обеспечивающий гражданский оборот, нотариальный процесс, должен быть федеральным, и на него должны распространяться положения только ст. 71 Конституции РФ. Вместе с тем общая позиция, связанная с законодательством о нотариате, регулируется ст. 72 Конституции РФ, что приводит к разночтениям и разрушению единого порядка совершения нотариальных действий по всей территории РФ.

Необходимо также учитывать, что нотариальные производства не являются частью гражданского процесса, т.к. это не закреплено в Гражданском процессуальном кодексе, и не составляют неотъемлемую часть отрасли гражданского процессуального права. В теоретической литературе нередко нотариальная деятельность относилась к гражданско-процессуальной и рассматривалась в рамках гражданского процесса. Статья 71 Конституции РФ, принятой 12 декабря 1993 г., говорит о том, гражданское процессуальное законодательство отнесено к ведению Российской Федерации. Поэтому необходимо внести изменения в Конституцию РФ, которая бы выделила нотариальное и нотариально-процессуальное законодательство в ст. 71 Конституции.

С принятием Федерального закона «О нотариальных производствах» или Нотариально-процессуального кодекса должно измениться место нотариального процесса в системе российского права. Правовые нормы и институты вряд ли могут быть включены в состав отрасли гражданского процессуального права. По нашему твёрдому убеждению, это должно затронуть содержание установленных Конституцией РФ полномочий Российской Федерации и субъектов Российской Федерации и привести к изъятию нотариальных производств из сферы ведения субъектов Российской Федерации. Нотариальные производства должны стать сферой ведения Российской Федерации. Федеральный закон «О нотариальных производствах» или Нотариально-процессуальный кодекс РФ должен стать основным нормативным актом, детально регламентирующим процессу-

альные отношения, возникающие при осуществлении нотариальных действий. Закон должен определить правовой статус федерального нотариуса, требования к нотариальным актам, правовые последствия нарушения этих требований, чётко регламентировать порядок возбуждения, приостановления, прекращения и окончания нотариальных производств, место, время и сроки совершения нотариальных действий, сроки предъявления нотариальных документов к исполнению и порядок их восстановления и др.

Отношения, возникающие в нотариальных производствах, должны регулироваться не только названными нормативными актами, но и иными федеральными законами, регулиющими условия и порядок исполнения нотариальных. Следует внести соответствующие изменения и дополнения в ГПК, АПК РФ, ГК РФ, Семейный кодекс РФ, Налоговый кодекс РФ и т.д.

К источникам нотариальных производств законом могут быть отнесены и нормативные

акты, принимаемые Правительством Российской Федерации по вопросам нотариальных производств. В данном случае имеются в виду различные инструкции, положения об отдельных производствах и прочее, и издавать их должно не Министерство юстиции РФ, а правительство. Нормативные акты, принимаемые Правительством Российской Федерации по вопросам нотариальных производств, должны соответствовать законам о нотариальной деятельности и нотариальных производствах.

Как и в других отраслях российского права, в нотариальном процессе должен быть закреплён приоритет правил, установленных международным договором Российской Федерации, перед «внутренним» законодательством, регулирующим нотариальные производства. Если международным договором установлены иные правила, чем те, которые предусмотрены законами Российской Федерации, то применяются правила международного договора.