

Научно-практический журнал Федеральной нотариальной палаты

НОТАРИАЛЬНЫЙ ВЕСТНИКЪ



04
2009

Документы – События и факты – Теория – Практика

www.notariat.ru

Некоторые актуальные проблемы оборота земельных участков и земельных долей



Ольга Жаркова:

Земельный участок, будучи недвижимой вещью,
должен выступать единым объектом гражданских прав.
Следовательно, объектом вещных и обязательственных
прав может выступать только целый
земельный участок, а не его часть



ISSN 1819-6624



9 771819 662772 >

Нотариальные действия: понятие, содержание и виды

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

Нотариальное действие – внешне выраженное проявление воли нотариуса, направленное на реализацию дозволений и обязываний в предусмотренных законом случаях, с соблюдением установленной нотариальной процедуры, влекущее или способное повлечь юридически значимые последствия.

Осуществление нотариальных действий является основным видом нотариальной деятельности и применяется нотариусом при отсутствии каких-либо споров. Нотариальные действия удостоверяют факт, право, придают новый характер документу или охраняют его; четко персонифицированы и, защищая права субъектов, имеют целью обеспечить правовую основу для удовлетворения их законных интересов; являются юридическим фактом для вступления субъектов в новые правоотношения по защите их интересов. Имеется в виду возникновение, изменение либо прекращение правового отношения.¹

Это важно при рассмотрении юридических фактов, особенно в нотариальном правоотношении. Так, состояние в браке, состояние в родстве сами по себе вызывают определённые правовые последствия, а, следовательно, имеют значение длящихся юридических фактов. В то же время они должны быть выделены в особую группу юридических фактов, поскольку могут иметь как волевой (состояние в браке), так и не волевой характер (состояние в родстве).² Авторы, признающие состояние юридического факта, в конечном счёте, также приходят к выводу, что состояние является видом либо

действия, либо события.³ Таким образом, это обосновывает наличие в нотариальном праве нотариального действия.

Во многих случаях для возникновения нотариального правоотношения недостаточно наступления единичного юридического факта, необходима их совокупность, которая носит название «юридический состав». Благодаря юридическим фактам реализуются создаваемые нормой права движения нотариального правоотношения.⁴

Нотариальные действия – это волевое поведение, внешнее выражение воли и сознания физических и юридических лиц. Через волевое поведение людей юридические нормы и оказывают своё воздействие на возникновение нотариального правоотношения. Нотариальные действия весьма разнообразны и поэтому играют неодинаковую роль в процессе правового регулирования.

Нотариальные действия имеют определённую историю развития в законодательстве.

В первые послереволюционные годы «гражданский оборот был незначительным, и нотариальная деятельность существенного развития не получила. Она ограничивалась удовлетворением потребностей в удостоверении различного рода обстоятельств: свидетельствованием подлинности копий с документов, удостоверением подлинности подписей и т.п.»⁵ В соответствии со ст. 5 Положения о государственном нотариате РСФСР (далее – Положение) от 4 октября 1922 г. на нотариальные конторы возлагались совершение всяко-

¹ Исаков В.Б. Юридические факты в советском праве. – М.: Изд-во АН СССР, 1984. – С. 13.

² Кечекян С.Ф. Правоотношения в советском обществе. – М.: Юрид. лит., 1957. – С. 173–174.

³ Исаков В.Б. Юридические факты в советском праве. – М.: Юрид. лит., 1984. – С. 16.

⁴ Красавчиков О.А. Юридические факты в советском гражданском праве. – Саратов: Изд-во Саратовск. ун-та, 1958. – С. 27.

⁵ Авдеенко Н.И., Кабакова М.А. Нотариат в СССР: Учебное пособие. – Ленинград: Изд-во ЛГУ, 1984. – С. 5.

го рода актов, для которых действовавшими узаконениями и настоящим Положением установлен нотариальный порядок совершения; засвидетельствование всякого рода договоров, заключавшихся государственными и общественными учреждениями и предприятиями как между собой, так и с частными лицами и их объединениями, для которых действовавшими узаконениями установлен нотариальный порядок засвидетельствования; совершение и засвидетельствование, по желанию сторон, таких договоров, которые могут быть совершены и без участия нотариуса; совершение протестов векселей; засвидетельствование доверенностей и копий со всякого рода документов и выписей из торговых книг, а также подлинности подписей; удостоверение по требованиям должностных лиц и учреждений, а также частных лиц бесспорных обстоятельств, как то: времени предъявления документов, нахождения лица в определенном месте, представления объяснения либо требования от одного лица к другому и т.п.; выдача выписей и копий из нотариальных книг и реестров и т.п.; принятие на хранение предоставленных разными лицами документов.

В соответствии со ст. 24 Положения обязательному свидетельствованию в нотариальных конторах подлежали договоры об учреждении торговых и торгово-промышленных товариществ; договоры о составлении третейских записей; доверенности на управление имуществом (торговые) и на ведение судебных и административных дел. В Положении от 24 августа 1923 г. была изменена лишь редакция статьи, предусматривавшей, какие виды нотариальных действий совершают нотариальные конторы, однако предметная компетенция их осталась без каких-либо изменений.

В дальнейшем по Положению от 4 октября 1926 г. компетенция государственных нотариальных контор была расширена. «В целях освобождения народных судов от дел бесспорного характера» нотариальным конторам разрешили учинять исполнительные надписи на нотариально удостоверенных сделках. Кроме того, нотариальные конторы стали совершать

морские протесты, выдавать залоговые свидетельства, принимать в депозит денежные суммы и ценности, а также денежные суммы для выплаты по предъявленным к протесту векселям, совершать переводы и свидетельствовать верность переводов, осуществлять регистрацию арестов, налагаемых на строения и право застройки. Согласно ст. 9 Положения к ведению нотариальных контор относились нотариальное удостоверение сделок и учинение исполнительных надписей на них; совершение протестов векселей; совершение протестов залоговых свидетельств, выдаваемых товарными складами (варрантов); совершение морских протестов; засвидетельствование верности копий документов и выписок из книг и документов; засвидетельствование подлинности подписей на документах; засвидетельствование времени предъявления документов; засвидетельствование нахождения лица в определенном месте; передача заявлений лиц и учреждений другим лицам и учреждениям и выдача удостоверений по поводу переданных заявлений; регистрация арестов, налагаемых на строения и право застройки, а равно изменения и снятия арестов; выдача залоговых свидетельств; хранение документов; принятие в депозит для передачи по принадлежности предметов обязательств (денег и ценностей); принятие денежных сумм для передачи по принадлежности в качестве оплаты по предъявленным к протесту векселям; хранение материалов нотариальных архивов; оказание технических услуг при выполнении нотариальных действий; совершение переводов с одних языков на другие и засвидетельствование верности переводов.

В Положении от 4 октября 1926 г. уже через год стали вноситься изменения. Наиболее существенным дополнением явилось возложение на нотариальные органы в соответствии с Постановлением ВЦИК и СНК РСФСР от 10 февраля 1930 г. обязанности «по охранению наследственных имуществ».⁶ 21 мая 1930 г. постановлением СНК утверждается перечень документов, по которым взыскание производится на основании исполнительных надписей нотариальных органов.⁷ С этого времени

⁶ СУ РСФСР. – 1930. – № 10. – Ст. 120.

⁷ Там же. – № 38. – Ст. 477.

о классификации нотариальных действий.¹⁰ Тем не менее В.В. Ярков относит понятие «нотариальное действие» к предмету нотариального права¹¹, а Т.Е. Алёшина рассматривает нотариальные действия как составную часть нотариального процесса¹².

Трудно найти и общее понятие «действие» применительно к деятельности различных органов, должностных лиц. В частности, в криминалистической науке существует понятие «следственное действие», которое в основном связано с процессуальной деятельностью следователя, осуществляемой в форме допросов, осмотров, обысков, экспериментов, опознаний расследуемого события путём обнаружения, собирания и исследования доказательств.¹³

В отличие от действий представителей других юридических профессий, деятельность нотариуса заключается в совершении особого вида действий, имеющих ярко выраженную специфику.

Понятие «нотариальное действие» является производным от общего философского и правового понятия «действие», которое является основной формой не только социального поведения в целом, но и юридически значимого действия как частного его проявления.¹⁴ Юридическое действие – абстрактное, обобщающее понятие. Юридическим действием является и возложение штрафа на нарушителя правил дорожного движения, и заключение брака, и вынесение приговора за совершённое преступление. Нотариальное действие является составной частью юридических действий. По своему психическому содержанию нотариальное дей-

ствие есть проявление сознания и воли нотариуса как основного субъекта нотариальных правоотношений. Оно представляет собой опосредованную сознанием реакцию нотариуса, наделённого государством определёнными полномочиями, на различные раздражители, выраженные в желании граждан или юридических лиц осуществить гражданско-правовые и иные отношения, выражающиеся в необходимых процессуальных последовательных действиях нотариуса по реализации прав граждан и юридических лиц.¹⁵ Результатом нотариального действия являются конкретные знаковые средства, акты и т.п.¹⁶ Отсюда следует, что под нотариальным действием нужно понимать те действия поведения субъектов, которые, во-первых, связаны с волей, сознанием сторон, участвующих в нотариальном правоотношении, во-вторых, с волей нотариуса, непременно проявляющей себя через определённые средства выражения, в активной форме, т.е. в виде разъяснения, издания нотариального акта, отказа в совершении нотариального действия и т.д. Поведение лиц, не характеризующееся единством этих двух моментов, не является нотариальным действием.

Понятие «действие» как философская категория ассоциируется с категориями движения, изменения, взаимодействия и т.д. Именно в действии или в системе действий (деятельности) проявляется человеческая активность. Действие, таким образом, является в большинстве случаев элементарной «клеточкой» активности личности, выражающей динамич-

¹⁰ Юдельсон К.С. Советский нотариат. – М.: Госюриздат, 1959. – С. 28, 29. Нотариат в СССР: Учебное пособие / Под ред. А.Ф. Клейнмана. – М.: Изд-во МГУ, 1960. – С. 27–29. Искандеров З.И. Сущность советского нотариата и классификация нотариальных действий / В кн.: Вопросы охраны прав личности и укрепления социалистической законности. – Саратов, 1966. – С. 67–68; Юдельсон К.С. Развитие института советского нотариата: Уч. труды Саратовского юрид. ин-та. Вып. 3. – Саратов, 1969. – С. 238–240; Юдельсон К.С., Кац А.К. Научно-практический комментарий к Положению о государственном нотариате. – М.: Юрид. лит-ра, 1970. – С. 11.

¹¹ Нотариальное право России. – М.: Волтерс Клаувер, 2003. – С. 33.

¹² Алёшина Т.Е. Нотариальная форма реализации права (Теоретико-правовое исследование). – Саратов, 2001. – С. 16.

¹³ Криминалистика. Учебник / Под ред. проф. Н.П. Яблокова. – М.: Юристъ, 2000. – С. 358.

¹⁴ Прусаков А.Д. Действие как форма юридически значимого поведения // Право и государство: теория и практика. – 2008. – № 10.

¹⁵ Сеченов И.М. Избранные произведения. – М., 1947. – С. 158; Васильев С. Проблема активности в психофизической концепции И.М. Сеченова // Вестник МГУ. Сер. Философия. – 1970. – № 6. – С. 56.

¹⁶ Беспалов Б.И. Действие. (Психологические механизмы визуального мышления) – М.: Изд-во МГУ, 1984.

ность в реализации определённой цели, имеет преобразовательный характер, изменяющий сложившуюся ситуацию использования неправомερных актов должностных лиц.¹⁷ Если из нотариальной деятельности вычислить осуществляющие её нотариальные действия, то от нотариальной деятельности вообще ничего не останется.¹⁸

Будучи элементом социальной активности, действие характеризуется определённой направленностью, целесообразностью. К примеру, М.В. Демин считает: «В этом случае активность и действие имеют сходство, и это сходство не может вызвать удивления, ибо акт и действие в подобном плане – это одно и то же (от лат. *actus* – действие). Активность всегда выражается в действиях внешних или внутренних, материальных и идеальных. Говорить об активности вне действия... нет никакого смысла».¹⁹

Отсюда нотариальный акт является органичной составляющей нотариального действия. В нотариальном действии мы должны увидеть его социальную значимость, т.е. производимые изменения для общества, ибо люди в своей деятельности ориентируются на значение этих действий, которые носят социальный характер, связанный соответствующими социально-культурными нормами и обычаями.²⁰ Ещё Д.И. Мейер отмечал, что не всякое действие имеет значение в области права. Дело в том, что, когда речь идёт о действиях, то надо иметь в виду человека как индивида: отдельный человек одарён волей, и эта воля действует по известным законам. Юридический же смысл действия возникает при соприкосновении одного человека с другим: только тогда появляется понятие о свободе, о мере свободы. Но законы, по которым совершаются действия, остаются одними и теми же: рассматривается человек в отдельности или во

взаимосвязи с другими лицами. Таким образом, учение о действиях, прежде всего, учение антропологическое, которое не может быть исчерпано в области права.²¹ Юридическая наука утверждает, что «действия людей лишь тогда юридически значимы, когда они проявлены во вне»²² в виде поступков. В.Н. Кудрявцев уточняет, что элементами человеческого поступка являются те составляющие его физические действия (телодвижения), которые необходимы для достижения поставленных целей, а также те психологические процессы, благодаря которым эти действия мотивируются, планируются и совершаются в соответствии с целями субъекта.²³ Действия вызваны также духовным фактором, который в каждом правовом действии имеет большое значение; только для области права деятельность не существует сама по себе, а всегда связана с действием, проявляющимся наружу.²⁴ Действие – это объективированный результат того, что произошло «внутри». Таким образом, действие включает в себя и внутреннюю, и внешнюю стороны человеческой деятельности.

Все эти теоретические размышления говорят о том, что нотариальным действиям принадлежит особая роль в механизме правового регулирования. Данное утверждение объясняется следующими обстоятельствами. Дело в том, что внешние поступки людей являются первым и необходимым условием правового регулирования. Зная их, можно, в конечном счёте, понять мотивы, мысли человека и воздействовать на них. Более того, мотивы поведения учитываются при решении вопроса о юридических последствиях тех или иных действий. Конкретные признаки юридически значимых действий закрепляются в правовых нормах – ГК РФ, Основах и прочих, а нормы – в знаковых системах (официальных документах) – нотариальных актах (документах).

¹⁷ Кожевников С.Н. Социально-правовая активность личности и условия её действительности: Автореф. дис. докт. юрид. наук. – 1992. – С. 14–15.

¹⁸ Леонтьев А.Н. Деятельность, сознание, личность. – М., 1975.

¹⁹ Демин М.В. Проблемы теории личности. – М., 1977. – С. 145.

²⁰ Тер-Акопов А.А. Бездействие как форма преступного поведения. – М., 1980. – С. 39.

²¹ Мейер Д.И. Русское гражданское право. В 2-х ч. Ч. 1. – М., 1997. – С. 153–154.

²² Кудрявцев В.Н. Право и поведение. – С. 8–9.

²³ Кудрявцев В.Н. Закон, поступок, ответственность. – С. 140.

²⁴ Шагинова Р.В. Правовая деятельность в современном российском обществе (проблемы теории и методологии): Монография. – М., 2004. – С. 58–59.

Норма права предусматривает как внешнюю сторону поведения (содержание действий, средства, объекты, результаты), так и в определённых пределах внутреннюю (цели и мотивы поступка). Нотариальное действие считается юридически значимым, если оно выражено вольно и влечёт или способно повлечь юридически значимые последствия, нацелено на реализацию содержащихся в праве дозволений и обязываний, либо противоречит требованиям запрещающих норм. Совокупность взаимосвязанных между собой нотариальных действий, объединённых общей локальной целью и направленных на решение более или менее обособленной задачи, составляет нотариальный процесс. По содержанию они подразделяются на правотворческие, распорядительные, правоприменительные, праворазъяснительные и др.

Нотариальные действия и по своей природе включают в себя как умственные действия нотариуса (разъяснение значения нормативных актов, консультирование по вопросам, связанным с производством по совершению нотариальных действий), так и письменные (которые совершаются посредством знаковых систем – нотариального акта) и рассматриваются как средства для достижения определённых целей, получения каких-либо результатов (правовых последствий).

Особое значение в ряде случаев имеют не только средства и способы совершения нотариальных действий, но и последовательность их совершения, порядок оформления, своевременность и даже место совершения.

Таким образом, понятие «нотариальное действие» многозначно и одновременно означает, во-первых, содержание процедуры нотариальной деятельности, выражающейся в последовательном фиксировании юридических фактов, и, во-вторых, результат нотариального производства.²⁵

Нотариальные действия, прежде всего, направлены на достижение определённого результата. Например, для удостоверения любой сделки, в том числе сделки, требующей обязательного нотариального удостоверения, необходимо совершить целую систему процессуальных действий, в частности, проверить

дееспособность, правосубъектность лиц, обратившихся за совершением нотариального действия, принадлежность имущества, наличие и условия основных обязательств, отсутствие обременений в отношении имущества и иные обстоятельства. Нотариальное действие обозначает юридический факт – результат деятельности нотариуса (нотариальной деятельности), выражающийся в удостоверении нотариусом определённого нотариального акта, например, сделки, подлинности подписи на документе и прочего, основанного на достоверности письменных доказательств.

Определению нотариального факта предшествуют процессуальные действия, необходимые для выполнения нотариального действия, выраженные в стадиях конкретного нотариального производства. В этом выражается сущность нотариального действия – категории как материального, так и процессуального права.

Основы различают сами нотариальные действия и порядок их осуществления, тем самым разделяя их материально-правовую и процессуальную сущность. Например, согласно п. 3 ст. 35 СК РФ для совершения одним из супругов сделки по распоряжению недвижимостью и сделки, требующей нотариального удостоверения и (или) регистрации, необходимо получить нотариально удостоверенное согласие другого супруга на отчуждение или приобретение имущества.

В других случаях оно выступает только как категория процессуального права, предполагая определённый порядок совершения нотариальных действий и осуществляемых при этом юридических действий нотариуса и участников нотариального процесса. Каждый вид нотариальных действий имеет свои особенности. Нотариальные действия по применению права значительно отличаются от процессуальных форм, которые используют суд или иные участники гражданского и уголовного процесса. Действия нотариуса отличаются по форме, содержанию, правовому оформлению. В отношении большинства сделок не содержится обязательного требования их нотариального удостоверения, однако гражданин или организация могут удостоверить любую сделку по собственному желанию. Указанные

²⁵ Настольная книга нотариуса. Ч. 1. 2-е изд. – М.: БЕК, 2003. – С. 160.

действия приводят к важным правовым последствиям. Для нотариально удостоверенных сделок взыскание осуществляется по исполнительной надписи. В случае, если сторона договора окажется недобросовестной и возникнет необходимость обращения в суд, достаточно обратиться в нотариальную контору для получения исполнительной надписи. Любая сделка может быть нотариально удостоверена, если в законе не содержится прямого запрета.

Соединение результата установления юридических фактов и определения процесса их реализации, взаимодействия и последовательности представляет собой их обобщённое, систематизированное выражение. Естественно, что по содержанию нотариальные действия должны рассматриваться как единство и дифференциация материальных и процессуальных норм.

Нотариальному действию присущи конкретные юридические признаки, которые определяют его качественные характеристики и своеобразие. При этом указанные признаки должны быть единными и взаимосвязанными. Отсутствие хотя бы одного из признаков приведёт к недействительности нотариального действия.

Нотариальные действия должны совершаться только установленным в федеральном законе кругом лиц – нотариусами. Необходимо отличать действия специально уполномоченных лиц, приравненные к нотариальным, от действий нотариуса. В частности, к таким лицам относятся консулы, командиры воинских частей, главные врачи, начальники исправительных учреждений. Существует мнение, что нотариальные действия должны осуществлять те органы, которых государство наделяет таким полномочием на основании закона: не только нотариусы, но и адвокаты, государственные чиновники, судьи (например, мировые).²⁶ Например, ст. 37 Основ предполагает перечень нотариальных действий, совершаемых должностными лицами органов исполнительной власти (при этом называется условие – «в случае отсутствия в населённом пункте нотариуса»). Данный перечень включает в себя следующие нотариальные действия: удостоверение завещаний;

удостоверение доверенностей; принятие мер к охране наследственного имущества; свидетельствование верности копий документов и выписок из них; свидетельствование подлинности подписи на документах. Законодательными актами Российской Федерации на указанных в данной статье должностных лиц может быть возложено совершение и иных нотариальных действий. Статья 38 Основ предусматривает нотариальные действия, совершаемые должностными лицами консульских учреждений Российской Федерации.

Все эти перечни не имеют, на мой взгляд, к нотариальному праву никакого отношения, поскольку они не являются нотариальными действиями, а считаются лишь приравненными к нотариальным. В частности, должностные лица консульских учреждений РФ совершают следующие действия: удостоверяют сделки, кроме договоров об отчуждении недвижимого имущества, находящегося на территории Российской Федерации; принимают меры к охране наследственного имущества; выдают свидетельства о праве на наследство; свидетельствуют верность копий документов и выписок из них; свидетельствуют подлинность подписи на документах; свидетельствуют верность перевода документов с одного языка на другой; удостоверяют время предъявления документов; принимают на хранение документы и др. Законодательными актами Российской Федерации могут быть предусмотрены также иные действия, совершаемые должностными лицами консульских учреждений РФ, однако они не являются нотариальными, а относятся к консульским, исходя из правового статуса консула. Поэтому перечисленные действия, осуществляемые должностными лицами органов исполнительной власти и должностными лицами консульской службы, являются их специальными действиями, приравненными к нотариальным. В этом состоит недостаток Основ, которые смешивают различного рода правоотношения, касающиеся деятельности различных органов. Действия должностных лиц органов местного самоуправления и консульской службы не являются нотариальными, а исходят из существа правового статуса каждого из них.

²⁶ Романовский Г.Б., Романовская О.В. Организация нотариата в России. – М., 2001.

В статьях 35 и 36 Основ перечислен круг нотариальных действий, которые могут совершаться нотариусами. При этом законодательство РФ разделяет нотариальные действия нотариусов, занимающихся частной практикой, и нотариальные действия нотариусов, работающих в государственных нотариальных конторах. Все нотариусы 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 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.

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

Вместе с тем ст. 2 Основ (ч. 3) содержит общее правило: «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. Оформленные нотариусами документы имеют одинаковую юридическую силу». Отметим, что равенство в правах провозглашается только в отношении совершения нотариальных действий.

Как видно из сути закона, существует серьезное противоречие в реальных правах частнопрактикующего нотариуса и нотариуса, работающего в государственной конторе. При совершении нотариальных действий эти нотариусы не обладают реальным равенством

в правах. В перечне нотариальных действий, совершаемых нотариусами, занимающимися частной практикой, отсутствуют выдача свидетельств о праве на наследство, а также принятие мер к охране наследственного имущества. Статья 36 Основ говорит, что 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.

Нотариусы, работающие в государственных нотариальных конторах, в соответствии с Основами обладают большими правами, чем нотариусы, занимающиеся частной практикой. В соответствии со ст. 36 Основ дополнительные полномочия, связанные с ведением наследственных дел, доверяются только одному из нотариусов, занимающихся частной практикой.

Таким образом, существует противоречие в реализации принципа равенства прав при совершении нотариальных действий, равенства порождаемых юридических последствий при оформлении документов нотариусами. На наш взгляд, необходим единый подход, урегулированный в законе, к определению понятия «нотариальные действия» и их осуществлению. На практике уже произошла унификация правоотношений, связанных с осуществлением нотариальных действий. Существует единство даже применительно к ведению наследственных прав и выдаче свидетельств о праве на наследство. В большинстве регионов наследственные дела распределены между всеми нотариусами по территориальному или алфавитному признакам.

Согласно закону нотариальные действия осуществляются от имени Российской Федерации (ст. 1 Основ). Это подчеркивает публичный статус нотариального действия. Нотариус имеет печать с изображением Государственного герба РФ. Наделение полномочиями нотариуса происходит на основании лицензии на право занятия нотариальной деятельностью и приказа о наделении полномочиями нотариуса на определенной территории, которые осуществляют специально уполномоченные государственные органы, действующие от имени государства (Министерство юстиции РФ).

В-третьих, нотариальное действие урегулировано в федеральном законе. В статьях 35–38 Основ перечисляется круг нотариальных действий, которые могут совершаться нотариусом. В-четвёртых, нотариальное действие осуществляется в рамках специальной процедуры – нотариального производства, основанного на достоверности письменных доказательств.

Нотариальные действия несут в себе как материально-правовую, так и процессуальную сущность, они должны быть урегулированы как в нотариальном, так и в нотариально-процессуальном законодательстве РФ. Перечень нотариальных действий не является окончательным и закрытым, он даёт возможность для реального обеспечения прав граждан и юридических лиц. Круг их может быть расширен в связи с распространением действия права, однако в пределах, предусмотренных законодательством РФ.

Поэтому законодательными актами Российской Федерации могут быть предусмотрены и иные нотариальные действия. Ограничением в совершении нотариального действия является момент, когда заявитель просит нотариуса о совершении действия, которое не отнесено федеральным законом к числу нотариальных. В этом случае нотариус должен отказать в его совершении.

Нотариальные действия осуществляются в связи с ведением нотариального процесса, который подразделяется на различного вида нотариальные производства, например, нотариальное наследственное производство, нотариальные производства по удостоверению различного рода фактов и сделок, которые предусматривают поэтапный порядок осуществления нотариальных действий.²⁷ Соблюдение процедур нотариального процесса при совершении нотариальных действий гарантирует защиту прав и законных интересов граждан и юридических лиц.²⁸

Нотариальное действие должно соответствовать требованиям законодательства Российской Федерации по существу самого действия, определяемого нормами материального права, реализуемого в данном действии, а также

по процедуре его совершения с точки зрения правил нотариального процесса. Нотариально удостоверенные акты должны соответствовать законодательству Российской Федерации. Например, любая сделка должна содержать определённые существенные условия, которые должны быть отражены в её тексте независимо от формы.

Одним из признаков нотариального действия является уплата государственной пошлины либо нотариального тарифа за совершение нотариального действия в соответствии со ставками, установленными законом. С точки зрения материального права, уплата государственной пошлины или нотариального тарифа не является признаком нотариального действия. С точки зрения процессуального права и согласно ст. 22 Основ нотариальное действие признаётся совершённым лишь после уплаты государственной пошлины или суммы в соответствии с тарифом. Нотариус обязан либо произвести взимание государственной пошлины или нотариального тарифа, либо на основании имеющихся льгот для лиц, обратившихся за совершением нотариального действия, освободить их от уплаты.

Все указанные признаки нотариального действия должны в совокупности являться основанием для его совершения, а при отсутствии одного из них нотариальное действие может быть признано несовершённым.

Нотариальные действия являются предметом как нотариального права, так и нотариально-процессуального права (нотариального процесса), включающего в себя совокупность взаимосвязанных между собой нотариальных фактов, направленных на достижение единой цели процесса путём решения локальных процедурных задач.

Несмотря на разнообразие нотариальных действий, общим для них является то, что они направлены к достижению определённой цели, поэтому все нотариальные действия можно классифицировать по их целенаправленности. Классификация нотариальных действий может быть проведена и по другим признакам, например, по содержанию нотариальных действий, по их правовому результату и т.д.

²⁷ Калиниченко Т.Г. Стадии нотариального процесса // Нотариальный вестник. – № 8. – 2008.

²⁸ Калиниченко Т.Г. Нотариальная защита прав и законных интересов граждан и юридических лиц // Нотариальный вестник. – № 4. – 2008.

Профессор К.С. Юдельсон, классифицируя нотариальные действия по их содержанию, установил ряд групп нотариальных действий (функций): удостоверение сделок; засвидетельствование бесспорных обстоятельств; охранительные действия; подтверждение имущественных прав; обеспечение обязательств; способствование исполнению должниками обязательств; обеспечение доказательств; принуждение к исполнению бесспорных обязательств путём выдачи исполнительных надписей.²⁹

З.А. Искандеров, а позднее и К.С. Юдельсон³⁰ классифицировали нотариальные действия по стадиям развития правоотношения и выделили следующие четыре группы нотариальных действий. Это нотариальные действия:

- направленные на возникновение и подтверждение правоотношений – удостоверение сделок; выдача свидетельств о праве на наследство; выдача свидетельств о праве собственности на долю в общем имуществе супругов;
- направленные на обеспечение и осуществление гражданских правоотношений – наложение запретов отчуждения жилого дома; принятие в депозит денежных сумм и ценных бумаг; совершение исполнительных надписей; совершение протеста векселей; предъявление чека к платежу и удостоверение неоплаты чека;
- имеющие охранительное значение – принятие мер к охране наследственного имущества;
- имеющие универсальный характер – все остальные нотариальные действия, в том числе обеспечение доказательств, засвидетельствование верности копии документов и принятие документов на хранение и т. д.

Данная классификация позволяет разделить все нотариальные действия на две группы по их правовому результату: одни нотариальные действия непосредственно связаны с возникновением и подтверждением правоотношения, другие направлены на достижение иного результата.

Близка к рассмотренной классификации и классификация нотариальных действий, предложенная Р.Г. Кочарьянцем. Автор строит сис-

тему нотариальных функций с учётом влияния нотариальных действий на развитие правоотношений, различая функции возникновения, подтверждения и обеспечения правоотношений, функцию принудительного исполнения обязательств и функцию вспомогательного характера.³¹ Положительным является выделение в самостоятельную группу нотариальных действий, обеспечивающих правоотношения.

Важное место занимает классификация нотариальных действий по их целенаправленности. Учитывая цели того или иного действия, можно подразделить нотариальные действия на пять групп, это нотариальные действия, направленные на: 1) удостоверение бесспорного права; 2) придание документу исполнительной силы; 3) удостоверение бесспорных фактов; 4) обеспечение правоотношений; 5) нотариальные действия вспомогательного характера.

К нотариальным действиям, направленным на удостоверение бесспорного права, относятся нотариальные действия, связанные с выдачей свидетельств о праве на наследство. Совершением этого нотариального действия достигается цель придания юридической достоверности бесспорному праву наследования, ибо свидетельство о праве наследования не создаёт новых прав, а только подтверждает уже существующее бесспорное право наследования.

К первой группе классификации относится и выдача свидетельства о праве собственности на долю в общем имуществе супругов. При совершении нотариальных действий данной группы нотариус подтверждает субъективные права граждан.

К нотариальным действиям, направленным на придание документу исполнительной силы, относится выдача исполнительных надписей. Цель исполнительной надписи заключается не только в том, чтобы удостоверить факт задолженности, но и в том, чтобы придать документу исполнительную силу в соответствии с законом. Нотариус, установив бесспорность права на взыскание, санкционирует его принудительное исполнение. При совершении дан-

²⁹ Юдельсон К.С. Советский нотариат. – М.: Госюриздат, 1959. – С. 28–29.

³⁰ Искандеров З.Л. Указ. соч. – С. 67–68; Юдельсон К.С. Развитие института советского нотариата: Уч. труды Саратовского юрид. ин-та. Вып. 3. – Саратов, 1969. – С. 238–240; Юдельсон К.С., Кац А.К. Указ. соч. – С. 11.

³¹ Кочарьянц Р.Г. Возникновение, развитие и сущность советского государственного нотариата: Автореф. канд. дис. – Киев, 1973. – С. 12–14.

ного действия нотариус не только подтверждает право требования, но и способствует его принудительному осуществлению.

Среди нотариальных действий, направленных на удостоверение и свидетельствование бесспорных фактов, следует различать удостоверение юридических фактов и свидетельствование доказательственных фактов.¹² К первым относятся следующие нотариальные действия: удостоверение сделок; принятие в депозит денежных сумм и ценных бумаг; предъявление чеков к платежу и удостоверение неоплаты чеков; совершение протестов векселей; удостоверение факта нахождения гражданина в живых; удостоверение факта нахождения гражданина в определенном месте; удостоверение времени предъявления документа; удостоверение тождественности гражданина с лицом, изображенным на фотографической карточке; передача заявлений граждан и организаций другим гражданам и организациям.

К свидетельствованию доказательственных фактов относятся обеспечение доказательств; совершение морских протестов; свидетельствование верности переводов; свидетельствование верности копии документов и выписок из них; свидетельствование подлинности подписи на документах.

Нотариальные действия, направленные на обеспечение правоотношений: принятие мер охраны наследственного имущества. Цель этого нотариального действия – предотвратить возможность расхищения имущества, его порчи или гибели, тем самым обеспечить права наследников и государства, в собственность которых это имущество может перейти по праву наследования. Меры охраны принимаются также в интересах кредиторов наследодателя. Нотариальное действие по охране имущества, оставшегося после умершего, обеспечивает наследственное правоотношение; наложение запрещения отчуждения жилого дома. Цель этого нотариального действия – обеспечить сохранность строения, предотвратив возможность отчуждения его. Это нотариальное действие обеспечивает обязательство, возникающее в результате выдачи ссуды на строительство или ремонт дома.

Нотариальным действием вспомогательного характера является принятие документов на

хранение. Основы предусматривают составление проектов сделок и заявлений, изготовление копий документов. В отличие от нотариальных действий такая деятельность относится к техническим действиям, а не к правовым, поэтому их следует оставить вне рамок приведенной классификации. Таким образом, по содержанию, целям и задачам нотариальные действия подразделяются на следующие группы:

- удостоверение бесспорных фактов – сделок, верности копий документов и выписок из них, перевода документов с одного языка на другой, нахождения лица в живых или в определенном месте, тождественности гражданина с лицом, изображенным на фотографии, времени предъявления документа, передачи заявлений и выдачи удостоверений об этом, принятия в депозит денежных сумм и ценных бумаг, совершения морских протестов, обеспечения доказательств;
- удостоверение бесспорного права – выдача свидетельств о праве на наследство и о праве собственности на долю в общем имуществе супругов;
- придание документам исполнительной силы – совершение исполнительных надписей на долговых и платежных документах, совершение протестов векселей, предъявление чеков к платежу и удостоверение неоплаты чеков;
- охранительные нотариальные действия – принятие мер охраны наследственного имущества, наложение запрещения на отчуждение жилого дома, принятие документов на хранение.

Предлагаемая классификация нотариальных действий касается удостоверения только бесспорных прав граждан. Сущность нотариальных действий заключается в придании определенности бесспорному праву, исполнительной силы документам в подтверждении фактов, имеющих правовое значение.

Каждый вид нотариальных действий имеет свои особенности. Нотариальные действия по применению права значительно отличаются от процессуальных форм, которые использует суд или иные участники гражданского и уголовного процесса. Действия нотариуса отличаются по форме, содержанию, правовому оформлению. В отношении большинства

¹² Герзон С., Антимонов Б., Шлифе Б. Наследование и нотариат. – М.: Госюриздат, 1956. – С. 58.

сделок не содержит обязательного требования их нотариального удостоверения, однако гражданин или организация могут удостоверить любую сделку по собственному желанию. Указанные действия приводят к важным правовым последствиям. Для нотариально удостоверенных сделок взыскание осуществляется по исполнительной надписи. В случае, если сторона договора окажется недобросовестной и возникнет необходимость обращения в суд, достаточно обратиться в нотариальную контору для получения исполнительной надписи. Любая сделка может быть нотариально удостоверена, если в законе не содержится прямого запрета. Особенность нотариальных действий состоит в том, что они применяются при отсутствии каких-либо споров; лишь удостоверяют факт, право, придают новый характер документу или охраняют его; четко персонифицированы и, защищая права субъектов, имеют целью обеспечить правовую основу для удовлетворения их законных интересов; являются юридическим фактом для вступления субъектов в новые правоотношения по защите их интересов.

Классификация нотариальных действий показывает, что нотариусы могут осуществлять их только в отношении бесспорных прав и фактов. Сущность этих действий заключается в придании определённости бесспорному праву, в придании исполнительной силы бесспорным документам, в придании достоверности бесспорным фактам. Если нотариус получит сообщение суда о том, что право или факт, об удостоверении которых просит заявитель, являются спорными, то он не вправе совершать соответствующее нотариальное действие и обязан приостановить его совершение.

Нотариусы занимаются лишь бесспорными делами. Данное положение объясняет, почему в своё время выдача судебных приказов была заменена выдачей исполнительных надписей нотариальными конторами, а судебный депозит заменён депозитом нотариальным. Бесспорная юрисдикция была передана из суда нотариусам. Когда нотариус убеждается в спорности пра-

ва заинтересованного лица, он разъясняет ему возможность обращения в суд. Если, например, нотариус из представленных документов предусматривает, что должник оспаривает право кредитора или размер взыскиваемой суммы, он не выдаёт исполнительную надпись, а кредитору разъясняет его право обратиться в суд.

В настоящее время многие нотариальные действия необоснованно «забыты» и фактически не используются, в то время как многие из них оказывают существенную помощь в защите прав и интересов лиц. Речь идёт о таких нотариальных действиях, как удостоверение времени предъявления документов, принятие в депозит денег и ценных бумаг, передача заявлений, удостоверение факта нахождения гражданина в живых в определённом месте в определённое время, удостоверение тождественности лица с изображённым на фотографии.¹³

С другой стороны, развитие и расширение понятия «нотариальная деятельность» требуют изменения и расширения структуры и классификации понятия «нотариальные действия» за счёт включения полномочий по сбору всех необходимых документов для совершения нотариального действия, проверки достоверности всего фактического состава путём активных действий. Это освобождает граждан и организации от необходимости обращения к органам власти и различным посредникам за сбором документов.¹⁴

На нотариусе должны лежать установленные законом обязанности по сбору необходимых документов, проверке фактических обстоятельств и созданию нотариального акта, обладающего при этих условиях особой доказательственной силой. Насущным поэтому является наделение законодательством нотариуса правом не только запроса, но и личной проверки и 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.

¹³ Андронатий А. Правовое значение «малоиспользуемых» нотариальных актов // Нотариальная практика. - № 2. - 2006.

¹⁴ См.: Ярков В. «От бюрократического к активному нотариату (актуальные проблемы нотариального права)». Материалы конференции «Нотариат, государственная власть и гражданское общество: современное состояние и перспективы». - М., 2007.