

Профессору Санкт-Петербургского
государственного университета
Надежде Александровне Чечиной -
моему учителю, посвящаю

Р.И. ВЕРГАСОВА

НОТАРИАТ

В Р О С С И И

Допущено Министерством образования
Российской Федерации в качестве
учебного пособия для студентов
высших учебных заведений,
обучающихся по специальности
«Юриспруденция»



МОСКВА
ЮРИСТЪ
2005

УДК 67.410
ББК 347.961(075.8)
В31

Рецензенты:

доктор юрид. наук, профессор *В.А. Мусин*;
кафедра гражданского процесса МГУ
им. М.В. Ломоносова

Веграсова Р.И.

В31 Нотариат в России: Учебное пособие. — М.: Юристъ, 2005. — 363с.

ISBN 5-7975-0598-3 (в пер.)

Освещены вопросы организации современного российского нотариата и порядок совершения нотариальных действий в соответствии с Основами законодательства РФ о нотариате, частями первой, второй и третьей Гражданского кодекса РФ и другими нормативными правовыми актами.

Представлены образцы нотариальных документов, даны примеры из нотариальной практики.

Для студентов, аспирантов, преподавателей юридических вузов, нотариусов и граждан, у которых возникла необходимость обратиться к нотариусу.

ISBN 5-7975-0598-3

УДК 67.410

ББК 347.961(075.8)

© «Юристъ», 2003

© Веграсова Р.И., 2003

ОГЛАВЛЕНИЕ

Предисловие.	9
Принятые сокращения.....	12

Раздел I. Общие вопросы организации деятельности нотариата

Глава I. Из истории российского нотариата. 13

§ 1. Возникновение нотариата в России и законодательное регулирование нотариальной деятельности.	13
§ 2. Развитие нотариата в дореволюционной России	18
§ 3. Организация нотариата в советской России.	23
§ 4. Законодательство о нотариате советского периода	31
§ 5. Нотариальные действия, совершавшиеся государственными нотариальными конторами в России	35

Глава II. Организация нотариата в Российской Федерации. 41

§ 1. Действующее законодательство о нотариате и становление современного российского нотариата.	41
§ 2. Нотариат России в начале XXI века	45
§ 3. Органы юстиции и нотариат	49
§ 4. Порядок назначения на должность нотариуса	51
§ 5. Финансирование нотариальной деятельности.	60
§ 6. Страхование деятельности нотариуса, занимающегося частной практикой.	62

Глава III. Нотариальные палаты. Федеральная нотариальная палата... 64

§ 1. Нотариальные палаты — профессиональные объединения нотариусов, занимающихся частной практикой.	64
§ 2. Полномочия нотариальных палат	66
§ 3. Федеральная нотариальная палата — профессиональное объединение нотариальных палат России	68
§ 4. Полномочия Федеральной нотариальной палаты.	70

Глава IV. Компетенция лиц, уполномоченных совершать нотариальные действия. Их права и обязанности. 72

§ 1. Предметная и территориальная компетенция нотариусов	72
§ 2. Предметная и территориальная компетенция должностных лиц органов местного самоуправления по совершению нотариальных действий.....	77

Оглавление

§ 3. Предметная и территориальная компетенция должностных лиц консульских учреждений по совершению нотариальных действий.	80
§ 4. Права и обязанности нотариусов и уполномоченных должностных лиц при совершении нотариальных действий.	84
§ 5. Ограничения права совершения нотариальных действий.	93

Раздел II. Правила совершения нотариальных действий. Нотариальное делопроизводство

Глава V. Основные правила совершения нотариальных действий.	95
§ 1. Место и сроки совершения нотариальных действий.	95
§ 2. Установление личности обратившегося за совершением нотариального действия.	99
§ 3. Требования к документам, представляемым нотариусу и исходящим от нотариуса.	103
§ 4. Порядок подписания документов.	108
§ 5. Оплата нотариальных действий и других услуг, оказываемых нотариусом.	112
§ 6. Отложение и приостановление совершения нотариального действия.	119
§ 7. Отказ в совершении нотариального действия.	123
§ 8. Внесение исправлений в нотариальные документы. Аннулирование выданного свидетельства о праве на наследство.	128
§ 9. Выдача дубликатов нотариальных документов.	130
Глава VI. Нотариальное делопроизводство. Формы нотариальных документов.	136
§ 1. Регистрация нотариальных действий.	136
§ 2. Делопроизводство, связанное с совершением нотариальных действий.	140
§ 3. Формы нотариальных документов и удостоверительных надписей.	143
§ 4. Наряды оставляемых нотариусом документов и наследственных дел.	146

Раздел III. Совершение отдельных видов нотариальных действий

Глава VII. Удостоверение сделок.	149
§ 1. Общие правила нотариального удостоверения сделок.	149
§ 2. Выяснение дееспособности граждан, правоспособности юридических лиц, полномочий представителей при нотариальном удостоверении сделок.	152
§ 3. Доверенности. Нотариальное удостоверение доверенностей ..	158

Оглавление

§ 4. Завещания и их нотариальное удостоверение. Закрытые завещания.	164
§ 5. Удостоверение договоров	179
§ 6. Сделки, подлежащие обязательному нотариальному удостоверению.	184
§ 7. Отмена, изменение и расторжение сделок	187
Глава VIII. Выдача свидетельств о праве собственности на долю в общем имуществе супругов.	192
§ 1. Собственность супругов: понятие и режим	192
§ 2. Выдача свидетельства о праве собственности по совместному заявлению супругов	196
§ 3. Выдача свидетельства о праве собственности пережившему супругу	199
§ 4. Выдача свидетельства о праве собственности на долю умершего супруга в общем имуществе супругов.	202
Глава IX. Нотариальное оформление наследственных прав.	205
§ 1. Основные положения наследственного права России	205
§ 2. Принятие наследства. Отказ от наследства	212
§ 3. Порядок выдачи свидетельств о праве на наследство	219
§ 4. Условия выдачи свидетельств о праве на наследство по завещанию.	231
§ 5. Условия выдачи свидетельств о праве на наследство по закону.	239
§ 6. Принятие мер к охране наследственного имущества	247
§ 7. Возмещение расходов за счет наследственного имущества	255
§ 8. Принятие претензий от кредиторов наследодателя	258
Глава X. Другие охранительные нотариальные действия.	259
§ 1. Принятие на хранение документов	259
§ 2. Наложение запрещения отчуждения имущества, снятие запрещения.	262
Глава XI. Нотариальные действия, направленные на придание исполнительной силы долговым и платежным документам.	264
§ 1. Совершение исполнительных надписей	264
§ 2. Протест векселя	273
§ 3. Предъявление чека к платежу и удостоверение неоплаты чека.	282
Глава XII. Нотариальные действия по обеспечению доказательств.	286
§ 1. Обеспечение доказательств для судов и административных органов.	286
§ 2. Совершение морских протестов	291
§ 3. Передача заявлений	294
Глава XIII. Нотариальные действия по удостоверению бесспорных фактов.	298
§ 1. Удостоверение фактов	298

Оглавление

§ 2. Вскрытие и оглашение закрытого завещания	302
§ 3. Принятие в депозит денежных сумм и ценных бумаг	305
Глава XIV. Нотариальное свидетельствование документов.	308
§ 1. Свидетельствование верности копий документов и выписок из них, копий с копий документов	308
§ 2. Свидетельствование подлинности подписи на документе	313
§ 3. Свидетельствование верности перевода	317
 Раздел IV. Контроль за деятельностью нотариусов	
Глава XV. Контроль за совершением нотариальных действий	320
§ 1. Рассмотрение заявлений о совершенных нотариальных действиях или об отказах в их совершении в судах	320
§ 2. Судебное оспаривание нотариальных действий	324
§ 3. Судебная практика по обжалованию и оспариванию нотариаль- ных действий	327
Глава XVI. Другие виды контроля за нотариальной деятельностью	332
§ 1. Контроль за соблюдением налогового законодательства	332
§ 2. Контроль за соблюдением правил нотариального дело- производства	335
§ 3. Контроль за исполнением нотариусами профессиональных обязанностей	337
Глава XVII. Ответственность нотариусов	340
§ 1. Виды и основания ответственности	340
§ 2. Гражданско-правовая ответственность нотариусов, занимаю- щихся частной практикой	344
§ 3. Освобождение от полномочий нотариуса	349
Глава XVIII. Этика нотариусов	351
§ 1. Этические требования к нотариусам	351
§ 2. Правила поведения нотариусов	355
§ 3. Проблемы нравственности в деятельности нотариусов	357

ПРЕДИСЛОВИЕ

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

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

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

Значительное большинство российских нотариусов — нотариусы, занимающиеся частной практикой. Они появились в нашей стране лишь в последнее десятилетие. Но еще не так давно у нас были только

государственные нотариусы — должностные лица, которые от имени государства в лице той государственной нотариальной конторы, где они состояли в штате, совершали нотариальные действия.

С 1993 г. в России началась реформа государственного нотариата. Всем государственным нотариусам, имевшим высшее юридическое образование, по закону было предоставлено право перейти на частную практику. Государство создало благоприятные условия для такого перехода. И очень скоро российский нотариат возродился: из государственных учреждений, финансируемых настолько скупно, что в государственных нотариальных конторах не хватало даже печатных машинок, конторы нотариусов, занимающихся частной практикой, превратились в оснащенные современной техникой благоустроенные офисы. Prestиж профессии нотариуса в России высоко поднялся. Юристов, желающих заняться нотариальной деятельностью, стало гораздо больше, чем учрежденных должностей нотариусов, хотя число их с 1993 г. возросло в целом по стране в полтора раза. Будет ли увеличиваться число российских нотариусов и дальше, покажет время. Однако несомненно, что численность нотариусов в России должна соответствовать потребностям общества в нотариальных услугах и обеспечивать их доступность.

Профессия нотариуса очень высоко ценится во всем мире. Нотариусов уважают за их непростой труд и им доверяют. Все, что связано с нотариальной деятельностью, нотариусы сохраняют в тайне. Во многих странах нотариусами работают самые высокопрофессиональные юристы. Есть страны, где почти все нотариусы либо большинство их — мужчины. Так, из 550 японских нотариусов только 2 женщины¹, из 1800 швейцарских нотариусов женщин 12—15%². Но есть и страны, где нотариусами в основном работают женщины. Например, из 3300 греческих нотариусов более 80% женщин³. Такое же примерно соотношение, как в Греции, сложилось к началу XXI в. и в российском нотариате⁴, хотя еще пять лет назад женщины составляли 95% российских нотариусов⁵.

Деятельность всех нотариусов является публичной и независимой от кого-либо. Нотариальную деятельность нотариусы осуществляют в нотариальных конторах, открытых и доступных в установленные часы

См.: Нотариальный вестник. 2001. № 11. С. 54.

См.: Нотариальный вестник. 2000. № 3/4. С. 35.

См.: Нотариальный вестник. 2001. № 10. С. 54.

См.: Нотариальный вестник. 2000. № 5/6. С. 24.

См.: Нотариальный вестник. 1998. № 7/8. С. 52.

Предисловие

для всех желающих. Все нотариальные действия совершаются в присутствии обращающихся к нотариусам лиц с соблюдением предусмотренных нотариальным законодательством правил, но отдельные правила сформулированы в законе настолько лаконично, что выполнять их можно только зная традиции, сложившиеся в нотариате. А их за более чем вековую историю сложилось в российском нотариате много. Эти традиции поддерживаются нотариальным сообществом, стремящимся сохранить доверительное отношение к профессии нотариуса и уважение общества к ней.

Доверяя нотариусам выполнение публичных задач, государство предъявляет к этой профессии определенные требования. Уровень профессиональной подготовки каждого нотариуса и его нравственные качества должны соответствовать требованиям, закрепленным в действующем нотариальном законодательстве.

ПРИНЯТЫЕ СОКРАЩЕНИЯ

БМЮ	Бюллетень Министерства юстиции РФ
БНА	Бюллетень нормативных актов федеральных органов исполнительной власти РФ (ранее Бюллетень нормативных актов министерств и ведомств)
ВВС (СССР, РСФСР)	Ведомости Верховного Совета (СССР, РСФСР)
ВСНД РФ и ВС РФ	Ведомости Съезда народных депутатов РФ и Верховного Совета РФ
ГК	часть первая (1994 г.), часть вторая (1995 г.) и часть третья (2001 г.) Гражданского кодекса Российской Федерации
ГПК	Гражданский процессуальный кодекс РФ 2002 г.
ГПК РСФСР	Гражданский процессуальный кодекс РСФСР 1964 г.
КТМ	Кодекс торгового мореплавания РФ 1999 г.
Основы	Основы законодательства РФ о нотариате 1993 г.
Собрание актов РФ	Собрание актов Президента и Правительства РФ
СЗ СССР	Собрание законов СССР
СЗ РФ	Собрание законодательства РФ
СК	Семейный кодекс РФ 1995 г.
СУ РФ	Собрание узаконений РФ
СП (СССР, РСФСР)	Собрание постановлений Правительства (СССР, РСФСР)
СУ РСФСР	Собрание узаконений РСФСР
ФЗ	Федеральный закон

Раздел I

ОБЩИЕ ВОПРОСЫ ОРГАНИЗАЦИИ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ НОТАРИАТА

Глава I

ИЗ ИСТОРИИ РОССИЙСКОГО НОТАРИАТА

§ 1. Возникновение нотариата в России и законодательное регулирование нотариальной деятельности

Профессиональные нотариусы в России появились лишь в XIX в., после принятия Положения о нотариальной части. Принятое Правительствующим Сенатом и первоначально озаглавленное как временное, Положение было утверждено императором Александром II 14 апреля 1866 г.¹ С этого времени лицом, специально наделенным властью совершать и свидетельствовать нотариальные акты в России, стал нотариус. Нотариусы состояли при соответствующих окружных судах. Там же, где не было еще введено Положение о нотариальной части и не были учреждены должности нотариусов, нотариальной деятельностью по-прежнему занимались мировые судьи, уездные суды, полиция. Если мировые судьи и уездные суды совершали всякие нотариальные акты, то нотариальная деятельность полиции ограничивалась свидетельствованием доверенностей и другими действиями, конкретно названными в гражданских законах, а также Торговом и Вексельном уставах. Полиции разрешалось свидетельствовать подписи на некоторых домашних актах; подпись, учиненную вместо безграмотного по его просьбе и желанию другим лицом на векселе, даваемом безграмотным (до 1902 г.). Разрешалось свидетельствовать и торговые доверенности (до 1903 г.), и доверенности на ведение дел в судах, а также некоторые другие акты².

По Положению о нотариальной части нотариусы считались на государственной службе, им присваивался VIII чин по должности (ст. 17). Комиссия по составлению Положения в свое время считала, что причисление нотариусов к государственной службе «вообще» полезно, ибо, доставляя им почет и важное право ограждения, нарав-

См.: Свод законов. Т. XVI. Ч. 1. 1882.

См.: *Гасман А.* О пределах нотариальной деятельности полиции // Нотариальный вестник. 1903. № д. С. 3-6.

не со всеми членами государственной службы и т.д., может привлечь в нотариусы хороших людей». Надзор за служебной деятельностью нотариусов должны были осуществлять суды. Назначались на должности нотариусов кандидаты, достигшие 21 года, которые прошли соответствующие испытания и показали знания в области гражданских законов, различных уставов (торгового, о векселях, о пошлинах, гражданского судопроизводства и т.д.), а также форм нотариального производства.

В помощь нотариусам и для подготовки к испытаниям лиц, желающих стать нотариусами, в 1868 г. в Санкт-Петербурге издается одна из первых книг, посвященных нотариальной деятельности в России: «Руководство к совершению актов, договоров и обязательств на основании нового Положения о нотариальной части и правил, опубликованных Указом Правительствующего Сената 3 ноября 1867 г. с приложением образцов и форм». Составителем книги являлся Д. Ковцов.

Перед зачислением на должность кандидаты должны были внести денежный залог. Сумма залога в столичном городе составляла 10 тыс. руб., в губернском — 6 тыс., в уездном городе или уезде, где были окружные суды — 4 тыс., в остальных городах — 2 тыс. Когда же годовая с платы по таксе доход нотариуса, состоящего в столичном или губернском городе, превышал 2400, а в уездном городе или уезде 1200 руб., то часть платы обращалась на увеличение его залога, пока залог не составит в столицах 25 тыс. руб., в губернских городах 15 тыс., а в уездных и уездах 10 тыс. руб. (ст. 210 Положения). Залог должен был обеспечивать имущественную ответственность нотариуса за его ошибки в нотариальной деятельности. Если карьера нотариуса заканчивалась благополучно, то по выходе в отставку он впоследствии мог воспользоваться залогом. В случае же смерти нотариуса залог оставался его наследникам или правопреемникам. Хотя нотариусы и считались на государственной службе, но ни жалованья, ни пенсии от государства они не получали.

Все нотариальные акты и засвидетельствования нотариусы должны были составлять в конторе. Согласно ст. 37. Положения о нотариальной части нотариусы обязаны были ежедневно находиться в своих конторах не менее шести определенных с утверждения окружного суда часов. Однако в порядке исключения нотариусу позволялось совершать акты от имени лиц, не имеющих возможности по болезни или другим уважительным причинам явиться в контору, и на дому, вне часов, определенных для безотлучного пребывания в конторе (ст. 114). Указ Правительствующего Сената 1871 г. предписывал нотариусам в

случаях, когда акт совершался вне города, обозначать в акте, в каком селе, деревне и т.п. совершение его происходило¹.

Нотариусы совершали всякие акты, кроме состояния, служебных и межевых, а также свидетельствовали документы. По Положению о нотариальной части при совершении каждого нотариального действия должны были непременно присутствовать два свидетеля, а при составлении купчих на недвижимое имущество требовалось их обязательно три. Свидетелями могли быть только грамотные совершеннолетние лица, известные нотариусу лично или по достоверному о них засвидетельствованию (ст. 84—86). Положение воспрещало соединение звания свидетеля под актами, совершаемыми нотариусом, с обязанностями лиц, служащих у того же нотариуса или состоящих прислугой у него самого или у его служащих (п. 4 ст. 87).

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

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

- установить смысл и значение нотариального акта для обеих сторон;

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

- прочесть проект акта сторонам;

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

- предложить сторонам уплатить вознаграждение по таксе, а также сбор в доход городов²;

- внести проект в актовую книгу;

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

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

- выдать выпись из актовой книги.

¹ См.: Сборник узаконений, распоряжений правительства. 1871. Ст. 658.

² Этот сбор представлял собой специальный государственный налог для усиления средств борьбы с пожарами, и по Положению о нотариальной части нотариусы оказались еще и сборщиками городского дохода (сбор шел в общую кассу городских доходов).

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

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

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

Служебные обязанности нотариусов были многочисленны и сложны, и за нарушения их, даже единичные, они привлекались к ответственности. Ответственность нотариусов за злоупотребления и упущения, в том числе имевшие характер проступков, регулировалась «Уложением о наказаниях уголовных и исправительных» 1845 г. По Уложению о наказаниях ответственность нотариусов наступала по тем статьям, которые касались преступлений и проступков чиновников крепостных дел. К преступным деяниям нотариусов относились деяния, учиненные как по неосмотрительности, так и по злему умыслу, а именно:

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

Так, кишиневский нотариус Виктор Лихарев, сообщал еженедельный научно-практический журнал «Нотариальный вестник», был предан суду за неосмотрительные и небрежные действия по службе. Они за-

ключались в следующем. В 1896 г. местная жительница совершила у него духовное завешание на имя своего сына, обязав последнего уплатить около 1000 руб. разным лицам. Года четыре спустя, раздумав относительно выплаты легатов, она снова явилась к нотариусу с просьбой совершить акт об уничтожении ее завешания. Будучи, по словам нотариуса, чем-то занят, он поручил это дело своему писцу, затем приложил печать и подписал акт. Эта история имела продолжение. Когда же выяснилось, что нотариус совершил акт от имени лица, не обладающего правоспособностью (до обращения к нотариусу для уничтожения своего завешания эта местная жительница постриглась в монахини и с принятием иноческого сана утратила правоспособность к совершению актов), В. Лихарев был приговорен к удалению от службы нотариуса с воспрещением и впредь заниматься ею¹.

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

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

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

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

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

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

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

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

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

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

См.: Дело бывшего нотариуса Лихарева // Нотариальный вестник. 1904. № 21. С. 13-14.

- совершение актов задним числом;
- сокрытие, истребление или заведомая порча книги актов.

За неисполнение нотариусом возложенных на него обязанностей по его неосмотрительности, небрежности или невниманию, как правило, по судебному приговору наступало отрешение от должности с воспрещением исправления таковой в будущем, за злоупотребление предоставленными полномочиями — арест и заключение в тюрьму. Но «случаи явных злоупотреблений со стороны нотариусов, — отмечал П. Подгорецкий, — были весьма нечасты»¹.

§ 2. Развитие нотариата в дореволюционной России

Шли годы. Нотариусов в России становилось все больше. Нотариальные конторы открывались не только в крупных городах, но и малых уездных, а также в местечках и селениях. К концу XIX в. в столице Российской империи — Санкт-Петербурге было 25 нотариальных контор, а в 1903 г. уже 30.

Нотариусы по ст. 420 Учреждений судебных установлений стали считаться наравне с присяжными поверенными и судебными приставами должностными лицами, состоящими при суде. Но судебные органы смотрели на профессию нотариуса как на коммерческое, а не государственное дело. Надзор судов за служебной деятельностью нотариусов, отмечал А. Боборыкин в своей книге «Опыт реформы нотариата как сословия» (Киев, 1917), практически был сведен к дисциплинарным репрессиям, отчего служебное положение нотариусов сделалось «крайне шатким». Судье-ревизору в редких проверках нотариальных контор, проводимых в порядке ст. 58 Положения о нотариальной части, не хватало времени вникнуть в просматриваемые им у нотариуса акты и засвидетельствования, оценить их на соответствие законам и найти недостатки и упущения. Проводить же часто проверки судьи-ревизоры не могли из-за чрезмерной загруженности окружных судов работой и недостатка материальных средств на разъезды судей по делам службы.

Вначале нотариусы и нотариальные архивы со старшими нотариусами во главе составляли единое учреждение, но постепенно это единство нарушилось. Нотариальные архивы сделались как бы особыми подразделениями окружного суда. Все заботы и законодательное попечение сосредоточилось только на них. Вместе с тем проблемы, связанные с

Подгорецкий П. Свидетели при нотариальном акте // Нотариальный вестник. 1904. № 36. С. 4–5.

деятельностью нотариусов, никто не разрешал. Проблем же было много, и число их постоянно росло. О них писали сами нотариусы в статьях и заметках на страницах издававшихся в начале XX в. еженедельного научно-практического журнала «Нотариальный вестник», еженедельного вестника русского нотариата «Нотариус», журнала «Вестник права и нотариата» и др.

Едва ли не самой главной проблемой русских нотариусов после срока лет существования нотариата в России стала проблема оплаты их труда. Нотариальная такса, названная временною еще в 1866 г., просуществовала больше полувека и создала совершенно невозможные условия оплаты труда большинства нотариусов, особенно провинциальной России. Нотариусы столичных городов и крупных центров выработывали 15 тыс. номеров реестра в год, а захолустных городов — 500—700, т.е. в 30 раз меньше. К тому же значительной была и разница существа сделок. Если нотариусы столичных и крупных городов совершали купчие на большие суммы, то нотариусы маленьких городов, местечек и селений, как правило, совершали акты, малые по сумме. Эти обстоятельства прямо влияли на заработки нотариусов: десятки нотариусов выработывали министерские содержания, а тысячи нотариусов получали плату, которой едва хватало лишь для насущного проживания. Поэтому в начале 1900-х годов одна треть вакансий нотариусов в каждом судебном округе проэинциальной России оставалась незанятой. Однако причиной тому была не только скудость заработка, но и ответственность перед судом, перед старшим нотариусом, перед публикой, а в перспективе и отсутствие служебного продвижения, а также пенсии¹. В печальном положении находились и служащие нотариальных контор — писцы, конторщики, посыльные, — которые получали заработки в зависимости от заработка самого нотариуса. Например, писцы в нотариальных конторах после нескольких лет работы получали в месяц 30—35 руб., и это была, как они сами утверждали, «вершина их благополучия»².

Другой важной проблемой нотариальной деятельности стало исполнение нотариусами ст. 87 Положения о нотариальной части, которая предусматривала необходимость обязательного присутствия свидетелей при совершении каждого нотариального действия. Институт свидетелей, отмечал П. Подгорецкий, в том виде, в каком он сложился в

См.: Попович М. Служебные права и материальная обеспеченность нотариуса в России // Нотариальный вестник. 1903. № 4. С. 3—4.

² Гене И. А. 1-й. Мысли нотариального писца // Нотариальный вестник. 1904. № 21. С. 10.

нотариальной практике русских нотариусов, — почти при каждой нотариальной конторе состояли постоянные свидетели, которые за известное вознаграждение подписывались под каким угодно нотариальным актом, вовсе не зная даже участников оно́го, — противоречил истинному смыслу закона, и той основной цели, ради которой он был введен в Положение о нотариальной части, не соответствовал¹. Цель законодателя была таковой: с одной стороны, свидетели должны были защищать интересы нотариусов от всяких неправильных на них жалоб, с другой стороны — гарантировать соответствие содержания нотариального акта действительным намерениям его сторон. «Наши российские нотариусы, — писал далее П. Подгорецкий, — повсеместно обратили его в пустую, ничего и никого не гарантиующую формальность, заведя при своих конторах постоянных свидетелей, готовых за деньги удостоверить своей подписью совершение какого угодно акта, не ведая его содержания, не зная контрагентов оно́го и даже иногда не видя совсем их в глаза, а занимаясь рукоприкладством на актах у нотариуса в виде ремесла для своего пропитания»². На страницах юридических журналов все настойчивее высказывались предложения об устранении свидетелей из процедуры совершения всех нотариальных актов³. «Институт свидетелей в нотариате в том именно виде, как он установлен нашими нотариальными законоположениями, — отмечал П. Подгорецкий, — у нас в пределах Российской империи пока еще неосуществим на деле»⁴.

Несмотря на то, что никакие проблемы созданного в России нотариата практически не решались, правительствующий Сенат во всех своих решениях, касающихся нотариального дела, высоко ставил деятельность нотариусов. Общественные деятели начала XX в. отмечали в своих публикациях, что нотариат пользуется большим доверием и расположением общества. Почет в обществе русские нотариусы создали себе сами — своими нравственными качествами, честным исполнением своих обязанностей, возложенных на них государством.

Вместе с тем само нотариальное законодательство в обществе оценивали достаточно критически, считая, что созданное по иноземным образцам и заимствованное в существенных своих частях с чужбины Положение о нотариальной части от 14 апреля 1866 г. оказалось во

¹ См.: Подгорецкий П. По поводу пересмотра нотариального положения 14 апреля 1866 г. // Журнал Министерства юстиции. 1903. Кн. V. С. 308—312.

² Там же.

³ См., напр.: Журнал Министерства юстиции. 1903. Кн. VI. С. 143—153.

⁴ Подгорецкий П. Свидетели при нотариальном акте. С. 4.

многим непригодным к условиям жизни и быта России и не отвечало в полной мере запросам, нуждам и потребностям ее населения.

По высочайшему повелению о пересмотре всей системы нотариальной части, последовавшему еще 19 мая 1899 г., был составлен проект новой редакции Положения. Вместе с проектом новой таксы он был рассмотрен и утвержден особым совещанием при Министерстве юстиции 14 мая 1904 г. В объяснительной записке к проекту Положения говорилось: «Исходным пунктом при работах по пересмотру нотариального Положения служило стремление вводить в эту важнейшую законодательную область возможные по современным условиям усовершенствования, не подвергая, однако, самого Положения от 14 апреля 1866 г.... коренной ломке». После опубликования законопроектов для всеобщего сведения они стали предметом широкого обсуждения. При этом не осталось без внимания, что в проекте Положения не затрагивалась проблема заработка нотариусов, что безусловно не позволяло в перспективе привлечь в нотариат квалифицированных юристов с солидной теоретической и практической подготовкой. Не было в проекте подробного и точного изложения обязанностей нотариуса. Оставались нерешенными вопрос об осуществлении реального наздора за нотариальной деятельностью со стороны окружных судов; широко обсуждавшиеся среди нотариусов проблемы создания нотариальных советов, а также проведения съездов нотариусов. В еженедельном вестнике русского нотариата «Нотариус» отмечалось, что усовершенствования, предлагавшиеся законопроектом, крайне недостаточны, поверхностны и не достигают целей пересмотра, что чинам Особого совещания обязательно надлежит больше творить применительно к своему доморощенному, а не заимствовать извне. Наилучшим материалом для усовершенствования законоположений по нотариату должны служить собственный опыт, отзывы самих нотариусов, личные наблюдения и суждения чинов судебных установлений¹.

Отзывы и суждения были таковы. Одни полагали целесообразным принятие заработка нотариуса в доход казны и выдачу нотариусам жалованья, другие — выплату добавочного к заработку содержания. Третьи высказывались за регулирование заработка нотариусов путем накопления в нотариальном фонде при Министерстве юстиции отчислений от нотариальной таксы, взысканной при совершении нотариальных действий на большие по стоимости суммы, превышающие установленные в законодательном порядке суммы вознаграждения, в

¹ Еженедельный вестник русского нотариата «Нотариус» издавался недолго: в 1907 г. вышли № 1-5, в 1908 г. — № 6-56/57.

пользу действующего нотариуса. Накопления предлагалось периодически и пропорционально делить между всеми нотариусами Российской империи. Несмотря на разный подход к решению этой проблемы, все участвовавшие в ее обсуждении были едины во мнении, что необходимо установить справедливое распределение получаемого нотариусами из средств их клиентов вознаграждения так, чтобы у одного и того же государственного дела не было слишком голодных и слишком сытых¹.

С учетом специфики труда нотариусов, необходимости солидной теоретической и практической их подготовки обосновывалась необходимость назначать на должности нотариусов только лиц, имеющих юридическое образование.

Высказывались предложения и по поводу проекта нотариальной таксы. Предлагалось сделать ее более справедливой и дополнить положениями, согласно которым нотариусы вправе были бы в случае совершения актов и договоров от большего чем трое числа лиц взимать за свой труд дополнительную плату за каждое лицо. Ив. Алякритский писал на страницах еженедельного вестника «Нотариусъ»: «Мне всегда представлялось ненормальным и неправильным упущение в существующей таксе того обстоятельства, что не сделано никакого различия — один ли продает и покупает или несколько человек, а иногда даже несколько десятков лиц. У меня бывали, и это не единичные случаи, по 30—40 человек, а раз явка договора о продаже леса на сруб была от 78 человек!.. Обыкновенно покупщики — крестьяне, по большей части малограмотные; чтобы подписать в актовой книге, в проекте, на выписи и в реестре свое звание, имя, отчество, фамилию и местожительство, им нужно употребить столько времени, сколько настоящий средний писец употребляет на писание 1/16 части листа: малограмотный не скоро возьмется за перо, не скоро осмолит его, опустит его в чернильницу, стряхнет с него в сторону от себя и поставит его на то место, где нужно писать; порядочно подумавши, он начинает выводить, «рисовать» буквы... Недавно совершалась у меня купчая крепость на 17 человек и я совершал ее в течение 5½ часов, так что окончил все в половине четвертого, а начал в 10 ч. утра; между тем в это же время можно совершить три купчих крепости!»². Далее Ив. Алякритский находил спра-

¹ См.: Журнал Министерства юстиции. 1906. Кн. IX. С. 189—198.

² Воспроизведенную в современном издании заметку Ив. Алякритского «По поводу действующей и проектированной нотариальной таксы» из еженедельного вестника «Нотариусъ» см.: Нотариальный вестник. 1997. № 7. С. 50. Более ранние его же заметки о нотариальной таксе см. также: Нотариальный вестник. 1904. № 16. С. 7—9; № 17. С. 8—9.

ведливым уменьшить размер оплаты за акты ценою до 50 руб., мотивируя это тем, что «часто случается делать явку на векселях в 10, 15, 20, 25, 30 рублей», а «такие векселя даются бедными людьми, которых только крайняя нужда заставляет переписывать или давать векселя на такие ничтожные суммы»¹.

Однако ни новая редакция Положения от 14 апреля 1866 г., ни новая такса в Российской империи приняты так и не были. Законодательная деятельность ограничилась лишь принятием законов, направленных на усовершенствование делопроизводства в нотариальных архивах: Закона от 10 июня 1910 г. о пересылке выписей и утвержденных нотариальных актов по почте и Закона от 24 мая 1911 г. об уничтожении особых крепостных книг в нотариальных архивах и о расширении компетенции помощников старших нотариусов по утверждению крепостных актов и выдаче выписей. Русские нотариусы ожидали реформы нотариата с 19 мая 1899 г. Но несмотря на тот чрезвычайно активный отклик, который последовал со стороны нотариусов на Высочайшее повеление о пересмотре всей системы нотариата в России, реформы они так и не дождались.

§ 3. Организация нотариата в советской России

После Октябрьской революции и упразднения Декретом о суде № 1 от 24 ноября 1917 г.² судебных органов нотариусы России практически прекратили свою деятельность, хотя в Декрете ничего не говорилось об упразднении нотариальных контор. Однако уже через год в Декрете о суде № 2³ предусматривалось, что нотариальные действия совершаются нотариусами. Вместе с тем, какие нотариальные действия и каким образом они совершаются, определено не было еще четыре года: лишь 4 октября 1922 г. принимается первый законодательный нотариальный акт советского периода — Положение о государственном нотариате РСФСР⁴. В советской России нотариат был сразу же учрежден как государственный орган и в разные периоды своего существования входил в систему либо судов, либо органов юстиции.

По Положению от 4 октября 1922 г. исполкомы местных органов власти открывали государственные нотариальные конторы во всех городах республики. Исполкомам было разрешено учреждать конторы

¹ Нотариальный вестник. 1997. № 7. С. 50.

² СУ РСФСР. 1917. № 4. Ст. 50.

³ СУ РСФСР. 1918. № 52. Ст. 589.

⁴ СУ РСФСР. 1922. № 63. Ст. 807.

также и в сельской местности, на узловых станциях, пристанях, временно на ярмарках и т.п. Общее число государственных нотариальных контор утверждалось Народным комиссариатом юстиции.

14 мая 1926 г. было принято постановление ЦИК и СНК СССР «Об основных принципах организации государственного нотариата»¹. В качестве общих начал деятельности государственного нотариата были провозглашены:

- недопустимость занятия государственными нотариусами иных государственных должностей (за исключением выборных и преподавательских); запрещение состоять членами коллегии защитников, служить по найму в кооперативных и общественных организациях и у частных лиц, участвовать в торговых и промышленных предприятиях;

- получение государственными нотариусами и прочими сотрудниками государственных нотариальных контор вознаграждения за свой труд только от государства;

- необходимость соблюдения государственными нотариусами и всеми сотрудниками государственных нотариальных контор тайны выполняемых ими нотариальных действий.

Относительно того, каким образом должна соблюдаться «тайна совершаемых нотариальных действий», в ч. 2 ст. 13 постановления указывалось: «Справки выдаются лишь лицам, по поручению или в отношении которых выполнялись нотариальные действия, а равно по требованию прокуратуры, судебных и следственных органов и в других случаях, специально предусмотренных законом». Очень скоро, уже в Положении о государственном нотариате от 4 октября 1926 г., была закреплена обязанность нотариусов сообщать в органы торговой регистрации сведения, подлежащие согласно законам о торговой регистрации внесению в торговый реестр; в кредитные и другие учреждения, по указанию Народного комиссариата юстиции, сведения о «протестованных» векселях. Председателям губернских и окружных судов предоставили право разрешать получение справок у нотариусов и иным, кроме указанных, правительственным учреждениям, если эти сведения были необходимы им в государственных интересах. Кроме того, нотариусы согласно Положению о налоге с имущества, переходящих в порядке наследования и дарения, должны были направлять в финансовые органы «копии нотариально удостоверенных актов дарения»². По более поздним положениям о государственном нотариате какая-либо

СЗ СССР. 1926. № 35. Ст. 252.

СЗ СССР. 1926. № 6. Ст. 39.

информация о совершенных нотариальных действиях стала менее доступной.

В первые десятилетия своего существования государственные нотариальные конторы в соответствии с п. 2 постановления ЦИК и СНК СССР от 14 мая 1926 г. состояли в ведении губернских и им соответствующих судов и действовали, как и в дореволюционной России, под их непосредственным руководством и наблюдением. Президиумы губернских советов народных судей должны были проводить периодическое обследование нотариальных контор, осуществлять постоянное наблюдение за их деятельностью, принимать и проверять отчеты и сводки государственных нотариальных контор. В послевоенные годы руководство всей практической деятельностью нотариальных органов осуществляло Министерство юстиции, а с середины 60-х гг. — снова суды. В начале 70-х гг. руководство деятельностью государственных нотариальных контор вновь перешло к органам юстиции. Судебные органы и органы юстиции в 60—80-е гг. обязаны были проводить проверки государственных нотариальных контор не реже одного раза в два года¹.

В советский период отдельные нотариальные действия стали совершать не только государственные нотариальные конторы, но и районные исполкомы, городские, поселковые и сельские советы. Еще по Положению от 4 октября 1922 г. в местностях, где не были учреждены нотариальные конторы, исполнение их функций, за исключением совершения актов и засвидетельствования договоров, возлагалось на народных судей с оплатой нотариальных действий по существующей таксе. После введения в действие постановления ЦИК и СНК СССР от 14 мая 1926 г. отдельные функции государственных нотариальных контор могли возлагаться и на иные государственные органы. Так, выполнение нотариальных действий для находящихся за границей учреждений, организаций и граждан, а также для иностранных юридических лиц и граждан по сделкам, которые будут исполняться на территории СССР, возлагалось на консульские учреждения СССР (п. 16). В соответствии с постановлением ЦИК и СНК СССР от 3 июня 1937 г. № 99/898 воинские части и учреждения вправе были свидетельствовать копии с документов, исходящих от них². По постановлению

¹ См.: Письмо Верховного Суда РСФСР от 2 апреля 1965 г. № Н-5/6 (Справочник государственного нотариуса. М., 1972. С. 556); Приказ министра юстиции СССР от 19 октября 1976 г. № 22 (Государственный нотариат: Сборник нормативных актов. М., 1989. С. 31).

² СЗ СССР. 1937. № 37. Ст. 149.

СНК СССР от 15 сентября 1942 г. № 1536 всякого рода доверенности, а также завещания военнослужащих могли быть удостоверены и командованием отдельных воинских частей, а доверенности и завещания военнослужащих, находящихся на излечении в госпиталях, начальниками госпиталей¹.

В конце 20-х гг. в крупных городах и поселениях, где имелось несколько нотариальных контор, с разрешения Народного комиссариата юстиции допускалось открытие специальной вексельной конторы. Там же, где было две и более государственных нотариальных контор, одна из них стала называться первой. Позднее, с середины 60-х гг., первые нотариальные конторы обязательно должны были быть в каждом республиканском, краевом, областном центре, городах Москве и Ленинграде. Компетенция первых нотариальных контор отличалась от компетенции всех остальных контор данной местности. В разные годы на первые нотариальные конторы в законодательном порядке возлагалось совершение таких нотариальных действий, которые другими нотариальными конторами этой местности не выполнялись. Кроме того первые государственные нотариальные конторы должны были совершать и все остальные нотариальные действия, предусмотренные законодательством РСФСР. Помимо должности государственного нотариуса появилась должность заместителя нотариуса, которому также предоставлялось право совершать нотариальные действия. В тех же государственных нотариальных конторах, где работали несколько нотариусов, один из них назначался старшим. В крупных государственных нотариальных конторах у старшего государственного нотариуса были один или несколько заместителей.

Однако нотариальные конторы имелись далеко не во всех населенных пунктах России. Сначала выполнение отдельных нотариальных действий в местностях, где не имелось нотариальных контор, было возложено на районные исполкомы, городские и сельские советы в пределах постановления ВЦИК и СНК РСФСР от 15 июня 1925 г. о засвидетельствовании сделок, договоров и документов². По Положению о государственном нотариате от 20 июля 1930 г.³ районные или соответствующие им исполкомы, а также горсоветы городов и поселков, не являющихся районными центрами, в населенных пунктах, где не было нотариальных контор, выполняли все нотариальные действия, которые могли совершать государственные нотариальные конторы.

¹ СП СССР. 1942. № 8. Ст. 133.

² СУ РСФСР. 1925. № 43. Ст. 323.

³ СУ РСФСР. 1930. № 38. Ст. 476.

10 июня 1936 г. ВЦИК и СНК РСФСР постановили изъять из ведения районных исполнительных комитетов и городских советов функции по выполнению нотариальных действий и сосредоточить их в нотариальных конторах, а в тех местностях, где по объему работы организация нотариальных контор являлась нецелесообразной, открыть для совершения нотариальных действий нотариальные столы при народных судах¹. В послевоенные годы право совершать отдельные нотариальные действия сначала было предоставлено исполнительным органам только сельских советов (станций, хуторов, аулов), а затем и районных, городских, а также поселковых советов.

Для хранения нотариальных книг и документов государственных нотариальных контор по Положению о государственном нотариате от 4 октября 1922 г. при президиуме губернского совета народных судей был учрежден нотариальный архив. Все государственные нотариальные конторы обязаны были в конце каждого года сдавать нотариальные книги и реестры в этот архив. С 1927 г. нотариальные архивы стали храниться либо в самих нотариальных конторах, либо в первой государственной нотариальной конторе тех городов, где такая контора существовала. Однако не все первые государственные нотариальные конторы имели возможность принимать на хранение архивы других контор, и эти архивы оставались в тех конторах, где совершались нотариальные действия. Согласно перечню документальных материалов, утвержденному председателем Верховного Суда СССР 9 февраля 1963 г. и начальником Главного архивного управления при Совете министров СССР 26 февраля 1963 г., сроки хранения всех актов книг, карточек нотариальных действий, первых (основных) экземпляров всех нотариально удостоверенных договоров и завещаний, нотариальных реестров, книг регистрации арестов и запрещений, регистрационных книг по учету наследственных и выморочных дел и алфавитов к ним были определены как постоянные².

В советский период существования государственного нотариата всегда было запрещено совершать нотариусам какие-либо нотариальные действия в отношении себя лично, на имя и от имени своих родственников, а также сотрудников нотариальных контор и архива. В разные периоды круг родственников определялся в законодательных актах не одинаково:

— «по прямой линии, братьев и сестер» (п. 9 Положения от 4 октября 1922 г.);

Постановление ВЦИК и СНК РСФСР от 10 июня 1936 г. «О реорганизации нотариальных органов» (СУ РСФСР. 1936. № 15. Ст. 100).

Справочник государственного нотариуса. М., 1972. С. 385—389.

— «на имя или от имени своей жены, своих и ее родственников по прямой линии, своих и ее братьев и сестер» (п. 5 Положения 1923 г.)¹. В последующих положениях вместо «жены» стало предусматриваться «супруга», а братья и сестры супруга нотариуса были исключены из этого круга родственников.

Важное значение в советской России в деятельности нотариусов придавалось не только совершению ими нотариальных действий в соответствии с действовавшим законодательством, но и выполнению поставленных перед ними других задач:

— оказания трудящимся активного содействия «к ограждению их прав и законных интересов, чтобы юридическая неосведомленность, малограмотность и т.п. обстоятельства не могли быть использованы им во вред» (п. 12 постановления ЦИК и СНК СССР от 14 мая 1926 г.);

— укрепления социалистической законности, предупреждения правонарушений, охраны прав и законных интересов граждан, а также организаций (ст. 1 Положения о государственном нотариате РСФСР от 30 сентября 1965 г.)²;

— охраны социалистической собственности, прав и законных интересов граждан и организаций, укрепления социалистической законности и правопорядка, предупреждения правонарушений (ст. 1 Закона РСФСР о государственном нотариате)³.

Возлагалась на нотариусов и работа по оказанию методической помощи должностным лицам исполкомов, совершающим нотариальные действия.

В первые годы существования государственного нотариата на должности нотариусов, возглавлявших нотариальные конторы, назначались лица «пользующиеся правом избирать и быть избираемыми в советы рабочих и крестьянских депутатов» и выдержавшие соответствующее испытание по определенной программе (п. 2 Положения о государственном нотариате от 4 октября 1922 г.). Однако уже по постановлению ЦИК и СНК СССР от 14 мая 1926 г. нотариусы назначались по представлению соответствующих судов «из числа лиц, имеющих право быть избранными в народные судьи». В конце 40-х гг. на должности нотариусов стали назначаться лица, имеющие высшее или среднее юридическое образование, а с середины 60-х — имеющие высшее юридическое образование. Тем не менее в середине 80-х гг. 20 процентов

СУ РСФСР. 1923. № 75. Ст. 726.

ВВС РСФСР. 1965. № 40. Ст. 991.

ВВС РСФСР. 1974. № 32. Ст. 852.

государственных нотариусов не имели высшего юридического образования¹.

Нотариат в советской России всегда был и оставался только государственным до реформы 1993 г. Государственные нотариальные конторы в первые десятилетия своего существования содержались за счет поступлений от сборов за совершаемые нотариальные действия в пределах сметы, утверждаемой в 20-е гг. президиумом совета народных судей, а затем Народным комиссариатом юстиции. Суммы, оставшиеся после покрытия всех предусмотренных сметой расходов на содержание нотариальных учреждений, перечислялись в доход казны. Позднее содержание нотариальных контор было отнесено на республиканский бюджет по смете Министерства юстиции РСФСР. Несмотря на то что нотариальные услуги во все годы советской власти были платными и вся взысканная государственная пошлина поступала в доход государства, обустройству и содержанию нотариальных контор уделялось мало внимания.

Нотариальные конторы часто размещались в малопригодных для приема граждан помещениях. В крупных городах три-четыре, а порой и больше нотариусов в одном кабинете одновременно принимали граждан. Штаты технических работников были малочисленны — один консультант или секретарь на несколько нотариусов. Не хватало пишущих машинок, не было никакой копировальной техники. С середины 60-х гг. нагрузка нотариусов стала возрастать быстрыми темпами. В эти годы во многих нотариальных конторах нотариусы не только готовили проекты документов и совершали нотариальные действия, но и сами выполняли всю техническую работу: печатали нотариальные документы на машинке или писали их от руки, регистрировали нотариальные действия в реестре и других книгах. Такая организация труда в советском нотариате существовала долгие годы. Сами нотариусы не могли что-либо изменить в организации и обеспечении своей деятельности. Многочисленные очереди в нотариальные конторы, особенно в крупных городах России, становились обычным явлением. И хотя работа нотариальных контор в силу специфики их деятельности почти никогда не освещалась, проблема очередей была поднята в печати². Тогда только и обратили внимание на то, в каких условиях работают

См.: Приказ министра юстиции СССР от 10 октября 1985 г. № 18 «О мерах по дальнейшему улучшению работы с кадрами нотариата и повышению уровня нотариального обслуживания населения, предприятий, учреждений и организаций» (Государственный нотариат: Сборник нормативных актов. С. 35).

См., напр.: Литературная газета. 1975. 8 янв.

советские нотариусы, какую непосильную нагрузку они несут. Бедность нотариальных контор, примитивная организация труда в них никак не увязывались с теми задачами, которые были возложены на государственных нотариусов. Вместе с тем исполнение нотариусами своих непосредственных обязанностей — совершение нотариальных действий — не вызывало никаких нареканий ни со стороны обращающихся к ним граждан, ни со стороны государственных властей. Судебные органы уважительно относились к деятельности государственных нотариусов и, как правило, считались с их мнением. «Скромно и незаметно работает нотариус, заботится об обеспечении прав граждан и интересов общества. Но дело его незаметным кажется лишь на первый взгляд. Это большое государственное дело, требующее глубокого знания законодательства, профессионального мастерства, опыта, человеколюбия», — отмечалось в передовой статье газеты «Известия» — печатного органа Верховного Совета СССР.

Министр юстиции СССР приказом от 19 октября 1976 г. № 22 «О дальнейшем совершенствовании работы государственного нотариата» обязал Министерство юстиции РСФСР и отделы юстиции краевых, областных, городских Советов принять меры к улучшению размещения нотариальных контор и к обеспечению их оргтехникой¹. Во второй половине 70-х гг. сеть нотариальных контор в РСФСР стала расширяться. Нотариат, до этого отличавшийся стабильностью кадров, пополнился новыми специалистами. Уже к середине 80-х годов в нотариальных конторах страны 40% нотариусов имели небольшой опыт работы (менее трех лет). Потребности же общества в нотариальном обслуживании все возрастали, а нагрузка нотариусов практически не уменьшалась. Многие должности нотариусов длительное время оставались вакантными, или же на них назначались лица без необходимой профессиональной подготовки. Кроме того, из-за большой нагрузки и плохих условий труда среди молодых нотариусов наблюдалась значительная текучесть кадров. Но и в середине 80-х годов проблемы нотариата оставались те же: в приказе министра юстиции СССР от 10 октября 1885 г. снова отмечалось, что в ряде областей РСФСР значительное число нотариальных контор размещено в малопригодных помещениях, в них недостает пишущих машинок, оборудования, копировальной и другой техники, не в полной мере удовлетворялись потребности государственных нотариусов в кодексах, комментариях к законодательству и иных нормативных и методических материалах. Зна-

чительное число сельских районов все еще не имело нотариальных контор¹.

Несмотря на принимаемые советскими властями меры, заметно улучшить положение государственных нотариальных контор так и не удалось. «Нотариус — древняя профессия, престижная за рубежом и до крайности униженная у нас, хотя носит гордое название «государственный»... А ведь нотариусами работают квалифицированные юристы из чистой любви к своему делу», — писали на страницах журнала «Советская юстиция» его читатели в конце 80-х годов, сочувствуя нотариусам, которые честно и добросовестно выполняли возложенные на них государством непростые обязанности².

§ 4. Законодательство о нотариате советского периода

Нотариальное законодательство после Октябрьской революции отличалось крайней нестабильностью. Если первый российский нотариальный законодательный акт — Положение о нотариальной части от 14 апреля 1866 г. — действовал более пятидесяти лет, то за это же время в годы советской власти было принято шесть положений о государственном нотариате РСФСР:

— Положение о государственном нотариате РСФСР от 4 октября 1922 г. (СУ РСФСР. 1922. № 63. Ст. 807);

— Положение о государственном нотариате РСФСР от 24 августа 1923 г. (Там же. 1923. № 75. Ст. 726);

— Положение о государственном нотариате РСФСР от 4 октября 1926 г. (Там же. 1926. № 74. Ст. 576);

— Положение о государственном нотариате РСФСР от 20 июля 1930 г. (Там же. 1930. № 38. Ст. 476);

— Положение о государственном нотариате РСФСР от 31 декабря 1947 г. (СП РСФСР. 1948. № 4. Ст. 15);

— Положение о государственном нотариате РСФСР от 30 сентября 1965 г. (Ведомости Верховного Совета РСФСР. 1965. № 40. Ст. 991).

Постановление ЦИК и СНК СССР от 14 мая 1926 г. «Об основных принципах организации государственного нотариата» действовало до принятия Закона СССР «О государственном нотариате» от 19 июля 1973 г.³ В ст. 2 Закона СССР была определена форма республиканских правовых актов о нотариате — законы о государственном

Государственный нотариат: Сборник нормативных актов. С. 34—39.

Лукашевич Р. Падчерица юстиции // Советская юстиция. 1989. № 19. С. 23—24.
ВВС СССР. 1973. № 30. Ст. 393; 1979. № 8. Ст. 121.

нотариате союзных республик. В связи с этим в РСФСР было принято уже не «положение», ставшее традиционным российским нотариальным законодательным актом, а Закон РСФСР от 2 августа 1974 г. «О государственном нотариате»¹. Регулирование многих вопросов нотариальной деятельности было отнесено к совместной союзно-республиканской компетенции. Поэтому ряд статей Закона РСФСР о государственном нотариате воспроизводили текст соответствующего Закона СССР. Закон РСФСР от 2 августа 1974 г. действовал с 1 ноября 1974 г.² до момента опубликования Основ законодательства Российской Федерации о нотариате³ без каких-либо существенных изменений.

Всякий раз для принятия нового нотариального законодательного акта были объективные причины. Так, после введения в действие Положения от 4 октября 1922 г. почти сразу же, т.е. 31 октября 1922 г. принимается Гражданский кодекс РСФСР, где подробно урегулированы договоры купли-продажи, займа, подряда и др. Для отдельных видов актов в ГК 1922 г. установлен обязательный нотариальный порядок совершения. С целью приведения нотариального законодательства в соответствие с ГК и было введено Положение от 24 августа 1923 г. После принятия постановления ЦИК и СНК СССР от 14 мая 1926 г. «Об основных принципах организации государственного нотариата» вводится в действие Положение от 4 октября 1926 г. Уже в 1928—1929 гг. это Положение дополняется новыми статьями, вносятся многочисленные изменения (СУ РСФСР. 1928. № 14. Ст. 111; № 54. Ст. 405; № 55. Ст. 415; № 88. Ст. 577; 1929. № 40. Ст. 418; № 41. Ст. 435; № 70. Ст. 683; № 83. Ст. 815; № 85-86. Ст. 838; 1930. № 10. Ст. 120; № 11. Ст. 134 и 143; № 12. Ст. 160). Положение от 4 октября 1926 г., отличавшееся от первых двух более детальным урегулированием многих нотариальных процедур, систематизированное по главам и первоначально включавшее 98 статей, со временем после включения в него новых статей, а затем исключения из него многих статей становится неузнаваемым, и его трудно применять в повседневной деятельности. К тому же в 1927—1930 гг. расширяются и функции нотариальных органов. В результате вводится в действие Положение от 20 июля 1930 г. В дальней-

¹ ВВС РСФСР. 1974. № 32. Ст. 852; 1979. № 18. Ст. 429.

² Постановление Верховного Совета РСФСР «О порядке введения в действие Закона РСФСР о государственном нотариате» от 2 августа 1974 г. (ВВС РСФСР. 1974. № 32. Ст. 853).

³ Постановление Верховного Совета РФ «О порядке введения в действие Основ законодательства Российской Федерации о нотариате» от 11 февраля 1993 г. (ВСНД РФ и ВС РФ. 1993. № 10. Ст. 358).

шем по мере изменения экономических и социальных условий возникает необходимость введения в действие Положения от 31 декабря 1947 г. После принятия в 1964 г. новых Гражданского кодекса РСФСР и Гражданского процессуального кодекса РСФСР было разработано и введено в действие Положение от 30 сентября 1965 г. Принятие в 1973 г. Закона СССР «О государственном нотариате» обусловило необходимость принятия Закона РСФСР «О государственном нотариате».

Во всех положениях о государственном нотариате РСФСР есть много общего, особенно в содержании четырех последних. Отличаются же они, в основном, редакциями отдельных статей. Все положения содержали указание на необходимость разработки и принятия инструкций по применению положений. И такие инструкции после введения в действие очередного положения принимались и действовали. Так,

— 2 февраля 1948 г. была утверждена инструкция Министерства юстиции РСФСР по применению Положения о государственном нотариате от 31 декабря 1947 г;

— 28 января 1966 г. Верховным Судом РСФСР утверждена инструкция о порядке совершения нотариальных действий государственными нотариальными конторами РСФСР;

— 31 мая 1967 г. Советом министров РСФСР утверждена инструкция о порядке выполнения нотариальных действий исполнительными комитетами районных, городских, поселковых и сельских советов депутатов трудящихся¹.

В целях правильного применения Закона РСФСР «О государственном нотариате» была разработана и введена в действие инструкция о порядке совершения нотариальных действий государственными нотариальными конторами РСФСР, утвержденная приказом министра юстиции № 5 от 31 января 1975 г. Совет министров РСФСР утверждает инструкцию о порядке совершения нотариальных действий исполнительными комитетами районных, городских, поселковых, сельских Советов народных депутатов от 30 июня 1975 г.² Министерство юстиции СССР и Министерство иностранных дел СССР принимают инструкцию о порядке совершения нотариальных действий консульскими учреждениями Союза ССР от 29 июля 1977 г.³

СП РСФСР. 1967. № 11-12. Ст. 62.

СП РСФСР. 1975. № 14. Ст. 97.

Государственный нотариат: Сборник нормативных актов. М., 1989. С. 436—467.

В это же время разрабатываются и вводятся в действие различные инструкции, регламентирующие процедуру совершения отдельных видов нотариальных действий:

Инструкция о порядке удостоверения завещаний и доверенностей начальниками мест лишения свободы от 14 марта 1974 г.¹;

Инструкция о порядке удостоверения завещаний и доверенностей командирами (начальниками) воинских частей, соединений, учреждений и военно-учебных заведений, начальниками, их заместителями по медицинской части, старшими и дежурными врачами госпиталей, санаториев и других военно-лечебных учреждений от 15 марта 1974 г.²;

Инструкция о порядке удостоверения завещаний капитанами морских судов или судов внутреннего плавания от 20 мая 1974 г.³;

Инструкция о порядке удостоверения завещаний главными врачами, их заместителями по медицинской части, дежурными врачами больниц, других стационарных лечебно-профилактических учреждений, санаториев, а также директорами и главными врачами домов для престарелых и инвалидов от 20 июня 1974 г.⁴;

Инструкция о порядке удостоверения завещаний начальниками разведочных, арктических и других подобных им экспедиций от 29 июня 1974 г.⁵;

Инструкция о порядке учета депозитных операций в государственных нотариальных конторах СССР от 1 августа 1975 г.⁶

Из всех принятых в 70-е годы вышеназванных инструкций до принятия в 1993 г. Основ законодательства РФ о нотариате была обновлена лишь Инструкция о порядке совершения нотариальных действий государственными нотариальными конторами РСФСР от 31 января

¹ Утв. Министерством юстиции СССР (согласована с Министерством внутренних дел СССР). Все общесоюзные инструкции были обязательными и для союзных республик.

² Утв. Министерство юстиции СССР по согласованию с Министерством обороны СССР.

Утв. Министерством юстиции СССР (согласована с Министерством морского флота СССР, Министерством рыбного хозяйства СССР).

Утв. Министерством юстиции СССР по согласованию с Минздравом СССР, министерствами соопобеспечения союзных республик.

Утв. Министерством юстиции СССР (согласована с Министерством геологии СССР, Министерством нефтяной промышленности СССР, Министерством цветной металлургии СССР, Министерством гражданской авиации СССР, Министерством угольной промышленности СССР, Главным управлением гидрометеорологической службы при СМ СССР, Президиумом Академии наук СССР, Главным управлением геодезии и картографии при СМ СССР).

Утв. приказом министра юстиции СССР № 20 (Государственный нотариат: Сборник нормативных актов. С. 261—273).

1975 г.: приказом министра юстиции РСФСР от 6 января 1987 г. № 01/16-01 была введена в действие новая Инструкция о порядке совершения нотариальных действий государственными нотариальными конторами РСФСР¹. Действовали все эти инструкции даже после принятия Основ законодательства о нотариате, а некоторые из них действуют и в настоящее время. Так, Инструкция о порядке совершения нотариальных действий исполнительными комитетами районных, городских, поселковых, сельских Советов народных депутатов от 30 июня 1975 г. действовала до 19 марта 1996 г.; Инструкция о порядке совершения нотариальных действий государственными нотариальными конторами РСФСР от 6 января 1987 г. утратила силу лишь с 26 апреля 1999 г.² Все вышеуказанные инструкции о порядке удостоверения заведений должностными лицами не обновлены до настоящего времени.

§ 5. Нотариальные действия, совершавшиеся государственными нотариальными конторами в России

В первые послереволюционные годы «гражданский оборот был незначительным и нотариальная деятельность существенного развития не получила, фактически она ограничивалась удовлетворением потребностей в удостоверении различного рода обстоятельств: засвидетельствованием подлинности копий с документов, удостоверении подлинности подписей и т.п.»³.

По ст. 5 Положения о государственном нотариате РСФСР от 4 октября 1922 г. на нотариальные конторы возлагалось:

1) совершение всякого рода актов, для которых действовавшими законами и настоящим Положением установлен нотариальный порядок совершения;

2) засвидетельствование всякого рода договоров, заключавшихся государственными и общественными учреждениями и предприятиями как между собой, так и с частными лицами и их объединениями, для ко-

¹ Правовые основы нотариальной деятельности: Учебное пособие. М.: БЕК. 1994. С. 359-444.

² Приказ министра юстиции № 73 от 26 апреля 1999 г. см.: Нотариус. 1999. № 3. С. 21.

³ Авдеенко Н.И., Кабакова М.Л. Нотариат в СССР: Учебное пособие. Изд-во ЛГУ. 1984. С. 5. Засвидетельствование копий документов во все годы существования советского государственного нотариата являлось самым распространенным нотариальным действием, совершавшимся нотариусами. Так, в 1976 г. нотариальными конторами было засвидетельствовано около 13 млн копий, что составляло почти 70% всех совершенных нотариальных действий (Государственный нотариат: Сборник нормативных актов. С. 274).

торых действовавшими узаконениями установлен нотариальный порядок засвидетельствования;

3) совершение и засвидетельствование, по желанию сторон, таких договоров, которые могут быть совершены и без участия нотариуса;

4) совершение протестов векселей;

5) засвидетельствование доверенностей и копий со всякого рода документов и выписей из торговых книг, а также подлинности подписей;

6) 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.;

7) выдача выписей и копий из нотариальных книг и реестров и т.п.;

8) принятие на хранение предоставленных разными лицами документов.

В соответствии со ст. 24 Положения обязательному засвидетельствованию в нотариальных конторах подлежали:

а) договоры об учреждении торговых и торгово-промышленных товариществ;

б) договоры о составлении третейских записей;

в) 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»¹ 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 относилось:

1) нотариальное удостоверение сделок и учинение исполнительных надписей на них;

- 2) совершение протестов векселей;
- 3) совершение протестов залоговых свидетельств, выдаваемых товарными складами (варрантов);
- 4) совершение морских протестов;
- 5) засвидетельствование верности копий документов и выписок из книг и документов;
- 6) засвидетельствование подлинности подписей на документах;
- 7) засвидетельствование времени предъявления документов;
- 8) засвидетельствование нахождения лица в определенном месте;
- 9) передача заявлений лиц и учреждений другим лицам и учреждениям и выдача удостоверений по поводу переданных заявлений;
- 10) регистрация арестов, налагаемых на строения и право застройки, а равно изменения и снятия арестов;
- 11) выдача залоговых свидетельств;
- 12) хранение документов;
- 13) принятие в депозит для передачи по принадлежности предметов обязательств (денег и ценностей);
- 14) принятие денежных сумм для передачи по принадлежности в оплату по предъявленным к протесту векселям;
- 15) хранение материалов нотариальных архивов;
- 16) оказание технических услуг при выполнении нотариальных действий;
- 17) совершение переводов с одних языков на другие и засвидетельствование верности переводов.

В Положение от 4 октября 1926 г. уже через год стали вноситься изменения. Многие статьи этого Положения были исключены, многие дополнены. Наиболее существенным дополнением явилось возложение на нотариальные органы в соответствии с постановлением ВЦИК и СНК РСФСР от 10 февраля 1930 г. обязанности «по охране наследственных имуществ»¹.

21 мая 1930 г. постановлением СНК утверждается «Перечень документов, по которым взыскание производится на основании исполнительных надписей нотариальных органов»². С этого времени исполнительные надписи стали выдаваться нотариальными конторами по многим документам: устанавливающим просрочку платежей по индивидуальному товарному кредиту, полученному должником в госпредприятии, потребительском обществе или в союзе потребительских обществ; по счетам за квартирную плату, за коммунальные услуги; по до-

говорам аренды мест под торговлю на базарах, городских земель и водных пространств; по чекам, предъявленным к оплате; по заявлениям о выселении лиц, живущих на нетрудовые доходы, из занимаемых ими помещений за невзнос квартирной платы и т.д. С учетом всех вышеприведенных изменений по ст. 1 Положения от 20 июля 1930 г. к ведению нотариальных органов относилось:

- 1) нотариальное удостоверение сделок и доверенностей;
- 2) выдача исполнительных надписей на документах;
- 3) совершение протеста векселей и warrants;
- 4) удостоверение неоплаты чеков;
- 5) совершение морских протестов;
- 6) засвидетельствование верности копий документов и выписок из книг и документов;
- 7) засвидетельствование подлинности подписей на документах;
- 8) передача заявлений лиц и учреждений другим лицам и учреждениям и выдача удостоверений по поводу переданных заявлений;
- 9) засвидетельствование времени предъявления документа;
- 10) засвидетельствование нахождения лица в определенном месте;
- 11) удостоверение личности получателей корреспонденции;
- 12) регистрация арестов, налагаемых на строения и право застройки;
- 13) выдача залоговых свидетельств на строения и право застройки;
- 14) принятие в депозит для передачи по принадлежности предметов обязательств (денег и ценных бумаг);
- 15) принятие мер охранения имущества, оставшихся после умерших, и выдача свидетельств, подтверждающих право наследования;
- 16) обеспечение доказательств;
- 17) выдача свидетельств о признании гражданина безвестно отсутствующим и безвестно отсутствующего умершим;
- 18) оказание технических услуг при выполнении нотариальных действий;
- 19) совершение переводов с одних языков на другие;
- 20) хранение документов.

В соответствии с постановлением ЦИК и СНК РСФСР от 10 июня 1936 г. «О реорганизации нотариальных органов» к ведению нотариальных контор и нотариальных столов Народного комиссариата юстиции стало относиться свидетельствование сделок со строениями, изъятых из ведения коммунальных органов, районных исполнительных комитетов и городских советов¹.

По ст. 10 Положения от 31 декабря 1947 г. государственные нотариальные конторы уже не совершали протестов варрантов, не удостоверяли личности получателей корреспонденции и не выдавали залоговых свидетельств на строения и право застройки. Все же остальные нотариальные действия, предусмотренные ранее действовавшим Положением от 20 июля 1930 г., они продолжали совершать. Кроме того, на государственные нотариальные конторы было возложено также засвидетельствование нахождения гражданина в живых и засвидетельствование тождественности явившегося лица с лицом, изображенным на представленной им фотографической карточке.

После 11 марта 1958 г. государственные нотариальные конторы стали выдавать пережившим супругам свидетельства о праве собственности на долю в общем имуществе, приобретенном супругами во время брака. До этого право собственности на долю общего имущества супругов признавалось за пережившим супругом только в судебном порядке¹. После введения в действие с 1 мая 1962 г. Основ гражданского законодательства Союза ССР и союзных республик² и Основ гражданского судопроизводства Союза ССР и союзных республик³ из компетенции государственных нотариальных контор было исключено совершение такого нотариального действия, как выдача свидетельства о признании гражданина безвестно отсутствующим и безвестно отсутствующего умершим. Признание гражданина безвестно отсутствующим и объявление гражданина умершим с этого времени стало возможным только в судебном порядке.

Вышеуказанные изменения в компетенции государственных нотариальных контор оказались последними за советский период. Они нашли закрепление в Положении о государственном нотариате РСФСР от 30 сентября 1965 г. Не изменился круг нотариальных действий, определенный в ст. 3 Положения 1965 г. и в Законе о государственном нотариате РСФСР от 2 августа 1974 г. (ст. 14). Такие же как по Положению 1965 г. и Закону 1974 г. нотариальные действия совершаются в России и в настоящее время.

До принятия Закона РСФСР «О государственном нотариате» нотариальные конторы выдавали два вида свидетельств о праве собственности: 1) свидетельства о праве собственности на долю в общем имуществе супругов по совместному заявлению супругов и 2) свидетельства о

Справочник государственного нотариуса (Сборник официальных материалов). М., 1972. С. 190.

² ВВС СССР. 1961. № 50. Ст. 525.

Там же. Ст. 526.

праве собственности на долю в общем имуществе супругов по заявлению пережившего супруга. Обязательным условием для выдачи второго вида свидетельств являлось получение нотариальной конторой письменного согласия всех наследников, принявших наследство. Если хотя бы один наследник согласия не давал, свидетельство о праве собственности пережившему супругу нотариальной конторой не выдавалось. В таких случаях пережившие супруги для защиты своих прав вынуждены были обращаться в суд с соответствующим иском.

По ч. 3 ст. 71 Закона РСФСР «О государственном нотариате» нотариусам предоставили право выдавать уже три вида таких свидетельств: помимо двух вышеуказанных, еще и свидетельства о праве собственности умершего супруга на долю в общем имуществе, зарегистрированном за пережившим супругом. Такие свидетельства выдавались только с согласия пережившего супруга. Изменилось и одно из условий выдачи свидетельств о праве собственности пережившему супругу: нотариальные конторы были освобождены от достаточно напряженной процедуры получения письменного согласия от наследников на выдачу такого свидетельства и должны были, просто извещать наследников, принявших наследство, о праве пережившего супруга на получение свидетельства о праве собственности.

В городах и населенных пунктах, где существовали первые государственные нотариальные конторы, выполнение отдельных нотариальных функций было исключено из компетенции остальных государственных нотариальных контор этих городов и населенных пунктов. Так, по Положению 1926 г. регистрация арестов, налагаемых на строения и право застройки, а также хранение архивных материалов по городу и соответствующему уезду возлагались на первые нотариальные конторы (ст. 4).

Позднее органам юстиции, а потом и судебным органам республиканских, краевых, областных центров, городов Москвы и Ленинграда было предоставлено право возлагать обязанности по принятию мер охраны наследственного имущества, по выдаче свидетельств о наследовании, удостоверению договоров об отчуждении жилых домов исключительно на первые государственные нотариальные конторы¹. После принятия Закона РСФСР «О государственном нотариате» от 2 августа 1974 г. только в первых нотариальных конторах свидетельствовали верность копий актов высших органов государственной власти и госу-

¹ Первая ленинградская государственная нотариальная контора выдавала свидетельства о праве на наследство, принимала меры охраны наследственного имущества и удостоверения договоров об отчуждении жилых домов с начала 30-х до начала 90-х гг.

дарственного управления Союза ССР, союзных и автономных республик, касающихся личных прав и интересов граждан, а также копий документов, изложенных на иностранном языке (ч. 1 ст. 19). Тогда же на первые нотариальные конторы стали возлагать и обязанность по удостоверению договоров дарения автотранспортных средств (ч. 2 ст. 19 Закона РСФСР). В то же время первые нотариальные конторы всегда совершали и все остальные нотариальные действия, предусмотренные законодательством.

Глава II

ОРГАНИЗАЦИЯ НОТАРИАТА В РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

§ 1. Действующее законодательство о нотариате и становление современного российского нотариата

К началу 90-х гг. в России насчитывалось 4,5 тыс. государственных нотариусов. В 1992 г. число их увеличилось еще на 600¹. Но проблема обслуживания населения нотариальными конторами без многочисленных очередей в период существования государственного нотариата в РСФСР так и не разрешилась до реформы нотариата, которая была осуществлена после введения в 1993 г. Верховным Советом Российской Федерации Основ законодательства о нотариате.

Основы законодательства Российской Федерации о нотариате (далее — Основы) были приняты 11 февраля 1993 г.² и без каких-либо изменений и дополнений действуют по настоящее время. Нормы Основ подразделяются на два раздела: «Организационные основы деятельности нотариата» (ст. 1—34) и «Нотариальные действия и правила их совершения» (ст. 35—109). И если нормы раздела II (ст. 35—109) претерпели незначительные изменения по сравнению с нормами ранее действовавшего Закона о государственном нотариате РСФСР 1974 г., посвященными непосредственно нотариальным действиям и правилам их совершения, то в нормах раздела I Основ (ст. 1—34) закреплены совершенно новые принципы организации нотариата в России.

Главное изменение заключалось в появлении негосударственного, или, как его называют в России, частного (свободного) нотариата: наряду с нотариусами, работающими в государственных нотариальных

См.: *Репин В.С.* Настольная книга нотариуса (теория и практика). М., 1994. С. 10.
² ВСНД РФ и ВС РФ. 1993. №10. Ст. 357.

конторах, нотариальные действия в Российской Федерации стали совершать и нотариусы, занимающиеся частной практикой. С этого времени общественный интерес к профессии нотариуса чрезвычайно возрос. Сразу же после введения в действие Основ многие бывшие государственные нотариусы перешли на частную практику. Для этого государственному нотариусу достаточно было подать в орган юстиции лишь заявление. Не позднее чем через две недели после подачи такого заявления государственный нотариус в соответствии с подп. «б» п. 5 Постановления Верховного Совета РФ от 11 февраля 1993 г. «О порядке введения в действие Основ законодательства Российской Федерации о нотариате»¹ назначался на должность нотариуса, занимающегося частной практикой, в том же нотариальном округе, где находилась государственная нотариальная контора, в штате которой он состоял.

Так, в Санкт-Петербурге к концу 1994 г. оставалось лишь 4 нотариуса, работавших в государственной нотариальной конторе, в Москве в 1995 г. их было не более 30. К началу 1996 г. в России насчитывалось 3800 нотариусов, занимавшихся частной практикой², на октябрь 1997 г. — 4968³, на май 1998 г. — 5500⁴. Число нотариусов, работавших в государственных нотариальных конторах на май 1998 г., составляло 23% от общего числа всех российских нотариусов, в 1999 г. — 20%, в 2000 г. — 16%. В 1999 г. в Москве были упразднены все государственные нотариальные конторы. Число членов Московской городской нотариальной палаты с 468 на 1 января 1999 г. увеличилось до 649 на 31 мая 2000 г.⁵ К началу 2001 г., по данным Федеральной нотариальной палаты, общее число нотариусов составляло 6794, из них 5777 занимались частной практикой, а остальные работали в государственных нотариальных конторах⁶.

Однако нотариусам, работавшим в государственных нотариальных конторах и не имевшим высшего юридического образования, лицензии на право нотариальной деятельности не выдавались. В соответствии с п. 5 Постановления Верховного Совета РФ «О порядке введения в действие Основ законодательства Российской Федерации о нотариате» органы юстиции субъектов РФ вправе были продлевать действие трудовых договоров на срок не более одного года с момента вступления в

¹ ВСНД РФ и ВС РФ. 1993. № 10. Ст. 358.

² Проблемы становления российского нотариата // Юрист. 1996. № 3. С. 34.

Информация о работе, проделанной Федеральной нотариальной Палатой с января по первую половину октября 1997 г. // Нотариальный вестник. 1997. № 8—9. С. 12.

⁴ Нотариальный вестник. 1998. № 6. С. 12.

⁵ Нотариальный вестник. 2000. № 7. С. 14.

⁶ Нотариальный вестник. 2001. № 7. С. 19.

силу Основ. Но по приказу Министерства юстиции РФ от 14 марта 1994 г. «О продлении сроков трудовых договоров с нотариусами» лица, не имевшие высшего юридического образования, оставались работать в государственных нотариальных конторах фактически до конца 2000 г., а где-то и дольше, пока после отмены этого приказа¹ не закончились сроки их трудовых договоров.

В первые годы формирования негосударственного нотариата в некоторых регионах России стала складываться практика наделения полномочиями нотариуса, не соответствующая требованиям закона. Так, органы юстиции принимали по трудовому договору работника на должность нотариуса в государственную нотариальную контору. Через какое-то время этот нотариус заявлял в орган юстиции о своем желании заниматься частной практикой. Через две недели он получал все в том же органе юстиции лицензию на право нотариальной деятельности и без конкурса назначался на должность, после чего открывал свою контору. Для пресечения подобных явлений Министерство юстиции РФ в своем инструктивном письме от 11 ноября 1994 г. № 09-12/144-94 разъяснило: подп. б) п. 5 постановления Верховного Совета РФ не может быть применен к лицам, принятым на должность нотариуса в государственную нотариальную контору после принятия Основ законодательства РФ о нотариате, поскольку постановление о порядке введения в действие Основ распространяется только на лиц, являвшихся государственными нотариусами на момент принятия закона.

Реформа нотариата в Российской Федерации проходила без какого-либо давления со стороны государства. При проведении реформы был использован опыт стран Восточной Европы, где такие же реформы были осуществлены немного раньше. Бывшие государственные нотариусы сами для себя решали, остаться ли им работать в государственной нотариальной конторе или стать нотариусами, занимающимися частной практикой, и работать в своей конторе.

Негосударственный нотариат сформировался в России за короткий период. При этом государство не затратило каких-либо своих средств на организацию его деятельности: за счет оплаты физическими и юридическими лицами нотариальных действий, совершаемых нотариусами, занимающимися частной практикой, были открыты частные нотариальные конторы, расположенные в благоустроенных помещениях,

¹ Приказ от 30 ноября 1999 г. № 346 «Об отмене приказов, распоряжений и писем Министерства юстиции Российской Федерации по обеспечению деятельности нотариата»//БМЮ . 1999. № 12.

оснащенные современной техникой и хорошо оборудованные. Правда, нельзя не отметить роль государства в становлении свободного нотариата. Для того чтобы нотариусы, занимающиеся частной практикой, имели возможность создать достойные условия для своей профессиональной деятельности, Верховный Совет Российской Федерации при введении в действие Основ законодательства о нотариате обязал Правительство РФ:

совместно с Центральным и Сберегательным банками РФ рассмотреть вопрос о предоставлении Федеральной нотариальной палаты, нотариальным палатам и нотариусам, занимающимся частной практикой, долгосрочных и льготных кредитов на материально-техническое обеспечение их деятельности, в том числе на аренду, покупку и строительство помещений;

обеспечить передачу Федеральной нотариальной палате надлежащего помещения, необходимого для выполнения возложенных на нее функций, поручить органам исполнительной власти на местах в трехмесячный срок передать нотариальным палатам пригодные для использования помещения.

Органам исполнительной власти было рекомендовано предоставлять нотариусам, занимающимся частной практикой, право пользования на льготных условиях помещениями, в которых размещались государственные нотариальные конторы, а также содействовать выделению помещений для нотариусов, занимающихся частной практикой, с предоставлением льгот по арендной плате.

После принятия Основ законодательства о нотариате нотариусы в своей деятельности, а также при выполнении отдельных нотариальных действий, правила совершения которых не установлены Основами, продолжали руководствоваться и нормами Инструкции о порядке совершения нотариальных действий государственными нотариальными конторами РСФСР от 6 января 1987 г. в той части, в какой она не противоречила вновь принятому законодательству. Эта Инструкция с изменениями, внесенными в нее приказом министра юстиции № 34/11-3-23 от 23 апреля 1990 г., действовала, как уже было отмечено, до 26 апреля 1999 г.

После признания утратившей силу Инструкции от 6 января 1987 г. в связи с отсутствием законодательных актов, регулирующих процедурные вопросы нотариальной деятельности, Министерство юстиции РФ утвердило 15 марта 2000 г. Методические рекомендации по совершению отдельных видов нотариальных действий нотариусами Российской Федерации. Однако в этих рекомендациях освещен порядок совершения далеко не всех нотариальных действий. Одних же Основ

законодательства о нотариате для осуществления нотариальной деятельности явно недостаточно. Принятие нормативного акта, регламентирующего порядок совершения всех нотариальных действий, осуществляемых в Российской Федерации, — первоочередная задача.

В соответствии с Основами законодательства о нотариате была разработана и принята Инструкция о порядке совершения нотариальных действий должностными лицами органов исполнительной власти от 19 марта 1996 г.¹

§ 2. Нотариат России в начале XXI века

В настоящее время нотариат в Российской Федерации не входит в систему органов исполнительной власти, а нотариус не является должностным лицом, как это было до 1993 г. В период существования советского нотариата государственный нотариус считался должностным лицом, на что было указано в ч. 1 ст. 3 Закона РСФСР «О государственном нотариате» 1974 г. Не является нотариус и представителем государственной власти, хотя он совершает нотариальные действия от имени Российской Федерации. Сегодня нотариус — независимый представитель государства, наделенный им в установленном законом порядке правом совершать нотариальные действия. Вместе с тем свободный статус нотариуса, занимающегося частной практикой, предполагает личную ответственность за каждое совершаемое им нотариальное действие (ст. 17 Основ).

Отмеченные особенности современного российского нотариата — новеллы в нотариальном законодательстве, с появлением их статус российских нотариусов стал соответствовать требованиям латинского нотариата, основанного на романо-германской системе права. Нотариат же, построенный по системе латинского, в мировом нотариальном сообществе считается свободным. Почти сразу же после создания свободного нотариата Российская Федерация в 1995 г. была принята в Международный союз латинского нотариата (МСЛН), объединяющий свободные нотариаты 70 стран. Членами МСЛН являются Германия, Франция, Испания, Италия, Австрия, Швейцария, государства Латинской Америки, Африки, Китай и другие государства всех континентов, за исключением Австралии.

Международный союз латинского нотариата — международная неправительственная организация, существующая с 1948 г. Она была со-

здана в Буэнос-Айресе по инициативе аргентинского нотариуса Жозу Адрион Негри¹. Основными целями союза являются взаимодействие и координация деятельности национальных нотариальных организаций в распространении идей нотариата, проектов и инициатив по его совершенствованию и стабильности. МСЛН призван помогать развитию нотариата в каждой стране, являющейся ее членом, а также способствовать приданию единообразия законодательству о нотариате.

Для достижения этих целей проводятся международные конференции и конгрессы². Союз имеет свои представительства в ООН, Совете Европы, Организации американских государств, Ватикане, Международной организации по торговле, Комиссии Европейского сообщества, Европейском суде, Европейском парламенте (юридической комиссии и комиссии по правам человека) и многих других межправительственных и неправительственных организациях³.

«Уникальность института нотариата (имея в виду нотариат латинского типа), его полезность, а также экономичность для общества заключается в том, что нотариат позволяет обеспечивать правоохранительные функции, законность и правомерность юридических действий участников гражданского оборота за счет них самих, без каких-либо затрат со стороны государства»⁴.

Основные функции, которые выполняет нотариат в Российской Федерации, — правозащитная и правоприменительная. Совершая нотариальные действия, предусмотренные законодательными актами, нотариусы обеспечивают в соответствии с Конституцией Российской Федерации, конституциями республик в составе Российской Федерации, Основами законодательства о нотариате защиту прав и законных интересов всех обращающихся к ним лиц. Совершение нотариусами предусмотренных законом нотариальных действий от имени Российской Федерации гарантирует доказательственную силу и публичное признание нотариально оформленных документов.

Современный нотариат России представлен нотариусами, занимающимися частной практикой, и нотариусами, работающими в государственных нотариальных конторах. При совершении нотариальных действий нотариусы обладают равными правами и несут одинаковые обязанности независимо от того, работают ли они в государственной

¹ См.: Дударев А. Международно-правовые вопросы деятельности Международного союза латинского нотариата (МСЛН) // Нотариальный вестник. 2000. № 9. С. 44.

² XXIII Международный конгресс латинского нотариата состоялся в Афинах (Греция) с 29 сентября по 5 октября 2001 г.

³ См.: Нотариус. 1997. № 6. С. 90.

⁴ Яркое В. В. Нотариат в правовой системе России // Нотариус. 1997. № 2. С. 4.

нотариальной конторе или занимаются частной практикой. Оформленные нотариусами документы в соответствии с ч. 3 ст. 2 Основ законодательства о нотариате имеют одинаковую юридическую силу.

Все нотариусы, занимающиеся частной практикой, объединяются в нотариальные палаты. Нотариальные палаты образуются в каждой республике в составе Российской Федерации, автономной области, автономном округе, крае, области, городах Москве и Санкт-Петербурге. Все нотариальные палаты РФ, в свою очередь, объединяются в Федеральную нотариальную палату.

Государственные нотариальные конторы открываются и упраздняются Министерством юстиции РФ или по его поручению министерствами юстиции республик в составе Российской Федерации, органами юстиции автономной области, автономных округов, краев, областей, городов Москвы и Санкт-Петербурга.

В соответствии с административно-территориальным делением Российской Федерации вся ее территория разделена на нотариальные округа. Например, Выборгский нотариальный округ Ленинградской области, или Острогожский нотариальный округ Воронежской области. В то же время в городах, имеющих районное или иное административное деление, нотариальным округом является вся территория соответствующего города, например, нотариальный округ «Санкт-Петербург». Нотариальный округ, в который нотариус назначен на должность, является территорией его деятельности. Самостоятельно изменить территорию своей деятельности нотариус не вправе. Однако на основании совместного решения органа юстиции и нотариальной палаты территория деятельности нотариуса может быть изменена.

При отсутствии в населенном пункте нотариуса некоторые нотариальные действия в соответствии с ч. 4 ст. 1 Основ законодательства о нотариате вправе совершать должностные лица органов исполнительной власти¹. На территории других государств определенные нотариальные действия от имени Российской Федерации совершают должностные лица консульских учреждений (ч. 5 ст. 1 Основ).

В основном нотариальные действия, конечно же, совершают нотариусы. Но вполне естественно, что в такой огромной стране как Россия есть населенные пункты, в которых нецелесообразно открывать нота-

¹ В связи с тем, что в части третьей Гражданского кодекса РФ, введенной в действие с 1 марта 2002 г., говорится о должностных лицах органов местного самоуправления, а не исполнительной власти (п. 7 ст. 1125), мы сочли необходимым далее употреблять в учебнике формулировку новейшего законодательства, хотя в Основы законодательства РФ о нотариате соответствующие изменения еще не внесены.

риальные конторы, так как число нотариальных действий будет весьма незначительным. Нотариус в такой местности окажется просто без работы, тем более, что по закону он дополнительно почти нигде не вправе работать. В таких населенных пунктах, где нет нотариуса, орган местного самоуправления принимает решение, или руководитель органа издает распоряжение о возложении совершения нотариальных действий на кого-либо из должностных лиц органа. При этом правом совершения нотариальных действий наделяется только одно лицо.

Порядок совершения нотариальных действий должностными лицами органов местного самоуправления в соответствии с ч. 3 ст. 39 Основ устанавливается специальной инструкций. Методическое руководство по совершению нотариальных действий должностными лицами осуществляют органы юстиции субъектов Российской Федерации.

На территории других государств нотариальные действия от имени Российской Федерации совершают должностные лица консульских учреждений — генеральных консульств, консульств, вице-консульств, консульских агентств. В зависимости от класса этих консульских учреждений нотариальные действия в них совершают: генеральные консулы, консулы, вице-консулы, консульские агенты или по их поручению другие консульские должностные лица. В соответствии с п. 12 положения о Консульском учреждении Российской Федерации, утвержденного указом Президента РФ 5 ноября 1998 г., должностным лицом консульского учреждения может быть лишь гражданин Российской Федерации¹.

Для совершения отдельных нотариальных действий в консульское учреждение вправе обращаться не только российские физические и юридические лица, но и иностранные граждане и организации, лица без гражданства. Компетенция должностных лиц консульских учреждений относительно совершаемых ими нотариальных действий определена в Основах. Порядок совершения ими нотариальных действий устанавливается законодательными актами РФ (ч. 2 ст. 39 Основ).

Отличительной особенностью современного российского нотариата является то, что нотариальные действия от имени Российской Федерации совершают не органы государства, как это было в советский период, а конкретные люди — нотариусы, занимающиеся частной практикой или работающие в государственных нотариальных конторах,

должностные лица органов местного самоуправления или консульских учреждений, уполномоченные на совершение этих действий¹.

§ 3. Органы юстиции и нотариат

Министерство юстиции РФ и органы юстиции субъектов РФ наделены определенными полномочиями в сфере организации нотариальной деятельности. Часть этих полномочий делегирована только Министерству юстиции РФ, часть — органам юстиции субъектов. Многими же полномочиями органы юстиции обладают совместно с нотариальными палатами.

Так, все нотариусы независимо от того, будут ли они работать в государственной нотариальной конторе или в частной, наделяются полномочиями заниматься нотариальной деятельностью Министерством юстиции РФ, или по его поручению органом юстиции субъекта РФ.

В соответствии с Основами законодательства о нотариате Министерство юстиции РФ:

- определяет порядок выдачи лицензий на право нотариальной деятельности (ч. 3 ст. 3);

- ведет реестр государственных нотариальных контор и контор нотариусов, занимающихся частной практикой (ч. 3 ст. 1);

- устанавливает формы реестров регистрации нотариальных действий,² нотариальных свидетельств, удостоверительных надписей на сделках и свидетельствуемых документах (ст. 51);

- устанавливает порядок определения места совершения нотариального действия, когда оно должно быть выполнено в определенной нотариальной конторе, но нотариус этой конторы ограничен в праве совершения данного нотариального действия в соответствии с ч. 1 ст. 47 Основ законодательства о нотариате (ч. 2 ст. 47);

- определяет порядок совершения нотариусом нотариального действия, не предусмотренного законодательством Российской Федерации, но относящегося по международному договору к компетенции российского нотариуса (ч. 2 ст. 109).

В советской России считалось, что нотариальное действие совершено государственной нотариальной конторой или исполнительным комитетом районного, городского, поселкового, сельского совета, консульским учреждением, а не конкретным должностным лицом.

До 11 марта 1993 г. нотариат представлял собой «систему государственных органов», на которые законом возлагалось «выполнение определенных нотариальных действий, направленных на юридическое закрепление бесспорных гражданских прав и фактов» (Авдеенко Н.И., Кабакова М.Л. Указ. соч. С. 14).

Совместно с Федеральной нотариальной палатой Министерство юстиции РФ:

- утверждает правила нотариального делопроизводства (ч. 1 ст. 9);
- определяет порядок проведения конкурса на занятие должности нотариуса (ч. 3 ст. 12);
- определяет порядок прохождения стажировки (ч. 2 ст. 2);
- утверждает положения о квалификационной и апелляционной комиссиях (ч. 6 ст. 4).

Органы юстиции субъектов Российской Федерации наделены полномочиями назначать работников на должности стажера и помощника нотариуса в государственной нотариальной конторе (ч. 1 ст. 19 Основ), а также осуществлять контроль за исполнением правил нотариального делопроизводства (ч. 2 ст. 9) и профессиональных обязанностей нотариусами, работающими в государственных нотариальных конторах (ч. 1 ст. 34).

Орган юстиции субъекта РФ, в котором есть нотариусы, занимающиеся частной практикой, совместно с нотариальной палатой:

- осуществляет контроль за исполнением правил нотариального делопроизводства нотариусами, занимающимися частной практикой (ч. 2 ст. 9);
- определяет количество должностей нотариусов в нотариальном округе (ч. 2 ст. 12);
- учреждает и ликвидирует должность нотариуса в нотариальном округе (ч. 1 ст. 12);
- наделяет полномочиями лицо, замещающее временно отсутствующего нотариуса (ч. 2 ст. 20).

Кроме того, орган юстиции и нотариальная палата принимают совместные решения по вопросам:

- сокращения срока стажировки у нотариуса от одного года до шести месяцев (ч. 2 ст. 2) для лиц, имеющих стаж работы по юридической специальности не менее трех лет;
- передачи документов, хранящихся у нотариуса, чьи полномочия прекращаются, другому нотариусу (ч. 6 ст. 12);
- изменения территории деятельности нотариуса (ч. 3 ст. 13).

В нотариальном округе, где нет государственной нотариальной конторы, орган юстиции совместно с нотариальной палатой поручает одному из нотариусов, занимающихся частной практикой, выдавать свидетельства о праве на наследство, свидетельства о праве собственности пережившему супругу, свидетельства о праве собственности умершего супруга в общем имуществе, зарегистрированном за пережившим супругом, а также принимать меры к охране наследственного имущества. По данному вопросу принимается совместное решение органа юстиции и нотариальной палаты.

§ 4. Порядок назначения на должность нотариуса

Количество должностей нотариусов в каждом нотариальном округе определяется органом юстиции совместно с нотариальной палатой (ч. 2 ст. 12 Основ). В том численном составе, в каком представлен российский нотариат в настоящее время, он сформировался к 2001 г. Однако несмотря на устойчивый количественный состав нотариусов, в каждом нотариальном округе по самым разным основаниям ежегодно заменяется несколько нотариусов.

Основы законодательства о нотариате устанавливают следующие одинаковые требования к профессиональному образованию и подготовке лиц, претендующих на занятие должности нотариуса для работы и в государственной нотариальной конторе, и в частной.,

Во-первых, нотариусом может быть назначен гражданин Российской Федерации, имеющий высшее юридическое образование.

Во-вторых, лицо, желающее получить должность нотариуса, должно обязательно пройти стажировку сроком не менее одного года в государственной нотариальной конторе или у нотариуса, занимающегося частной практикой. Однако для лиц, имеющих стаж работы по юридической специальности не менее трех лет, срок стажировки может быть сокращен до шести месяцев по совместному решению органа юстиции и нотариальной палаты. В соответствии с Порядком прохождения стажировки лицами, претендующими на должность нотариуса, утвержденным решением правления Федеральной нотариальной палаты от 26 мая 2000 г. и приказом Министерства юстиции РФ от 21 июня 2000 г. № 179¹, к стажировке допускаются российские граждане, имеющие высшее юридическое образование, полученное в РФ и подтвержденное документом государственного образца, либо полученное в другом государстве и признанное в РФ в установленном порядке, а также обладающие необходимым уровнем подготовки.

Для выявления уровня подготовки лиц, желающих пройти стажировку, проводится экзамен. Количество должностей стажеров ежегодно устанавливается совместным решением органа юстиции и нотариальной палаты². Набор стажеров осуществляется централизованно. Так, информация об очередном наборе стажеров, сроках, времени, мес-

¹ БНА. 2000. №28.С. 115-117.

По положению о порядке прохождения стажировки в государственной нотариальной конторе или у нотариуса, занимающегося частной практикой, утвержденному Федеральной нотариальной палатой 6 июня 1994. и Министерством юстиции РФ 7 июня 1994 г., общее количество стажеров в нотариальном округе не регулировалось, но каждый нотариус мог одновременно осуществлять руководство работой не более двух стажеров.

те приема документов и перечне этих документов, дате, месте и порядке проведения экзамена, перечне экзаменационных вопросов, кандидатурах руководителей стажировки, времени начала стажировки вывешивается в общедоступных местах в помещениях органа юстиции и нотариальной палаты не менее чем за два месяца до проведения экзамена. Заявление о допуске к экзамену подается лицом, желающим пройти стажировку, не менее чем за месяц до проведения экзамена.

После экзамена по совместному решению органа юстиции и нотариальной палаты лицам, показавшим лучшие результаты на экзамене, назначаются руководители стажировки. На основании этого решения со стажером, который будет проходить стажировку в государственной нотариальной конторе, трудовой договор заключается органом юстиции. Оплата труда такого стажера осуществляется из фонда заработной платы государственной нотариальной конторы. Со стажером, который будет проходить стажировку у нотариуса, занимающегося частной практикой, трудовой договор заключает нотариальная палата. Оплата труда стажера нотариуса, занимающегося частной практикой, производится из фонда оплаты труда нотариальной палаты. Контроль за проведением стажировки, освоением программы стажировки осуществляют орган юстиции и нотариальная палата. По окончании стажировки руководитель составляет заключение об ее итогах и представляет заключение на утверждение в орган юстиции или в нотариальную палату. После утверждения заключения стажер считается прошедшим стажировку.

В-третьих, после прохождения стажировки лицо, желающее стать нотариусом, должно сдать квалификационный экзамен. Экзамен принимает квалификационная комиссия, которая образуется при территориальном органе Министерства юстиции РФ с участием представителей нотариальной палаты субъекта РФ. Представители Министерства юстиции РФ могут принимать участие в работе любой квалификационной комиссии (ст. 4 Основ). По Положению о квалификационной комиссии по приему экзамена у лиц, желающих получить лицензию на право нотариальной деятельности, утвержденному приказом Министерства юстиции РФ от 14 апреля 2000 г. № 132¹, комиссия создается сроком на три года в количестве не менее пяти человек. В состав комиссии включаются равное количество представителей органа юстиции и нотариальной палаты, а также, по согласованию, ученые-юристы и представители судейского сообщества. Квалификационный экзамен, как правило, проводится два раза в год. Заявление с просьбой о допуске

к квалификационному экзамену подается не менее чем за месяц до его проведения. Информация о сроках, времени, месте приема и перечне документов, необходимых для сдачи квалификационного экзамена, требованиях, предъявляемых к лицам, желающим сдать квалификационный экзамен, дате, времени и месте проведения экзамена, перечне теоретических вопросов, включенных в экзаменационные билеты, порядке обжалования решений комиссии вывешивается в общедоступных местах в помещениях органа юстиции и нотариальной палаты не менее чем за два месяца до проведения экзамена. Там же вывешивается список лиц, допущенных к сдаче экзамена.

Квалификационный экзамен проводится по экзаменационным билетам, в каждом из которых содержится три вопроса: теоретический, задача и задание по составлению нотариального акта. Перечень теоретических вопросов разрабатывается Федеральной нотариальной палатой и утверждается Министерством юстиции РФ¹. Задачи и задания разрабатываются и утверждаются квалификационной комиссией. Ответы на вопросы билета экзаменуемый должен изложить письменно в экзаменационном листе в отведенное на подготовку время: по первому вопросу — не более часа, по второму — не более часа, по третьему — не более трех часов. При решении задачи и составлении нотариального документа разрешается пользоваться нормативными правовыми актами. Экзаменационный лист после экзамена приобщается к личному делу экзаменуемого. Баллы за ответ по каждому вопросу выставляются в экзаменационных бюллетенях, имеющихся у всех членов комиссии. Личные дела экзаменуемых, протоколы заседаний квалификационной комиссии с соответствующими материалами хранятся в органе юстиции в течение семидесяти пяти лет.

Решение квалификационной комиссии может быть обжаловано в месячный срок со дня вручения его копии заинтересованному лицу в апелляционную комиссию. Апелляционная комиссия образуется при Министерстве юстиции РФ совместно с Федеральной нотариальной палатой на паритетных началах. Она осуществляет свою деятельность в соответствии с Положением об апелляционной комиссии по рассмотрению жалоб на решения квалификационных комиссий по приему экзаменов у лиц, желающих получить лицензию на право нотариальной деятельности, утвержденному приказом Министерства юстиции РФ от 21 июня 2000 г. № 178². Апелляционная комиссия при рассмотрении жалоб истребует из квалификационной комиссии все необходимые ма-

Перечень приводится в конце параграфа.
БНА. 2000. № 28. С. 118-121.

териалы. Решение апелляционной комиссии может быть обжаловано в суд в месячный срок со дня его вынесения (ч. 5 ст. 4 Основ).

В-четвертых, лицо, претендующее на должность нотариуса, должно получить лицензию на право нотариальной деятельности. Для этого не позднее 5 дней со дня принятия решения квалификационной комиссией претендент должен подать в орган юстиции заявление о выдаче лицензии на право нотариальной деятельности и документ, подтверждающий уплату сбора за выдачу лицензии. В соответствии с п. 3 постановления Совета Министров — Правительства Российской Федерации от 23 июля 1993 г. сбор за выдачу лицензии составляет пять минимальных размеров оплаты труда¹.

Нотариусам, назначенным на должность до вступления в силу Основ законодательства о нотариате, имеющим высшее юридическое образование и работающим в государственных нотариальных конторах, лицензии на право нотариальной деятельности в соответствии с подп. а) п. 5 Постановления Верховного Совета РФ «О порядке введения в действие Основ законодательства Российской Федерации о нотариате» от 11 февраля 1993 г. выдаются без сдачи квалификационного экзамена и бесплатно².

В соответствии с Порядком выдачи лицензий на право нотариальной деятельности, утвержденным приказом Министерства юстиции РФ от 26 октября 1998 г. № 150, секретарь квалификационной комиссии представляет в орган юстиции не позднее пяти дней со дня принятия решения квалификационной комиссией имеющиеся у нее документы соискателя лицензии (п. 5). Орган юстиции в течение месяца после сдачи квалификационного экзамена выдает лицензию или отказывает в ее выдаче. Уведомление об отказе в выдаче лицензии направляется заявителю в письменной форме с указанием причин отказа в трехдневный срок после принятия соответствующего решения. Отказ в выдаче лицензии может быть обжалован в суд в течение месяца со дня получения решения органа юстиции (п. 6).

Орган юстиции ведет реестр всех выданных лицензий на право нотариальной деятельности. В реестр вносятся следующие сведения:

- регистрационный номер лицензии;
- дата выдачи лицензии;
- фамилия, имя, отчество получившего лицензию, место его жительства, серия и номер паспорта, кем и когда выдан;
- дата решения квалификационной комиссии о сдаче экзамена;

¹ Собрание актов РФ. 1993. № 31. Ст. 2849.

² ВСНД РФ и ВС РФ. 1993. № 10. Ст. 358.

- подпись в получении лицензии и дата ее получения;
- номер и дата приказа о назначении на должность нотариуса, помощника нотариуса с указанием нотариального округа;
- место нахождения нотариальной конторы;
- отметка о прекращении полномочий нотариуса, основания прекращения.

Реестр лицензий на право нотариальной деятельности должен быть прошнурован, листы его пронумерованы. Количество листов должно быть заверено подписью руководителя органа юстиции с приложением печати этого органа юстиции. Реестр лицензий хранится 75 лет (п. 7)¹.

Гражданин, получивший лицензию на право нотариальной деятельности, но не приступивший к работе в должности нотариуса в течение трех лет, допускается к должности нотариуса только после повторной сдачи квалификационного экзамена. Помощник нотариуса повторного экзамена не сдает (ч. 4 ст. 3 Основ). Требование об обязательном получении лицензии на право нотариальной деятельности не распространяется на должностных лиц органов местного самоуправления и консульских учреждений, которым предоставлено право совершать определенные нотариальные действия в местности, где нет нотариусов, или за пределами России.

После получения лицензии лицо, желающее стать нотариусом, вправе участвовать в конкурсе. Конкурс проводится после открытия в нотариальном округе вакантной должности нотариуса в порядке, установленном Министерством юстиции РФ совместно с Федеральной нотариальной палатой.

По Положению о порядке проведения конкурса на замещение вакантной должности нотариуса, утвержденному после согласования с Федеральной нотариальной палатой 15 января 1997 г. приказом министра юстиции РФ от 17 февраля 1997 г.², конкурс объявляется распоряжением органа юстиции не позднее 10 дней со дня открытия вакантной должности. Нотариальная палата об издании распоряжения извещается органом юстиции в трехдневный срок. В распоряжении органа юстиции должны быть указаны:

- 1) срок проведения конкурса,
- 2) место и время заседания конкурсной комиссии,
- 3) срок приема документов на конкурс.

Для проведения конкурса при органе юстиции по его приказу образуется конкурсная комиссия из восьми человек. Комиссия создается из

БНА. 1998. № 32. С. 3-4.

БНА. 1997. № 7. С. 18-20.

равного количества работников органа юстиции и членов нотариальной палаты, являющихся нотариусами. Персональный состав конкурсной комиссии утверждается приказом органа юстиции. Председателем конкурсной комиссии является руководитель органа юстиции или его заместитель.

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

Заявления и документы лиц, желающих участвовать в конкурсе, подаются секретарю конкурсной комиссии, назначаемому руководителем органа юстиции из числа членов конкурсной комиссии, являющихся сотрудниками органа юстиции. Список лиц, допущенных к участию в конкурсе, вывешивается в зданиях органа юстиции и нотариальной палаты не позднее семи дней до начала конкурса.

Конкурсная комиссия оценивает конкурсантов на основании представленных ими документов. При необходимости проводится индивидуальное собеседование с конкурсантами по вопросам нотариальной деятельности. Решение конкурсной комиссии по результатам проведения конкурса является основанием для издания приказа о назначении на должность нотариуса. Лицо, победившее в конкурсе, наделяется полномочиями нотариуса Министерством юстиции РФ или по его поручению органом юстиции (ст. 12 Основ).

В Основх законодательства о нотариате предусмотрена должность и помощника нотариуса: согласно ст. 19 помощником нотариуса, работающего в государственной нотариальной конторе, может быть принято лицо, имеющее высшее юридическое образование, прошедшее стажировку, сдавшее квалификационный экзамен и имеющее лицензию на право нотариальной деятельности. Назначение на должность помощника нотариуса в государственную нотариальную контору осуществляется органом юстиции на основании трудового договора, в котором определяются также права и обязанности помощника нотариуса.

Нотариус, занимающийся частной практикой, вправе самостоятельно нанимать и увольнять работников в свою контору¹. Современная организация нотариальной деятельности предопределяет необхо-

¹ В 2001 г. в Москве, например, работали 218 помощников нотариусов (Нотариальный вестник. 2001. № 6. С. 38).

димостью каждому нотариусу, занимающемуся частной практикой, нанимать на работу секретарей, бухгалтера, специалиста по обслуживанию технического оборудования конторы и т.д. Кроме того, нотариус, занимающийся частной практикой, на случай своего временного отсутствия вправе заключить соглашение с лицом, желающим исполнять обязанности этого нотариуса. Такое лицо должно отвечать следующим требованиям: быть гражданином Российской Федерации, иметь высшее юридическое образование, пройти стажировку, сдать квалификационный экзамен, иметь лицензию на право нотариальной деятельности. На основании соглашения, заключенного между нотариусом и лицом, желающим исполнять обязанности отсутствующего нотариуса, орган юстиции совместно с нотариальной палатой наделяет это лицо полномочиями нотариуса. Наделение полномочиями нотариуса может быть осуществлено и заранее с указанием конкретных оснований для замещения, например таких, как отпуск, болезнь, отсутствие по другим уважительным причинам, которые могут возникнуть в течение календарного года.

Полномочия лица, замещающего временно отсутствующего нотариуса, возникают после наделения его правом совершать нотариальные действия и непосредственного исполнения служебных обязанностей нотариуса. Заканчиваются эти полномочия в момент их сдачи нотариусу. Сам же нотариус не вправе совершать нотариальные действия в тот период, когда его временно замещает лицо, наделенное полномочиями нотариуса на время его отсутствия. За исполнение обязанностей нотариуса лицо, временно его замещающее, получает денежное вознаграждение от нотариуса, обусловленное соглашением между ними.

ПЕРЕЧЕНЬ

теоретических вопросов для включения в экзаменационные билеты при проведении квалификационного экзамена лиц, желающих получить лицензию на право нотариальной деятельности¹

1. Задачи института нотариата в Российской Федерации.
2. Лица, имеющие право совершать нотариальные действия. Требования, предъявляемые к лицу, желающему стать нотариусом.
3. Права, обязанности, ответственность нотариуса. Гарантии нотариальной деятельности.
4. Публично-правовые функции нотариуса. Система и публично-правовые функции нотариальных палат.
5. Порядок назначения на должность нотариуса и прекращения его полномочий.
6. Порядок замещения временно отсутствующего нотариуса.

¹ Утв. распоряжением Министерства юстиции РФ от 4 августа 2000 г. № 157 (БМЮРФ. 2000. № 9).

7. Контроль за деятельностью нотариусов. Порядок обжалования нотариальных действий или отказа в их совершении;

8. Нотариальные действия, совершаемые нотариусами и уполномоченными должностными лицами.

9. Нотариально удостоверенные документы и документы, приравненные к нотариально удостоверенным.

10. Нотариальное делопроизводство, формы реестров регистрации нотариальных действий, нотариальных свидетельств и удостоверительных надписей.

11. Порядок, место и основные правила совершения нотариальных действий. Выдача дубликатов нотариально удостоверенных документов.

12. Основания и сроки отложения и приостановления совершения нотариального действия. Отказ в совершении нотариального действия.

13. Правоспособность и дееспособность гражданина, их проверка при совершении нотариального действия.

14. Законные представители недееспособных и не полностью дееспособных граждан. Распоряжение имуществом подопечного.

15. Правоспособность юридического лица и его учредительные документы.

16. Распоряжение имуществом юридического лица.

17. Представительство, доверенность, срок доверенности, передоверие, прекращение и последствия прекращения доверенности.

18. Понятие, виды, форма и государственная регистрация сделок. Последствия несоблюдения формы сделки и требования о ее регистрации.

19. Виды сделок, подлежащих обязательному нотариальному удостоверению.

20. Оспоримые и ничтожные сделки, общие положения о последствиях недействительности сделки.

21. Государственная регистрация и основания государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним.

22. Основания возникновения гражданских прав и обязанностей, момент возникновения права собственности.

23. Понятие и основания возникновения общей собственности.

24. Владение, пользование, распоряжение имуществом, находящимся в совместной собственности.

25. Совместная собственность супругов и распоряжение ею, собственность каждого из супругов.

26. Понятие, заключение и содержание брачного договора. •

27. Собственность крестьянского (фермерского) хозяйства, раздел имущества крестьянского (фермерского) хозяйства.

28. Владение, пользование, распоряжение имуществом, находящимся в долевой собственности.

29. Определение долей в праве общей долевой собственности.

30. Раздел имущества, находящегося в долевой собственности, и выдел доли из него.

31. Основания прекращения права собственности.

32. Ценные бумаги, виды ценных бумаг, субъекты прав, удостоверенных ценной бумагой, передача прав по ценной бумаге.

33. Понятие, свобода, существенные условия, форма договора.

34. Момент заключения договора, изменение и расторжение договора.

35. Предмет, форма, момент заключения, существенные условия договора продажи недвижимости (кроме продажи предприятия и земельных участков).

36. Предмет, форма, момент заключения, существенные условия договора продажи предприятия, переход права собственности на предприятие.

37. Предмет, форма, момент заключения, существенные условия договора продажи земельного участка.

38. Право собственности физических и юридических лиц на земельные участки.

39. Предмет, форма, момент заключения, существенные условия договора мены.

40. Предмет, форма, момент заключения, существенные условия договора дарения, запрещение, ограничение и отмена дарения.

41. Предмет, форма, момент заключения, существенные условия договора постоянной ренты.

42. Предмет, форма, момент заключения, существенные условия договора пожизненной ренты.

43. Предмет, форма, момент заключения, существенные условия договора пожизненной ренты с иждивением.

44. Предмет, форма, момент заключения, существенные условия договора аренды.

45. Предмет, форма, момент заключения, существенные условия договора найма жилого помещения.

46. Предмет, форма, момент заключения, существенные условия договора безвозмездного пользования.

47. Предмет, форма, момент заключения, существенные условия договора доверительного управления имуществом, объект доверительного управления, учредитель управления.

48. Предмет, форма, момент заключения, существенные условия договора простого товарищества.

49. Обеспечение исполнения обязательств.

50. Прекращение обязательств.

51. Понятие и основания возникновения залога, предмет залога.

52. Договор о залоге, его форма и момент заключения.

53. Основания и порядок обращения взыскания на заложенное имущество.

54. Реализация и способы реализации заложенного имущества.

55. Понятие, составление, выдача и содержание закладной.

56. Осуществление прав по закладной.

57. Восстановление прав по утраченной закладной.

58. Случаи возникновения залога, в силу закона.

59. Основания и порядок перехода прав кредитора к другому лицу.

60. Условие и форма уступки требования и перевода долга.

61. Основания наследования, время и место открытия наследства.

62. Наследники по закону и по завещанию.

63. Право на обязательную долю в наследстве.

64. Удостоверение завещаний, отмена, изменение и исполнение завещаний.

65. Принятие и сроки принятия наследства, отказ от наследства.

66. Наследование по праву представления и переход права на принятие наследства (наследственная трансмиссия).

67. Принятие мер к охране наследственного имущества.

68. Предъявление претензий кредиторами наследодателя. Ответственность наследников по долгам наследодателя.

69. Возмещение расходов за счет наследственного имущества.

70. Наследование земельных участков и прав на них.

71. Наследование после смерти участника хозяйственного товарищества и члена производственного кооператива.

72. Наследование после смерти вкладчика в товариществе на вере, участника (акционера) хозяйственного общества и члена потребительского кооператива.
73. Наследование недополученной наследодателем заработной платы, пенсии, стипендии и вкладов в банках.
74. Приращение наследственных долей.
75. Свидетельство о праве на наследство, сроки его выдачи и количество экземпляров свидетельства.
76. Оформление наследства на имущество наследодателя, находящееся в совместной собственности.
77. Свидетельствование верности копий документов и выписок из них, подлинности подписи и верности перевода.
78. Удостоверение фактов.
79. Порядок и случаи принятия в депозит нотариуса денежных сумм и ценных бумаг.
80. Порядок, условия совершения исполнительной надписи, сроки предъявления исполнительной надписи.
81. Совершение протеста векселя нотариусом. Случаи, когда совершение протеста векселя не требуется.
82. Понятие простого и переводного векселя и их реквизиты.
83. Место составления и подпись векселя, место платежа по векселю.
84. Понятие и виды индоссаментов.
85. Понятие и форма авали, место его совершения, пределы ответственности авалиста.
86. Сроки платежа по векселю и их исчисление.
87. Принятие на хранение документов.
88. Совершение морских протестов.

§ 5. Финансирование нотариальной деятельности

Государственные нотариальные конторы содержатся за счет отчислений из федерального бюджета Российской Федерации. Взыскиваемая нотариусами, работающими в государственных нотариальных конторах, государственная пошлина за совершаемые ими нотариальные действия, составление проектов документов, выдачу копий (дубликатов) документов и выполнение технической работы перечисляется в доход государства. Нотариусы, работающие в государственных нотариальных конторах, получают заработную плату от государства¹. Заработную плату от государства получают также стажеры и помощники нотариуса, работающего в государственной нотариальной конторе, а также все другие работники конторы.

Источниками финансирования деятельности нотариуса, занимающегося частной практикой, являются денежные средства, полученные

¹ Например, заработная плата нотариусов, работавших в Первой государственной нотариальной конторе Санкт-Петербурга, в 2001 г. составляла со всеми надбавками 1800 руб. в месяц.

им от физических и юридических лиц за совершение нотариальных действий и оказание услуг правового и технического характера в виде оплаты по тарифам, соответствующим размерам государственной пошлины, предусмотренной за совершение аналогичных действий в государственной нотариальной конторе, а также другие финансовые поступления, не противоречащие законодательству Российской Федерации. Из этих средств нотариус выплачивает налоги, другие обязательные платежи. Часть полученных денежных средств он расходует на организацию нотариальной деятельности. Оставшиеся денежные средства поступают в собственность нотариуса. Денежные средства, находящиеся на депозитном счете, открытом нотариусом, занимающимся частной практикой, в его собственность никогда не поступают.

В настоящее время нотариусы, занимающиеся частной практикой, должны из полученных ими от клиентов денежных средств производить обязательные отчисления:

- страховых сумм по договору страхования своей деятельности (ст. 18 Основ);
- членских взносов в нотариальную палату (ст. 27 Основ);
- платежей в Пенсионный фонд Российской Федерации, Фонд социального страхования Российской Федерации, Государственный фонд занятости населения Российской Федерации и в фонды обязательного медицинского страхования;
- подоходного налога.

Размер членских взносов в нотариальную палату ежегодно определяет собрание членов нотариальной палаты, т.е. сами же нотариусы. В одних регионах России нотариусы выплачивают взносы в свою нотариальную палату в процентном отношении к получаемому ими доходу, в других — фиксированные суммы. Например, размер членских взносов в Московской областной нотариальной палате в 1999 г. составлял 5% от валового дохода каждого нотариуса¹, в Волгоградской областной нотариальной палате в 2000 г. — 8% дохода².

Кроме членских взносов нотариусы обязаны вносить в нотариальные палаты и другие платежи, необходимые для выполнения ее функций, если общее собрание членов нотариальной палаты приняло об этом соответствующее решение. Эти платежи, как правило, имеют целевое назначение, например, приобретение помещения для нотариальной палаты или его капитальный ремонт, аренда помещения и т.д. Зна-

См.: Репин В.С. Комментарий к Основам законодательства Российской Федерации о нотариате. М., 1999. С. 60.

Нотариальный вестник. 2000. № 3/4. С. 77.

чительная часть полученных нотариусом денежных средств расходуются также на:

- оплату труда персонала нотариальной конторы;
- оплату аренды помещения или приобретение помещения в собственность;
- содержание нотариальной конторы (в том числе оплату коммунальных услуг, ремонт помещения);
- содержание архива;
- приобретение оргтехники (ксероксов, факсов, компьютеров и т.д.) и ее ремонт;
- приобретение необходимой литературы и информационных правовых программ;
- приобретение бумаги и других канцелярских принадлежностей;
- оплату за изготовление бланков;
- оплату услуг связи; и т.п.¹

В соответствии с подп. «а» п. 3 постановления Верховного Совета Российской Федерации от 1 февраля 1993 г. № 4463-1 «О порядке введения в действие Основ законодательства Российской Федерации о нотариате» при исчислении подоходного налога с нотариуса, занимающегося частной практикой, состав его расходов увеличивается на общую сумму тарифов за совершенные им нотариальные действия, составление проектов документов, выдачу копий (дубликатов) документов, выполнение технической работы в отношении физических и юридических лиц, которым предоставлены льготы по государственной пошлине. Кроме того в состав расходов и расходной части декларации о доходах включаются также суммы затрат на уплату членских взносов в нотариальную палату и обязательных страховых взносов по договору страхования нотариальной деятельности². Все вышеперечисленные затраты исключаются из налогооблагаемой базы.

§ 6. Страхование деятельности нотариуса, занимающегося частной практикой

Нотариус, занимающийся частной практикой, обязан в соответствии со ст. 18 Основ заключить договор страхования своей деятельно-

¹ В середине 2000 г. около 80% доходов московских нотариусов уходило на уплату налогов и сборов, обязательных платежей, арендной платы, заработной платы сотрудникам конторы и т.д. (Отчетный доклад о работе, проделанной Правлением Московской городской нотариальной палаты за период с июня 1999 года по июнь 2000 года // Нотариальный вестник. 2000. № 7. С. 17).

² Бюллетень Верховного Суда Российской Федерации. 1999. № 2. С. 7—8.

сти. Для заключения договора страхования необходимо подать в страховую компанию, имеющую лицензию на право страхования нотариальной деятельности:

- письменное заявление;
- копию приказа о назначении на должность нотариуса, занимающегося частной практикой;
- копию лицензии на право нотариальной деятельности.

Нотариус вправе совершать нотариальные действия только после заключения договора страхования своей деятельности. Договор страхования считается заключенным с момента уплаты нотариусом страховой премии или первого ее взноса, если в договоре страхования не предусмотрено иное. Договор страхования должен действовать весь период профессиональной деятельности нотариуса, занимающегося частной практикой.

Согласно ч. 2 ст. 18 Основ страховая сумма не может быть менее 100-кратного установленного законом размера минимальной месячной оплаты труда. Однако для страхования нотариальной деятельности, когда нотариусы повседневно удостоверяют сделки с недвижимостью, автотранспортными средствами, 'другим дорогостоящим имуществом, эта сумма настолько незначительна, что ее целесообразно увеличить, как минимум, до 10 тыс. минимальных размеров оплаты труда.

Объектом страхования является имущественная ответственность за вред, причиненный третьим лицам в результате ошибки или упущения, допущенных при исполнении профессиональных обязанностей. Ответственность за вред, причиненный нотариусом, занимающимся частной практикой, умышленными действиями, по договору страхования не наступает. Например, в договоре страхования может быть предусмотрена возможность отказа в выплате страховой суммы, если имущественный ущерб причинен в результате:

- разглашения сведений о совершаемом нотариальном действии;
- неквалифицированных, ложных сведений при удостоверении сделки;
- сговора нотариуса с третьими лицами;
- грубой небрежности нотариуса; и т.д.

Страховым случаем, как правило, признается вступившее в законную силу решение суда, устанавливающее имущественную ответственность нотариуса за причинение материального ущерба клиенту. Но может признаваться страховым случаем и обоснованная претензия кли-

ента при наличии бесспорных доказательств причинения вреда нотариусом.

В договорах страхования деятельности нотариуса могут быть предусмотрены следующие обязанности нотариуса, как страхователя, перед страховой компанией:

- поставить в известность страховую компанию о предъявлении претензии клиентом;

- представить в страховую компанию подробную информацию о происшедшем (включая копии исков, судебные повестки, имеющиеся документы и материалы);

- без письменного согласия страховой компании не принимать каких-либо обязательств об урегулировании требований клиента; ит.д.

Глава III

НОТАРИАЛЬНЫЕ ПАЛАТЫ.

ФЕДЕРАЛЬНАЯ НОТАРИАЛЬНАЯ ПАЛАТА

§ 1. Нотариальные палаты — профессиональные объединения нотариусов, занимающихся частной практикой

Для организации деятельности и координации работы нотариусов, занимающихся частной практикой, осуществления контроля за соблюдением их профессиональных обязанностей в каждом субъекте Российской Федерации, где есть такие нотариусы, образуется нотариальная палата. Как правило, в одном субъекте РФ существует одна нотариальная палата. В России есть нотариальные палаты, объединяющие нотариусов только одного нотариального округа, например, Нотариальная палата Санкт-Петербурга, Московская городская нотариальная палата. Большинство же палат объединяют нотариусов нескольких нотариальных округов. Так, членами Ленинградской областной нотариальной палаты являются нотариусы восемнадцати нотариальных округов, что соответствует числу административных районов в Ленинградской области.

Членами нотариальной палаты могут быть не только нотариусы, занимающиеся частной практикой, но и все те, кто желает получить лицензию на право нотариальной деятельности или уже получили ее, но полномочиями нотариуса еще не обладают, например стажеры и помощники нотариусов. Вместе с тем членство нотариусов, занимающихся частной практикой, в нотариальной палате по действующему зако-

нодательству является обязательным¹. Поэтому нотариус в силу закона становится членом нотариальной палаты уже с момента наделения его полномочиями по осуществлению частной нотариальной деятельности. Остальные вступают в члены нотариальной палаты добровольно на основании письменного заявления.

Одна из крупнейших нотариальных палат России — Московская городская нотариальная палата. В середине 2000 г. членами ее являлись 649 нотариусов — более 11% всех частнопрактикующих нотариусов России². Санкт-Петербургская нотариальная палата насчитывала в то же самое время около 300 нотариусов, Пермская областная — 124, Волгоградская областная — 102, Мурманская областная — около 50, нотариальная палата Владимирской области — также около 50 нотариусов.

Нотариальные палаты являются юридическими лицами. Каждая нотариальная палата имеет печать со своим наименованием и эмблемой, штампы и бланки. Нотариальная палата может приобретать и отчуждать имущество, открывать счета в банках. Нотариальная палата не отвечает по имущественным обязательствам своих членов, а члены палаты не отвечают по обязательствам палаты. По законодательству Российской Федерации нотариальные палаты могут осуществлять предпринимательскую деятельность, но только для выполнения своих уставных задач.

Работа нотариальных палат строится на принципах самоуправления в строгом соответствии с федеральными законами, законодательством республик в составе Российской Федерации и уставами, принимаемыми каждой нотариальной палатой. Высшим органом нотариальной палаты является собрание ее членов. Собрание принимает, изменяет и дополняет устав (ч. 7 ст. 24 Основ); избирает членов правления нотариальной палаты и ее президента (ч. 2 ст. 26); определяет размер членских взносов и других платежей членов палаты (ст. 27).

Кроме того собрание членов палаты определяет направления деятельности палаты, утверждает годовые отчеты и бухгалтерский баланс и т.д.

Нормы ст. 2 и 24 Основ об обязательности членства нотариусов, занимающихся частной практикой, в нотариальной палате были предметом проверки Конституционного Суда РФ, который признал эти нормы соответствующими Конституции РФ (см.: постановление Конституционного Суда РФ № 15-П 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» // СЗ РФ. 1998. № 22. Ст. 2491).

Нотариальный вестник. 2000; №?. С. 14.

Примерный устав некоммерческой организации «Нотариальная палата субъекта Российской Федерации» утв. Собранием представителей нотариальных палат субъектов Российской Федерации 18 апреля 2001 г. (Нотариальный вестник. 2001. № 7. С. 47—58).

Руководят нотариальными палатами избранные собранием ее членов правление и президент. Члены правления и президент избираются тайным голосованием в порядке, установленном уставом нотариальной палаты. Правление нотариальной палаты, как правило, организует проверки деятельности нотариусов, рассмотрение жалоб на нотариусов, образует комиссии, как постоянно действующие, так и для выполнения разовых заданий, определяет направления их деятельности. Президент руководит работой нотариальной палаты и возглавляет правление. Президент избирается из числа нотариусов — членов нотариальной палаты на определенный срок и, как правило, продолжает заниматься нотариальной деятельностью. Повседневную работу в нотариальной палате выполняет ее аппарат — сотрудники, принимаемые на работу по трудовым договорам. Количество таких сотрудников в каждой палате разное. Так, аппарат Ленинградской областной нотариальной палаты в 1998 г. насчитывал 5 человек: исполнительного директора, бухгалтера, заведующего методическим отделом, специалиста, водителя¹.

Многие нотариальные палаты выпускают информационные бюллетени, в которых публикуются переписка нотариальной палаты с государственными учреждениями, органами местного самоуправления, правоохранительными органами, аналитические обзоры, другие информационные материалы, необходимые для повседневной работы нотариусов. Нотариальная палата Санкт-Петербурга кроме информационных бюллетеней регулярно выпускает также «Вестник Нотариальной палаты Санкт-Петербурга». В нем публикуются, как правило, сведения об отмене доверенностей, направляемые в адрес нотариальной палаты Федеральной нотариальной палатой и самими нотариусами, информация об обнаруженных подделанных документах, о наложении ареста или запрещения отчуждения того или иного имущества, а также другая информация.

§ 2. Полномочия нотариальных палат

Одна из основных задач, которую должна выполнять каждая нотариальная палата, — обеспечение исполнения всеми нотариусами, членами палаты своих профессиональных обязанностей в соответствии с действующим законодательством. Для повышения профессиональной подготовки нотариусов нотариальные палаты регулярно проводят занятия с членами палат, приглашая на эти занятия специалистов из различных структур. На занятиях нотариусы имеют возможность обсу-

дить проблемы, возникающие в связи с применением нового законодательства, и иные вопросы их повседневной деятельности.

Исполнение нотариусами, занимающимися частной практикой, своих профессиональных обязанностей осуществляется под контролем нотариальной палаты, членами которой они являются. Нотариальные палаты для осуществления от имени государства контроля за деятельностью нотариусов наделены в соответствии с Основами законодательства РФ о нотариате полномочиями:

- затребовать от нотариуса (лица, временно его замещающего), сведения о совершенном нотариальном действии, иные документы, касающиеся его финансово-хозяйственной деятельности, личные объяснения, в том числе, по вопросам несоблюдения требований профессиональной этики (ч. 1 ст. 28);

- проводить проверку исполнения нотариусом его профессиональных обязанностей (ч. 1 и 2 ст. 34);

- обращаться в суд с иском о лишении нотариуса права нотариальной деятельности (п. 3 ч. 5 ст. 12).

Нотариальная палата, как профессиональная корпорация нотариусов, наделена и полномочиями по защите интересов самих нотариусов. Так, она представляет интересы нотариусов в государственных органах, оказывает им помощь и содействие в развитии частной нотариальной деятельности, возмещает затраты на экспертизы, назначенные судом по делам, связанным с деятельностью нотариуса (ч. 2 ст. 25 Основ). Наделены нотариальные палаты и полномочиями организационного характера. Так, для исполнения каждым нотариусом, занимающимся частной практикой, возложенной на него государством обязанности заключить договор страхования своей деятельности, а также для обеспечения возмещения ущерба, причиненного совершенным нотариальным действием, нотариальная палата организует страхование нотариальной деятельности. Для профессиональной подготовки лиц, претендующих на должность нотариуса, нотариальная палата организует их стажировку, обязательность прохождения которой установлена в законодательном порядке.

Дополнительные полномочия нотариальной палаты могут определяться ее уставом. Например, в уставе могут быть предусмотрены полномочия нотариальной палаты анализировать и обобщать практику работы нотариусов, издавать методические пособия, осуществлять иную деятельность¹.

¹ О совместных полномочиях нотариальных палат и органов юстиции субъектов Российской Федерации см. параграф «Органы юстиции и нотариат».

§ 3. Федеральная нотариальная палата — профессиональное объединение нотариальных палат России

Федеральная нотариальная палата объединяет все нотариальные палаты Российской Федерации и находится в Москве. Если нотариальные палаты представляют собой профессиональные объединения нотариусов, занимающихся частной практикой, то Федеральная нотариальная палата является профессиональным объединением нотариальных палат. Будучи юридическим лицом, Федеральная нотариальная палата имеет печать со своим наименованием и эмблемой. У палаты есть в собственности имущество, которым она отвечает по своим обязательствам. В то же время по обязательствам региональных нотариальных палат она не отвечает, но и они, в свою очередь, не отвечают по обязательствам Федеральной нотариальной палаты.

Каждая региональная нотариальная палата, как член Федеральной нотариальной палаты, в соответствии со ст. 32 Основ законодательства о нотариате вносит взносы и другие платежи в Федеральную палату, за счет которых она и выполняет возложенные на нее функции. Размер этих взносов и иных платежей определяет собрание представителей нотариальных палат. Оплата членских взносов производится нотариальными палатами из расчета количества должностей нотариусов в той или иной палате. Другие источники средств Федеральной нотариальной палаты — доходы от предпринимательской деятельности, которой она вправе заниматься постольку, поскольку это необходимо для выполнения ее уставных задач.

Деятельность Федеральной нотариальной палаты осуществляется в соответствии с Основами законодательства о нотариате, другими законами Российской Федерации и уставом. Устав палаты принимается на учредительном собрании представителей региональных нотариальных палат и регистрируется в порядке, установленном для регистрации уставов общественных объединений.

Федеральная нотариальная палата организует свою деятельность на принципах самоуправления. Высшим ее органом является собрание представителей нотариальных палат, которое проводится не реже одного раза в год. Место, время проведения собрания и число представителей от каждой палаты определяет правление Федеральной нотариальной палаты. Президенты региональных палат представляют свою палату в Федеральной нотариальной палате по должности. Другие представители направляются для участия в собрании в порядке, установленном уставом региональной нотариальной палаты.

Руководят Федеральной нотариальной палатой избранные тайным голосованием на собрании представителей нотариальных палат не бо-

лее чем на два срока подряд правление и президент. Полномочия собрания, правления и президента регламентируются уставом. По действующему в настоящее время (2001 г.) уставу правление избирается в количестве пятнадцати человек сроком на пять лет. Президент избирается из числа нотариусов также на пять лет. На этот же срок избирается и ревизионная комиссия в составе семи человек.

Как и в региональных палатах, повседневную работу в Федеральной нотариальной палате выполняет ее аппарат¹. Сотрудники аппарата работают по контрактам. Возглавляет аппарат управляющий делами, его назначает на должность правление палаты по представлению президента. Управляющий делами подотчетен президенту. Специалисты законодательно-методического отдела аппарата осуществляют систематизацию и кодификацию законодательства, разработку методических рекомендаций по составлению нотариальных документов. Есть в Федеральной нотариальной палате информационно-аналитический отдел, который регулярно рассылает по всем нотариальным палатам России информацию об отмене доверенностей (как правило, на распоряжение автомобилями и генеральных), о наложении ареста и запрещения отчуждения того или иного имущества, а также другую, поступающую из отдельных региональных палат. Другие структурные подразделения Федеральной нотариальной палаты — отдел контроля над деятельностью нотариальных палат субъектов Российской Федерации, отдел по обеспечению деятельности Федеральной нотариальной палаты, секретариат, пресс-служба, отдел хозяйственного обеспечения и бухгалтерия.

С 1997 г. Федеральная нотариальная палата издает научно-практический журнал «Нотариальный вестник». До 2000 г. журнал распространялся бесплатно и высылался всем нотариусам, занимающимся частной практикой. С 2000 г. журнал стал распространяться по подписке.

При Федеральной нотариальной палате существует научно-консультативный совет, в состав которого входят ведущие ученые и специалисты в области нотариата. Основные направления деятельности совета — разработка научно обоснованных рекомендаций по вопросам применения законодательства в нотариальной практике и подготовка предложений по совершенствованию законодательства.

¹ В середине 1997 г. аппарат Федеральной нотариальной палаты насчитывал 37 сотрудников, но имелось еще 6 вакантных мест (Нотариальный вестник. 1997. № 8/9. С. 13).

§ 4. Полномочия Федеральной нотариальной палаты

Полномочия Федеральной нотариальной палаты определяются Основами законодательства о нотариате и ее уставом (ч. 1 ст. 30). Полномочия, предоставленные Федеральной палате, отличаются от полномочий, предоставленных региональным палатам, но есть среди них и одинаковые, например, каждая палата, в том числе и Федеральная, организует страхование нотариальной деятельности. Отличия в полномочиях и определяют различные приоритетные направления деятельности. Так, если региональные нотариальные палаты должны, в первую очередь, осуществлять контроль за профессиональной деятельностью нотариусов, занимающихся частной практикой, то Федеральная палата должна, в первую очередь, защищать интересы нотариусов: отстаивать их социальные и профессиональные права на всех уровнях власти, начиная с законодательной и заканчивая судебной.

Помимо полномочий, которыми в соответствии с Основами Федеральная нотариальная палата наделена совместно с Министерством юстиции РФ (о них см. выше), законодатель предоставил ей как профессиональной корпорации и самостоятельные полномочия. Так, согласно ст. 30 Основ, Федеральная нотариальная палата:

1. Осуществляет координацию деятельности нотариальных палат. Данное полномочие обязывает ее оперативно обеспечивать нотариальные палаты субъектов информационными материалами; обобщать опыт работы всех палат России и пропагандировать наиболее передовой опыт; для формирования единой нотариальной практики во всех субъектах Российской Федерации проводить активную методическую работу; реагировать на все обращения нотариальных палат по вопросу несогласованности действий; подготавливать предложения по совершенствованию нотариальной деятельности.

2. Представляет интересы нотариальных палат в органах государственной власти и управления, предприятиях, учреждениях, организациях. В связи с закреплением данного полномочия в Основах любая нотариальная палата субъекта Российской Федерации может поручить Федеральной нотариальной палате представлять ее в самых разных органах: законодательных, исполнительных, правоохранительных и т.д.

3. Обеспечивает защиту социальных и профессиональных прав нотариусов, занимающихся частной практикой. Это полномочие предполагает оперативное реагирование со стороны Федеральной палаты на каждое нарушение профессионального или социального права, а также ущемление законного интереса со стороны государства и его органов. Для обеспечения же защиты социальных прав палата должна содейст-

водить созданию нормальных условий для работы нотариусов, организации их труда в соответствии с современными требованиями. Немаловажная сторона деятельности Федеральной палаты — организация отдыха нотариусов и их социального обеспечения.

4. Участвует в проведении экспертиз проектов законов Российской Федерации по вопросам, связанным с нотариальной деятельностью. Осуществляется это полномочие следующим образом. Президент, Государственная Дума или Федеральное Собрание направляют в Федеральную нотариальную палату проекты законов, регламентирующих нотариальную деятельность или имеющих к ней отношение. Палата, привлекая для экспертизы специалистов-практиков, а также ученых, составляет заключения по проектам.

5. Обеспечивает повышение квалификации нотариусов, стажеров и помощников нотариусов. Организует страхование нотариальной деятельности. Нотариус может повышать свою квалификацию как самостоятельно, так и централизованно. Нотариусы, стажеры и помощники нотариусов, если они посчитают необходимым для себя, могут повышать квалификацию и через Федеральную палату, задача которой — обеспечить высокий уровень подготовки путем организации постоянно действующих курсов и регулярно проводимых семинаров.

6. Представляет интересы нотариальных палат в Международных организациях. Постоянно палата представляет интересы региональных палат, в первую очередь, в Международном союзе латинского нотариата, членом которого является и российский нотариат. Представители палаты участвуют в мероприятиях (конгрессах, коллоквиумах, консультативных встречах), организуемых Международным союзом латинского нотариата, другими международными организациями и нотариальными палатами зарубежных стран.

Наделили Федеральную нотариальную палату определенными полномочиями и сами нотариусы, возложив эти полномочия на её органы. В соответствии с уставом Федеральной нотариальной палаты *собрание ее представителей*: избирает правление, президента и ревизионную комиссию; утверждает смету доходов и расходов, штатное расписание аппарата палаты; рассматривает жалобы на постановления и решения правления и другие вопросы, связанные с деятельностью правления. *Правление палаты*: созывает собрание представителей нотариальных палат; образует комиссии¹, секции и другие структурные

¹ В 2000 г. в Федеральной нотариальной палате были созданы следующие комиссии: 1) по историческому наследию российского нотариата, 2) по законодательству и методической деятельности, 3) бюджетная, 4) по этике и профессиональной чести, 5) по

подразделения палаты; организует мероприятия по повышению профессионального уровня и квалификации нотариусов; осуществляет взаимодействие с органами государственной власти и управления, предприятиями, учреждениями и организациями; распоряжается средствами палаты в соответствии со сметой; создает и ликвидирует в установленном законодательством порядке предприятия, необходимые для выполнения ее уставных задач, а также учреждения и организации сферы социально-бытового, комплекса и т.д. *Президент*: руководит работой правления, представляет палату в международных организациях нотариусов, органах государственной власти и управления, хозяйственных и общественных структурах; ведет переписку от имени палаты; председательствует на заседаниях правления; является распорядителем кредитов в пределах утвержденной собранием палаты сметы; осуществляет контроль за исполнением решений собраний представителей нотариальных палат и постановлений правления; принимает решения о предъявлении судебных исков.

Глава IV **КОМПЕТЕНЦИЯ ЛИЦ, УПОЛНОМОЧЕННЫХ** **СОВЕРШАТЬ НОТАРИАЛЬНЫЕ ДЕЙСТВИЯ.** **ИХ ПРАВА И ОБЯЗАННОСТИ**

§ 1. Предметная и территориальная компетенция нотариусов

Профессиональная деятельность нотариусов в России заключается в совершении ими нотариальных действий, предусмотренных законодательными актами. В Основах законодательства о нотариате круг нотариальных действий четко очерчен. Согласно ст. 35 и 36 Основ это:

- 1) удостоверение сделок;
- 2) выдача свидетельств о праве собственности на долю в общем имуществе супругов;
- 3) выдача свидетельств о праве на наследство;
- 4) принятие мер к охране наследственного имущества;
- 5) наложение и снятие запрещения отчуждения имущества;
- 6) свидетельствование верности копий документов и выписок из них;
- 7) свидетельствование подлинности подписи на документах;

международным связям, 6) по использованию электронных документов, 7) по контролю за деятельностью нотариальных палат, 8) по повышению квалификации нотариусов (Нотариальный вестник. 2001. № 7. С. 15).

- 8) свидетельствование верности перевода документов с одного языка на другой;
- 9) удостоверение факта нахождения граждан в живых;
- 10) удостоверение факта нахождения гражданина в определенном месте;
- 11) удостоверение тождественности гражданина с лицом, изображенным на фотографии;
- 12) удостоверение времени предъявления документов;
- 13) передача заявлений физических и юридических лиц другим физическим и юридическим лицам;
- 14) принятие в депозит денежных сумм и ценных бумаг;
- 15) совершение исполнительных надписей;
- 16) совершение протестов векселей;
- 17) предъявление чеков к платежу и удостоверение неоплаты чеков;
- 18) принятие на хранение документов;
- 19) совершение морских протестов;
- 20) обеспечение доказательств.

Кроме того нотариусы обязаны совершать и такие нотариальные действия, которые не предусмотрены законодательством Российской Федерации, если по международным договорам совершение этих нотариальных действий относится к компетенции российских нотариусов (ч. 2 ст. 109 Основ). Совокупность всех вышеперечисленных действий составляет компетенцию нотариата как правового института, призванного обеспечить защиту прав и законных интересов граждан и юридических лиц.

По общему правилу, закрепленному в ст. 13 Основ, каждый гражданин (или юридическое лицо) для совершения нотариального действия вправе обратиться к любому нотариусу, за исключением случаев, специально предусмотренных законодательством. Например, к какому угодно нотариусу любого нотариального округа можно обратиться для удостоверения доверенности или завещания, факта нахождения гражданина в живых или в определенном месте, тождественности гражданина с лицом, изображенным на фотографии, времени предъявления документов, для засвидетельствования верности копий документов и выписок из них, подлинности подписи на документах, верности перевода документов с одного языка на другой, для передачи заявления одного лица другому, для обеспечения доказательств или сдачи документов на хранение. К любому нотариусу можно обратиться и для удостоверения отдельных видов договоров, получения свидетельств о праве собственности на долю некоторых видов общего имущества супругов по их совместному заявлению, совершения исполнительных надписей

и морских протестов. Вместе с тем при совершении отдельных нотариальных действий в случаях, предусмотренных законодательством Российской Федерации и республик в составе Российской Федерации, нотариусы не вправе выходить за пределы своей компетенции.

Компетенция нотариусов подразделяется на предметную и территориальную. Предметная компетенция предполагает разграничение деятельности нотариусов по совершению нотариальных действий в зависимости от видов этих действий. Территориальная компетенция обуславливает совершение отдельных нотариальных действий, предусмотренных в действующем законодательстве, нотариусами определенного нотариального округа. Разграничение компетенции нотариусов, с одной стороны, обеспечивает выполнение тех функций, которые возложены на нотариат, с другой, — придает деятельности всех нотариусов Российской Федерации организованный характер.

В соответствии с Основами предметная компетенция нотариусов, работающих в государственных нотариальных конторах, должна быть шире предметной компетенции нотариусов, занимающихся частной практикой. По ст. 36 право совершать такие нотариальные действия, как выдача свидетельств о праве на наследство, о праве собственности на долю в общем имуществе супругов в случае смерти одного из них и принятие мер к охране наследственного имущества предоставлено нотариусам, работающим в государственных нотариальных конторах. В случае же отсутствия в нотариальном округе государственной нотариальной конторы совершение этих действий поручается одному из нотариусов, занимающихся частной практикой.

Однако чаще всего норма ст. 36 Основ о предметной компетенции нотариусов, работающих в государственных нотариальных конторах, находит применение только в тех регионах России, где сохранились не единичные государственные нотариальные конторы, а сеть государственных нотариальных контор, способных обслужить население нотариального округа и по данным видам нотариальных действий. Но таких регионов осталось немного¹. Фактически же в значительном большинстве нотариальных округов Российской Федерации эти виды нотариальных действий совершаются отдельными нотариусами, занимающимися частной практикой. При этом в каждом конкретном

¹ Например, в 2000 г. в девятнадцати субъектах Российской Федерации работали только нотариусы, занимающиеся частной практикой (см.: Нотариальный вестник. 2001. № 7. С. 19). А к середине 2001 г. были закрыты все государственные нотариальные конторы и в Ленинградской области (см. там же. № 6. С. 6.). В середине 2002 г. из-за отсутствия финансирования была закрыта и единственная в Санкт-Петербурге Первая государственная нотариальная контора.

случае определенного нотариуса специально уполномочивают на совершение вышеуказанных видов нотариальных действий совместным решением органа юстиции и нотариальной палаты. Другие нотариусы нотариального округа не вправе совершать эти нотариальные действия.

В строгом соответствии изложенным законодательным требованиям оформляются наследственные права в одном из крупнейших нотариальных округов России — Санкт-Петербургском. В связи с тем, что с 1993 г. до середины 2002 г. в городе существовала одна государственная нотариальная контора, в штате которой состояли два нотариуса, ведение наследственных дел в Санкт-Петербурге поручено отдельным нотариусам, занимающимся частной практикой. С августа 1993 г. совершение нотариальных действий по оформлению наследственных прав (т.е. выдача свидетельств о праве на наследство, о праве собственности на долю в общем имуществе супругов в случае смерти одного из них и принятие мер охраны наследственного имущества) организовано следующим образом. Нескольким нотариусам каждого района города персонально поручено вести наследственные дела (и соответственно принимать меры охраны наследственного имущества). Полномочия этих нотариусов по оформлению наследственных прав строго разграничены. Например, из 50 нотариусов, конторы которых расположены в Центральном районе Санкт-Петербурга, объединяющем бывшие Куйбышевский, Дзержинский и Смольнинский районы, на 20 возложено оформление наследственных прав после умерших граждан, проживавших постоянно по день смерти в Центральном районе. Между этими 20 нотариусами распределены все буквы алфавита. В результате нотариус, за которым закреплены буквы «А» и «Б», оформляет наследства, оставшиеся после умерших, фамилии которых начинаются с букв «А» и «Б», и т.п. Информацию о том, к какому именно нотариусу следует обращаться для совершения нотариальных действий по оформлению наследственных прав, можно получить у любого нотариуса Санкт-Петербурга или в нотариальной палате. Во всем Санкт-Петербургском нотариальном округе наследственные дела ведут около 120 нотариусов.

По-иному с 2001 г. организовано оформление наследственных прав в нотариальном округе города Москвы. С переходом весной 2000 г. всех нотариусов, работавших в государственных нотариальных конторах Москвы, на частную практику с оформлением наследственных прав сложилась напряженная ситуация. Двухсот семидесяти нотариусов, на которых было возложено совершение нотариальных действий по оформлению наследственных прав, для 11-миллионного города ока-

залось мало. В конце 2000 г. Главным управлением Министерства юстиции РФ по городу Москве и Московской городской нотариальной палатой было принято совместное решение о переходе к ведению наследственных дел каждым нотариусом Москвы¹.

Нотариусы, уполномоченные на оформление наследственных прав, принимают заявления от наследников о принятии наследства или об отказе от наследства, претензии от кредиторов наследодателя, а также заявления от лиц, не являющихся наследниками, об оплате за счет наследственного имущества расходов по уходу за наследодателем во время его болезни, на его похороны и обустройство места захоронения, на охрану наследственного имущества и на управление им, на публикацию сообщения о вызове наследников.

Территория деятельности нотариуса — нотариальный округ, в который он назначен на должность. Территория деятельности может быть изменена только по совместному решению органа юстиции и нотариальной палаты. Нотариус вправе выехать в другой нотариальный округ лишь для удостоверения завещания в случае тяжелой болезни завещателя при отсутствии в это время в его нотариальном округе нотариуса. Территориальная компетенция нотариусов действующим законодательством определяется так:

— по ч. 1 ст. 56 Основ договор о возведении жилого дома на отведенном земельном участке удостоверяется по месту отвода земельного участка;

— по ч. 2 ст. 56 Основ договоры об отчуждении жилого дома, квартиры, дачи, садового дома, гаража, а также земельного участка удостоверяются по месту нахождения указанного имущества;

— по ч. 2 ст. 74 Основ свидетельства о праве собственности на долю в общем имуществе по совместному заявлению супругов на жилой дом, квартиру, дачу, садовый дом, гараж, а также на земельный участок выдаются по месту нахождения этого имущества;

— по ч. 3 ст. 87 Основ принятие в депозит денежных сумм и ценных бумаг производится по месту исполнения обязательства;

— по ст. 21 Положения о переводном и простом векселе² протест векселя в неакцепте производится по месту нахождения плательщика, в неплатеже — по месту платежа или по месту нахождения плательщика;

— по ст. 96 Основ чеки для предъявления к платежу принимаются по месту нахождения плательщика.

¹ Нотариальный вестник. 2000. № 11/12. С. 31, 38.

² Собрание законов и распоряжений Рабоче-Крестьянского Правительства СССР. 1937. № 52. Ст. 221.

Приведенные нормы в равной мере уполномочивают всех (и работающих в государственных нотариальных конторах, и занимающихся частной практикой) нотариусов нотариального округа, где находится недвижимое имущество (или плательщик, или место исполнения обязательства), совершать указанные нотариальные действия.

§ 2. Предметная и территориальная компетенция должностных лиц органов местного самоуправления по совершению нотариальных действий

Компетенция должностных лиц органов местного самоуправления¹ по совершению нотариальных действий установлена Основами законодательства о нотариате. Отдельные полномочия их предусмотрены в Инструкции о порядке совершения нотариальных действий должностными лицами органов исполнительной власти от 19 марта 1996 г. Выполнение нотариальных действий не является основной обязанностью должностных лиц органов местного самоуправления, на которых возложена эта функция. Они совершают нотариальные действия, исполняя в органе местного самоуправления и другие свои обязанности.

Каких-либо особых требований относительно образования и подготовки должностного лица органа местного самоуправления, на которого возлагается совершение нотариальных действий, в законодательстве не установлено. Для совершения ими нотариальных действий не требуется получения лицензий на право нотариальной деятельности (ч. 1 ст. 3 Основ законодательства о нотариате).

Уполномоченные должностные лица в соответствии с законодательством Российской Федерации совершают следующие нотариальные действия:

- 1) удостоверяют завещания;
- 2) удостоверяют доверенности;
- 3) принимают меры к охране наследственного имущества;
- 4) свидетельствуют верность копий документов и выписок из них;
- 5) свидетельствуют подлинность подписи на документах (ч. 1 ст. 37

Основ).

Совершение названных нотариальных действий может быть возложено на должностное лицо органа местного самоуправления только в случае отсутствия в населенном пункте нотариуса. Это — обязательное условие, которое должно соблюдаться при наделении должностных

¹ В соответствии с Указом Президента РФ от 17 мая 2000 г. (Российская газета. 2000. 20 мая).

лиц полномочиями нотариальной деятельности (ст. 1 и 37 Основ). Предоставив им право совершать нотариальные действия в местностях, где нет нотариусов, и куда трудно либо долго добираться нотариусам ближайших населенных пунктов, государство тем самым обеспечило повсеместное нотариальное обслуживание всего населения России. Однако предметная компетенция должностных лиц весьма ограничена: из всех многочисленных видов сделок они вправе удостоверять лишь две, а из двадцати видов нотариальных действий совершать только четыре. Установленная Основами предметная компетенция может быть расширена и другими законодательными актами Российской Федерации, если в соответствии с их нормами на должностных лиц будет возложено совершение иных нотариальных действий.

От имени любого обратившегося лица независимо от того, где оно проживает и гражданином какого государства является, должностные лица органов местного самоуправления обязаны удостоверять завещания и доверенности, а также свидетельствовать копии с документов и выписок из них, подлинность подписи на документе. Как правило, свидетельствуется подлинность подписи граждан на документах, адресованных в различные организации:

а) заявлениях в нотариальную контору, связанных с оформлением наследственных прав;

б) заявлениях, связанных с правом собственности на имущество (о согласии супруга на отчуждение совместно нажитого имущества, об отказе от преимущественного права покупки и др.);

в) заявлениях, связанных с семейными правоотношениями (о согласии на расторжение брака, об усыновлении, о назначении опекуна и др.);

г) уведомлениях об отмене завещания.

Основы в отличие от ранее действовавшего законодательства не содержат каких-либо ограничений относительно видов документов, с которых должностные лица вправе свидетельствовать копии или выписки. В соответствии с п. 57 Инструкции свидетельствуют они и копии с копий документов, при условии, когда копия документа оформлена нотариально или выдана юридическим лицом, от которого исходит подлинный документ, и изготовлена на бланке юридического лица, а также содержит отметку, что подлинный документ находится у юридического лица.

Территориальную компетенцию должностные лица органов местного самоуправления должны соблюдать при принятии мер к охране наследственного имущества (его части). Меры охраны принимаются уполномоченным должностным лицом по сообщениям граждан, раз-

личных организаций, по поручениям нотариусов о принятии мер охраны, либо по своей инициативе в случаях, когда в населенном пункте, где нет нотариусов, осталось наследственное имущество, а наследники либо отсутствуют, либо о них ничего не известно. При получении такого сообщения должностное лицо в соответствии с п. 39 Инструкции обязано до производства описи предпринять следующие предварительные меры, обеспечивающие сохранность наследственного имущества:

- установить место открытия наследства, наличие имущества, его состав и местонахождение;

- известить наследников, сведения о которых имеются, об открывшемся наследстве и предстоящей описи имущества;

- известить о предстоящей описи имущества представителей жилищных органов, местной администрации, в необходимых случаях — представителей органов внутренних дел и других заинтересованных лиц;

- если имеются основания предполагать, что имущество в порядке наследования будет передано государству, сообщить о предстоящей описи соответствующему налоговому органу;

- уточнить, были ли приняты предварительные меры к охране наследственного имущества (было ли опечатано помещение, в котором оно находится, кем, кому переданы ключи и др.).

Особым полномочием наделен орган местного самоуправления: в установленных законом случаях (когда в составе наследства имеется имущество, требующее управления, например, жилой дом, скот и т.п., а также в случае предъявления иска кредиторами наследодателя до принятия наследства наследниками), орган выносит решение о назначении над наследственным имуществом опекуна (п. 42 Инструкции).

В связи с тем, что должностное лицо органа местного самоуправления не наделено правом самостоятельно вести наследственные дела, после описи имущества и передачи его на ответственное хранение должностное лицо обязано направить один экземпляр акта описи (а в случаях, когда назначен опекун, и соответствующее решение органа местного самоуправления) нотариусу, в компетенцию которого входит оформление наследственных прав, в том числе выдача свидетельств о праве на наследство после умерших граждан, проживавших постоянно по день смерти в местности, где нет нотариуса. Если опись имущества была произведена по поручению о принятии мер охраны, направленному другим нотариусом, акт описи должен быть выслан нотариусу, поручение которого о принятии мер охраны было исполнено должностным лицом.

По письменным заявлениям юридических и физических лиц, по поручениям или в отношении которых совершались нотариальные действия, должностным лицам предоставлены полномочия выдавать дубликаты удостоверенных или выданных ими документов, экземпляры которых хранятся в органе местного самоуправления. Должностные лица обязаны выдавать и выписки из реестров регистрации нотариальных действий.

Нотариальное делопроизводство осуществляется в органах местного самоуправления в соответствии с правилами, утверждаемыми Министерством юстиции РФ. На нотариально оформленные документы должностные лица проставляют печать с наименованием государственного органа власти и изображением государственного герба Российской Федерации. За совершение нотариальных действий, составление проектов сделок, выдачу копий и дубликатов документов, выполнение технической работы должностные лица взимают государственную пошлину в тех же размерах, как и нотариусы.

§ 3. Предметная и территориальная компетенция должностных лиц консульских учреждений по совершению нотариальных действий

При самых разных обстоятельствах у российских граждан, находящихся за границей, возникает необходимость оформления каких-либо нотариальных документов в соответствии с законодательством Российской Федерации: доверенностей для представительства в различных органах, заявлений, подписи на которых должны быть засвидетельствованы нотариально, и т.п. Эти и многие другие нотариальные документы можно оформить в консульских учреждениях Российской Федерации, находящихся на территории других государств, — в генеральных консульствах, консульствах, вице-консульствах и консульских агентствах. На консульские учреждения возложено много функций. Осуществление в пределах своей компетенции нотариальных действий — одна из них.

Согласно ч. 5 ст. 1 Основ нотариальные действия от имени Российской Федерации на территории других государств совершают не консульские учреждения, а их должностные лица, уполномоченные на совершение этих действий¹. Они осуществляют нотариальные функции

¹ Требование законодательства о необходимости получения лицензии на право нотариальной деятельности не распространяется и на должностных лиц консульских учреждений, уполномоченных на совершение нотариальных действий (ч. 1 ст. 3 Основ).

в пределах соответствующего консульского округа, который представляют. При совершении нотариальных действий должностные лица консульских учреждений руководствуются законодательными актами Российской Федерации, международными договорами и консульскими конвенциями, заключенными Российской Федерацией с иностранными государствами.

Предметная компетенция должностных лиц консульских учреждений определена в ст. 38 Основ законодательства о нотариате. Они совершают следующие нотариальные действия:

- 1) удостоверяют сделки, кроме договоров об отчуждении недвижимого имущества, находящегося на территории Российской Федерации;
- 2) принимают меры к охране наследственного имущества;
- 3) выдают свидетельства о праве на наследство;
- 4) выдают свидетельства о праве собственности на долю в общем имуществе супругов;
- 5) свидетельствуют верность копий документов и выписок из них;
- 6) свидетельствуют подлинность подписи на документах;
- 7) свидетельствуют верность перевода документов с одного языка на другой;
- 8) удостоверяют факт нахождения гражданина в живых;
- 9) удостоверяют факт нахождения гражданина в определенном месте;
- 10) удостоверяют тождественность гражданина с лицом, изображенным на фотографии;
- И) удостоверяют время предъявления документов;
- 12) принимают в депозит денежные суммы и ценные бумаги;
- 13) совершают исполнительные надписи;
- 14) принимают на хранение документы;
- 15) обеспечивают доказательства;
- 16) совершают морские протесты.

Законодательными актами Российской Федерации могут быть предусмотрены и иные нотариальные действия, совершаемые должностными лицами консульских учреждений. По сравнению с нотариусами предметная компетенция должностных лиц консульских учреждений несколько ограничена. Им не предоставлено право передавать заявления физических и юридических лиц другим физическим и юридическим лицам, предъявлять чеки к платежу и удостоверять неоплату чеков, совершать протесты векселей, налагать и снимать запрещения отчуждения имущества.

В консульские учреждения Российской Федерации для совершения нотариальных действий могут обращаться не только российские

юридические и физические лица, но и иностранные организации, граждане. Так, если сделки предназначены для действия на территории России, то они удостоверяются от любых лиц и для любых лиц. Вместе с тем установлены и отдельные ограничения относительно лиц, для которых или в отношении которых должностные лица консульских учреждений совершают нотариальные действия. Например, денежные суммы и ценные бумаги принимаются в депозит, если должником и кредитором либо одним из них являются граждане или юридические лица Российской Федерации. Исполнительные надписи совершаются ими лишь в отношении граждан, постоянно проживающих на территории Российской Федерации. На хранение принимаются документы, принадлежащие только гражданам России.

Должностные лица совершают нотариальные действия в помещении консульского учреждения. В случае, когда лицо, от имени которого нотариальное действие совершается, по уважительным причинам не может явиться в консульское учреждение, должностное лицо обязано выехать по месту нахождения этого гражданина, но в пределах консульского округа.

При совершении отдельных нотариальных действий уполномоченное должностное лицо обязано соблюдать территориальную компетенцию. В пределах своей территориальной компетенции должностное лицо совершает следующие нотариальные действия:

- принимает в депозит денежные суммы и ценные бумаги, если местом исполнения обязательства является территория его консульского округа, а должником или кредитором является физическое либо юридическое лицо Российской Федерации;
- совершает исполнительные надписи на документах, устанавливающих задолженность и исходящих от российских юридических лиц, находящихся на территории его консульского округа.

Если по законодательству государства пребывания, международному договору или консульской конвенции оформление наследственных прав не относится к исключительной компетенции государства пребывания, тогда должностное лицо консульского учреждения также:

- принимает меры охраны наследственного имущества, оставшегося на территории консульского округа после смерти гражданина Российской Федерации;
- выдает свидетельства о праве на наследство после смерти граждан Российской Федерации, постоянно проживавших на территории его консульского округа;
- в случае смерти одного из супругов, гражданина Российской Федерации, постоянно проживавшего на территории консульского окру-

га, выдает свидетельства о праве собственности на долю в общем имуществе супругов.

Если же по законодательству государства пребывания или международному договору меры к охране наследственного имущества должен принимать местный нотариус, уполномоченное должностное лицо консульского учреждения может наблюдать за правильным применением закона о наследовании государства пребывания в отношении этого имущества.

По ст. 48 Конвенции о правовой помощи и правовым отношениям по гражданским, семейным и уголовным делам, заключенной в Минске 22 января 1993 г. и вступившей в силу для России 10 декабря 1994 г.¹, государства — члены Содружества Независимых Государств компетенцию по делам о наследстве определили так:

производство по делам о наследовании движимого имущества компетентны вести учреждения государства, на территории которого имел место жительства наследодатель в момент своей смерти;

производство по делам о наследовании недвижимого имущества компетентны вести учреждения государства, на территории которого находится недвижимое имущество.

Нотариальное делопроизводство в консульском учреждении ведется на том же языке, на котором ведется делопроизводство консульского учреждения. Если обратившийся не знает языка, на котором ведется делопроизводство, тексты оформляемых документов должны быть переведены ему должностным лицом, совершающим нотариальное действие, или известным ему переводчиком, подлинность подписи которого нотариально свидетельствуется. Если лицо не владеет языком, на котором составлен нотариальный документ, оно подписывается на известном ему языке, указывая перед подписью, что документ ему переведен и прочитан на языке, которым он владеет.

Все нотариальные действия, совершаемые должностными лицами консульских учреждений, регистрируются в реестре для регистрации нотариальных действий, а на выдаваемых нотариальных документах проставляется гербовая печать консульского учреждения. За совершение нотариальных действий, составление проектов документов, выдачу копий и дубликатов должностные лица консульских учреждений взыскивают государственную пошлину в таких же размерах, как нотариусы и должностные лица органов местного самоуправления.

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

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

Права нотариусов достаточно широкие, а обязанности далеко не простые. Поэтому к профессиональной подготовке лиц, претендующих на занятие должности нотариуса, предъявляются особые требования. Правом совершать нотариальные действия от имени Российской Федерации наделяются лишь те, кто проходит жесткий отбор и уже к моменту наделения полномочиями нотариуса владеют не только хорошими теоретическими знаниями в области права, но и практическими навыками по его применению в нотариальной практике. В современных условиях нотариальной деятельностью успешно могут заниматься только профессионалы. Определенные трудности возникают в связи с тем, что не все стороны нотариальной деятельности урегулированы действующими законодательными актами, которыми руководствуются нотариусы при выполнении своих обязанностей. Отсутствие до настоящего времени «правил нотариального производства», о которых идет речь в ст. 9 Основ, каких-либо инструкций о порядке совершения нотариусами нотариальных действий, традиционно существовавших в российском нотариате, порождает многочисленные проблемы в деятельности нотариусов.

Права и обязанности нотариусов не ограничиваются нормами ст. 15 Основ «Права нотариуса» и ст. 16 «Обязанности нотариуса». Отдельные нормы об их правах и обязанностях содержатся и в других статьях Основ законодательства о нотариате. Однако, как предусмотрено в ст. 16, нотариус выполняет свои обязанности не только в соответствии с Основами, законодательством республик в составе Российской Федерации, но и присягой. Ведь каждый российский нотариус при вступлении на должность присягает исполнять свои обязанности по совести, в своем поведении руководствоваться принципами гуманности и уважения к человеку. Эти нормы — правовые и этические — в совокупности определяют характер взаимоотношений нотариусов и их клиентов, обращающихся к ним исключительно для совершения нотариальных действий. Права же и обязанности нотариусов настолько связаны между собой, что весьма нередко в своей работе что-либо конкретное по одной норме Основ нотариус *вправе* выполнить, а по другой — *обязан*.

Так, нотариус не только «имеет право совершать предусмотренные... Основами нотариальные действия в интересах физических и юридических лиц, обратившихся к нему», как оказано в ст. 15, но и обязан их совершать, если только в соответствии с предметной компетенцией совершение какого-либо действия не возложено на конкретного нотариуса, или в соответствии с территориальной компетенцией — на нотариусов определенного нотариального округа. Ведь совершение нотариальных действий является основной профессиональной обязанностью всех нотариусов (ст. 1 Основ). При этом нотариус не может выбирать, какое нотариальное действие ему совершить, а от какого уклониться. Не совершать нотариальное действие только потому, что доход от этого будет весьма незначительный, или его вовсе не будет, нотариус не вправе, ибо нотариальная деятельность не является предпринимательством и не преследует цели извлечения прибыли. Право нотариуса давать разъяснения по вопросам совершения нотариальных действий (ст. 15) взаимосвязано с его обязанностью разъяснять лицам, обратившимся к нему, их права и обязанности, предупреждать о последствиях совершаемых нотариальных действий, с тем, чтобы юридическая неосведомленность не могла быть использована им во вред (ст. 16).

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

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

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

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

В соответствии со ст. 15 Основ нотариус имеет право истребовать от физических и юридических лиц сведения и документы, необходимые для совершения нотариальных действий. Это полномочие позволяет нотариусам исполнять одну из своих непосредственных обязанностей, закрепленную в ст. 16: «...оказывать физическим и юридическим лицам содействие в осуществлении их прав и защите законных интересов». Запрашиваются чаще всего сведения и документы при оформлении наследственных прав граждан. Однако нотариус уполномочен запрашивать только те документы и сведения, без которых невозможно совершить нотариальное действие. Если недостающие документы могут быть получены в той или иной организации самим обратившимся к нотариусу лицом, нотариус их не запрашивает, а предлагает представить, разъяснив порядок их получения. Если же необходимые для совершения нотариального действия документы могут быть выданы, а сведения сообщены только по запросу компетентных лиц, нотариус направляет соответствующий запрос.

Нотариус обязан хранить в тайне сведения, которые стали ему известны в связи с осуществлением его профессиональной деятельности (ч. 2 ст. 16). Нотариусу не только при исполнении обязанностей «запрещается разглашать сведения, оглашать документы», которые стали ему известны в связи с совершением нотариальных действий, но и после сложения полномочий или увольнения (ч. 2 ст. 5 Основ). Такая информация составляет нотариальную тайну, которая наряду с адвокатской и врачебной тайной включена в Перечень сведений конфиденциального характера¹. В Основах четко определены границы «профессио-

¹ Утв. Указом Президента Российской Федерации от 6 марта 1997 г. (СЗ РФ. 1997. № 10. Ст. 1127).

нальной тайны» нотариусов. В отдельных статьях названы конкретные лица, которым могут быть выданы те или иные сведения, справки о совершенных нотариальных действиях либо документы.

Так,

— сведения (документы) о совершенных нотариальных действиях могут выдаваться только лицам, от имени или по поручению которых совершены эти действия (ч. 3 ст. 5);

— сведения о совершенных нотариальных действиях могут быть истребованы нотариальной палатой (ст. 28);

— 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 (ч. 4 ст. 5);

— справки о стоимости имущества, переходящего в собственность граждан в порядке наследования или дарения, представляются нотариусами в налоговые органы (ч. 4 ст. 16);

— справки о завещании выдаются только после смерти завещателя (ч. 4 ст. 5).

Каждый нотариус при назначении на должность торжественно присягает хранить профессиональную тайну. Освободить от обязанности хранить в тайне сведения, которые стали известны нотариусу в связи с осуществлением его профессиональной деятельности, может только суд, если против нотариуса возбуждено уголовное дело в связи с совершением нотариального действия.

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

Однако нотариусам нередко приходится сталкиваться в своей практике с непониманием отдельными должностными лицами этой особенности нотариальной деятельности. Так, прокурор Фрунзенского района города Иваново 6 июня 1996 г. направил запрос нотариусу Н. С. Захаровой, занимающейся частной практикой, о высылке копии договора дарения от 14 июня 1994 г. между Ледовских, действующим по доверенности

Волгина, и одаряемым Градусовым. Письмом № 160 от 13 июня 1996 г. нотариус, ссылаясь на ст. 5 Основ, отказала прокурору в исполнении его запроса.

Прокурор Фрунзенского района 24 июня 1996 г. вынес постановление о возбуждении производства об административном правонарушении в отношении нотариуса по ст. 165¹⁰ действовавшего тогда КоАП РСФСР 1984 г. По постановлению судьи Фрунзенского районного суда города Иваново от 1 августа 1996 г. Захарова была подвергнута по ст. 165¹⁰ КоАП РСФСР штрафу в размере десяти МРОТ (759 000 руб.) в доход государства. Ивановский областной суд своим постановлением от 26 сентября 1996 г., руководствуясь ст. 274 КоАП РСФСР, отменил постановление судьи Фрунзенского района города Иваново, а дело об административном правонарушении производством прекратил по следующим основаниям. Как было установлено судом, в декабре 1995 г. прокурор Фрунзенского района предъявил иск в интересах несовершеннолетнего Молодцова о признании договора обмена недействительным. Данное дело было принято к производству Октябрьским районным судом города Иваново 2 февраля 1996 г. В марте 1996 г. прокурор дополнил первоначальные исковые требования и предъявил иск в интересах того же Молодцова о признании приватизации и договора дарения недействительными. Гражданское дело находилось в производстве Октябрьского районного суда города Иваново по иску прокурора, поэтому нотариус была обязана выполнить требование суда о предоставлении копии договора дарения. В органах прокуратуры гражданские дела находятся в производстве не могут, поскольку в соответствии с ГПК гражданские дела возбуждаются только судьями. В сложившейся ситуации нотариус обоснованно не исполнила запрос прокурора о высылке ему копии договора. Так как нотариус исполняла требования закона, содержащиеся в ч. 4 ст. 5 Основ и регулирующие ее деятельность как нотариуса, Ивановский областной суд посчитал, что состав правонарушения, предусмотренный ст. 165¹⁰ КоАП РСФСР, в ее действиях отсутствовал¹.

При совершении нотариальных действий нотариусы руководствуются Конституцией Российской Федерации, Конституциями республик в составе Российской Федерации, Основами законодательства Российской Федерации о нотариате, законодательными актами Российской Федерации и ее республик, а также правовыми актами органов государственной власти субъектов Российской Федерации, принятыми в пределах их компетенции, и международными договорами. Если нотариальное действие, за совершением которого обратились к нотариусу, не соответствует законодательству Российской Федерации или международному договору, нотариус согласно ч. 3 ст. 16 Основ обязан отказать в его совершении. Например, нотариус обязан отказать:

— в совершении исполнительной надписи на документе, не включенном в «Перечень документов, по которым взыскание задолженно-

¹ Постановление Ивановского областного суда от 26 сентября 1996 г. // Нотариальный вестник. 1997. № 6. С. 29—30.

сти производится в бесспорном порядке на основании исполнительных надписей органов, совершающих нотариальные действия»¹;

— в нотариальном засвидетельствовании подписи гражданина на заявлении об отказе от причитающейся ему доли наследства в пользу одного или нескольких других наследников, если к моменту обращения к нотариусу для совершения нотариального действия прошел срок для принятия Наследства;

— в нотариальном засвидетельствовании подписи гражданина на заявлении, содержащем «отказ от права на обращение в суд»; и т.п.

Одной из обязанностей нотариусов является представление в налоговые органы справок о стоимости имущества, переходящего в собственность граждан в порядке наследования или дарения (ч. 4 ст. 16 Основ). Справки необходимы для исчисления налогов с физических лиц в соответствии с Законом РФ «О налоге с имущества, переходящего в порядке наследования или дарения» от 12 декабря 1991 г.² По этому закону налог начисляется не на всякое имущество, а лишь на то, которое по ст. 2 является объектами налогообложения. Это:

— жилые дома, квартиры, дачи, садовые домики в садоводческих товариществах;

— автомобили, мотоциклы, моторные лодки, катера, яхты, другие транспортные средства;

— предметы антиквариата и искусства;

— ювелирные изделия, бытовые изделия из драгоценных металлов и драгоценных камней и лом таких изделий;

— паенакопления в жилищно-строительных, гаражно-строительных и дачно-строительных кооперативах;

— суммы, находящиеся во вкладах в учреждениях банков и других кредитных учреждениях;

— средства на именных приватизационных счетах физических лиц;

— стоимость имущественных и земельных долей (паев);

— валютные ценности и ценные бумаги в их стоимостном выражении (в ред. от 22 декабря 1992 г.).

Нотариусы направляют в налоговые органы справки только в тех случаях, когда имущество, полученное в дар или по наследству, является объектом налогообложения в соответствии с Законом от 12 декабря 1991 г. Справки составляются всякий раз при выдаче свидетельств о праве на наследство или удостоверении договоров дарения

¹ СП РСФСР. 1976. № 7. Ст. 56.

² В ред. от 22 декабря 1992 г.; 6 марта 1993 г.; 27 января 1995 г. (ВСНД РФ и ВС РФ. 1992. № 12. Ст. 593; Собрание актов РФ. 1993. № 50. Ст. 4861; СЗ РФ. 1995. № 5. Ст. 346).

и независимо от стоимости имущества. В течение пяти дней после выдачи свидетельства о праве на наследство или удостоверения договора дарения нотариус обязан направить справку о стоимости имущества в налоговый орган (п. 6 ст. 85 Налогового кодекса РФ). Такая справка направляется в соответствии с п. 3 ст. 5 Закона от 12 декабря 1991 г. (в ред. от 6 марта 1993 г.) в налоговый орган по месту нахождения нотариуса.

Стоимость имущества в справках указывается в соответствии с нотариальными документами: свидетельствами о праве на наследство и договорами дарения. Но направлять в налоговые органы копии этих нотариальных документов вместо справок нотариусы не вправе. В свидетельствах о праве на наследство стоимость имущества указывается обычно по представленным в наследственное дело документам — справкам проектно-инвентаризационных бюро (бюро технической инвентаризации), заключениям судебно-экспертных учреждений, справкам специалистов-оценщиков об оценке имущества на день открытия наследства. Представляются такие справки (заключения) об оценке имущества нотариусу и для удостоверения договора дарения. В то же время стороны в договоре дарения могут указать иную стоимость переходящего в дар имущества. Однако она не может быть определена сторонами ниже, чем в представленных нотариусу документах об оценке этого имущества.

По Закону от 12 декабря 1991 г. наследники имущества стоимостью от 850-кратного и граждане, получающие в дар имущество стоимостью от 80-кратного установленного законом размера минимальной месячной оплаты труда, если им по ст. 4 этого закона не предоставлены льготы, обязаны уплатить налог. Налог должен быть уплачен не позднее трехмесячного срока со дня вручения наследникам или одаряемым платежного извещения налогового органа. В случаях, когда физическому лицу от одного и того же физического лица неоднократно в течение года переходит в собственность имущество в порядке дарения, налог исчисляется с общей стоимости имущества на основании всех нотариально удостоверенных договоров (п. 4 ст. 5 в ред. от 22 декабря 1992 г.). Налог с наследства также начисляется с общей стоимости всех видов наследственного имущества, являющихся объектами налогообложения. Если наследники получают дополнительные свидетельства о праве на наследство даже через несколько лет, стоимость имущества по такому свидетельству прибавляется к стоимости имущества, полученного по ранее выданным свидетельствам, и налог начисляется с общей оценки всего наследственного имущества (его доли, когда наследников более одного).

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

Кроме рассмотренных на нотариусов также возложены и иные обязанности:

- нотариус обязан быть беспристрастным в своей деятельности. Он не вправе оказывать посреднические услуги при заключении договоров. Совершая любую сделку, он должен стремиться обеспечить равное (справедливое) соблюдение интересов всех ее участников;

- нотариус (лицо, замещающее временно отсутствующего нотариуса) обязан предоставлять сведения о совершенных нотариальных действиях в нотариальную палату своего округа в случае их истребования;

- нотариус обязан предоставлять сведения и документы лицам, уполномоченным осуществлять контроль за его деятельностью, в пределах их компетенции. Однако об этих обязанностях подробнее будет сказано в соответствующих темах.

Нотариусы исполняют свои профессиональные обязанности, строго соблюдая закрепленные в Основах общие правила нотариального производства¹. Рассматривая нотариальное производство как юридически регламентированную деятельность, В.В. Ярков выделяет в нем три стадии. «Первая стадия — возбуждение нотариального производства, на которой решается вопрос о возможности совершения нотариального действия. Вторая стадия — установление юридического состава, необходимого для совершения нотариального действия. Третья стадия — совершение нотариального действия нотариусом либо отказ в

¹ «Нотариальное производство, — пишет Е.Б. Тарбагаева, — понятие, относительно недавно ставшее предметом научного исследования». Она, например, считает, что «нотариальное производство — это установленный законом порядок осуществления публично-правовой функции нотариального обслуживания, соблюдение которого обязательно для осуществляющего эту функцию лица (нотариуса) под страхом привлечения к установленным законом мерам юридической ответственности». (Тарбагаева Е.Б. Нотариат в Российской Федерации. Изд-во СПбГУ. 2001. С. 34).

совершении нотариального действия в зависимости от установленного фактического состава»¹.

Определенные права при совершении нотариальных действий предоставлены и уполномоченным должностным лицам органов местного самоуправления и консульских учреждений. Так, согласно ч. 2 п. 5 Инструкции о порядке совершения нотариальных действий должностными лицами органов исполнительной власти в необходимых случаях по просьбе лиц, обратившихся за совершением нотариальных действий, должностные лица вправе составлять проекты документов и выписок из них, изготовлять копии документов, а также давать разъяснения по вопросам совершения нотариальных действий. Такие же права предоставлены и уполномоченным должностным лицам консульских учреждений. Кроме того, должностные лица консульских учреждений вправе через Министерство иностранных дел РФ истребовать от учреждений и организаций сведения и документы, необходимые для совершения нотариальных действий. В случае, если сделка, совершаемая российскими физическими или юридическими лицами с иностранными гражданами или организациями, требует обязательного нотариального удостоверения и по российскому законодательству, и по законам государства пребывания, и если она подлежит исполнению на территории государства пребывания должностного лица, то это лицо вправе рекомендовать сторонам удостоверить сделку у местного нотариуса.

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

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

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

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

¹ Яркое В.В. Общие правила нотариального производства // Нотариус. 2001. № 3. С.5.

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

На должностных лиц консульских учреждений, выполняющих нотариальные действия в соответствии с п. 12 Положения о консульском учреждении РФ, могут быть возложены нормативными актами Министерства иностранных дел и должностными инструкциями и другие обязанности, которые они должны соблюдать при совершении нотариальных действий.

§ 5. Ограничения права совершения нотариальных действий

По действующему законодательству право совершения нотариальных действий, предоставленное в Российской Федерации определенным лицам, ограничено только в тех случаях, когда эти действия касаются гражданских прав и законных интересов этих лиц — самих нотариусов, а также должностных лиц органов местного самоуправления, консульских учреждений, уполномоченных на совершение нотариальных действий, или их ближайших родственников. Так, в соответствии с ч. 1 ст. 47 Основ законодательства о нотариате «нотариус не вправе совершать нотариальные действия на свое имя и от своего имени, на имя и от имени своих супругов¹, их и своих родственников (родителей, детей, внуков)». Такого ограничения права совершения нотариальных действий в отношении уполномоченных должностных лиц в Основях законодательства о нотариате не установлено. Вместе с тем в п. 16 Инструкции о порядке совершения нотариальных действий должностными лицами органов исполнительной власти от 19 марта 1996 г. полностью воспроизводится вышеприведенный текст ч. 1 ст. 47 Основ, запрещающий уполномоченным должностным лицам совершение всяких нотариальных действий в отношении себя лично и своих родственников. Распространяется норма ч. 1 ст. 47 Основ, безусловно, и на должностных лиц консульских учреждений, уполномоченных совершать нотариальные действия.

¹ Так в Законе. Имеются в виду супруг и супруга.

Нотариальные действия, совершенные с нарушением приведенной нормы, являются недействительными. Нотариусы, уполномоченные должностные лица органов местного самоуправления, а также консульских учреждений и их указанные выше родственники для совершения нотариальных действий могут обратиться к любому ближайшему лицу, осуществляющему нотариальные функции, с учетом его предметной и территориальной компетенции¹.

¹ О том, каким образом определяется место совершения нотариального действия, когда оно в соответствии с законодательством Российской Федерации должно быть выполнено именно этим лицом, в отношении которого действует рассмотренное ограничение, см. § 1 гл. V.

Раздел II

ПРАВИЛА СОВЕРШЕНИЯ НОТАРИАЛЬНЫХ ДЕЙСТВИЙ. НОТАРИАЛЬНОЕ ДЕЛОПРОИЗВОДСТВО

Глава V

ОСНОВНЫЕ ПРАВИЛА СОВЕРШЕНИЯ НОТАРИАЛЬНЫХ ДЕЙСТВИЙ

§ 1. Место и сроки совершения нотариальных действий

Всякое физическое или юридическое лицо для совершения необходимого для него нотариального действия может обратиться к любому нотариусу любого нотариального округа России — это общее правило, закрепленное в ст. 40 Основ, в соответствии с которым выполняется большинство нотариальных действий. Исключения из этого правила установлены в отношении лишь трех нотариальных действий, которые совершаются только определенным нотариусом, и тех отдельных нотариальных действий, при совершении которых необходимо соблюдать территориальную компетенцию в силу прямого указания закона (более подробно об этом говорилось в параграфе «Предметная и территориальная компетенция нотариусов»).

В особом порядке определяется *место совершения нотариальных действий*, когда самому нотариусу или его супругу (супруге), либо кому-то из его родителей, детей, внуков, а также родителей детей, внуков его супруга (супруги) необходимо оформить наследственные права, а наследодатель проживал по день смерти именно на той территории, которую обслуживает по вопросам оформления наследственных прав, этот нотариус. Ввиду того, что в данном случае нотариус по ч. 1 ст. 47 Основ не вправе совершать нотариальные действия по оформлению наследственных прав, он должен обратиться в орган юстиции субъекта Российской Федерации, на территории которого открылось наследство, с соответствующим запросом. Орган юстиции определит место совершения нотариальных действий, связанных с оформлением наследственных прав, в порядке, установленном Министерством юстиции РФ (ч. 2 ст. 47 Основ). Если выдача свидетельства о праве на наследство и свидетельства о праве собственности на долю общего имущества в случае смерти одного из супругов, а при необходимости и принятие мер охраны наследственного имущества будут возложены на одного из

нотариусов, занимающегося частной практикой, то вопрос о месте совершения этих нотариальных действий должен быть согласован органом юстиции и с нотариальной палатой.

Нотариальные действия совершаются нотариусами, как правило, в помещении нотариальной конторы. Государственные нотариальные конторы расположены в помещениях, отведенных для них органами власти субъектов Российской Федерации. Нотариусы, занимающиеся частной практикой, вправе иметь свою контору, открыв ее в помещении как арендованном, так и приобретенном в собственность/Еще в постановлении Верховного Совета РФ от 11 февраля 1993 г. «О порядке введения в действие Основ законодательства Российской Федерации о нотариате» органам исполнительной власти субъектов Федерации было рекомендовано предоставлять нотариусам, занимающимся частной практикой, право пользования на льготных условиях помещениями, в которых размещались государственные нотариальные конторы. Очень многие бывшие государственные нотариусы, пожелавшие заняться частной практикой, до сих пор пользуются помещениями, где ранее располагались государственные нотариальные конторы.

В Основах законодательства о нотариате предусмотрено, что нотариус должен иметь место для совершения нотариальных действий в пределах нотариального округа, в который он назначен на должность (ч. 1 ст. 13). Поэтому нотариусы, занимающиеся частной практикой, должны открывать конторы только на территории своего нотариального округа. По месту расположения нотариальной конторы определяется и территория деятельности нотариуса, в пределах которой он обязан совершать нотариальные действия и вне помещения своей конторы, например, в случаях, когда лицо, от имени которого должно быть совершено нотариальное действие, из-за болезни или по другим уважительным причинам не может явиться в контору нотариуса. Эта территория деятельности закрепляется за каждым нотариусом нотариального округа. В соответствии с ч. 3 ст. 13 Основ территория деятельности нотариуса может быть изменена совместным решением органа юстиции и нотариальной палаты. Информация о местонахождении всех государственных нотариальных контор, контор нотариусов, занимающихся частной практикой, территориях, которые за ними закреплены в пределах нотариального округа, должна быть известна не только нотариальной палате или органу юстиции, но также и всем нотариусам округа, другим работникам нотариальных контор, а через них доступна населению. Вместе с тем совершение нотариусом нотариального действия за пределами своего нотариального округа не влечет за собой признания недействительности этого действия. Нотариус в соответствии с

ч. 6 ст. 14 Основ законодательства о нотариате вправе выехать в другой нотариальный округ для удостоверения завещания в случае тяжелой болезни завещателя при отсутствии в нотариальном округе в это время нотариуса.

В нотариальной практике вне помещения нотариальной конторы чаще всего удостоверяются доверенности и завещания либо свидетельствуется подлинность подписи на документе, реже удостоверяются факты нахождения гражданина в живых или в определенном месте. По давно сложившейся в нотариате традиции (а ранее в определенные периоды и на основании действовавших инструкций) нотариусы в случаях, когда они совершают нотариальное действие вне помещения нотариальной конторы, в тексте удостоверительной надписи на документе указывают (хотя сейчас это нигде не предусмотрено) и адрес, где было совершено нотариальное действие. Например: «Завещание удостоверено по месту жительства: Санкт-Петербург, Бухарестская ул. дом 94, корп. 4, кв. 39». Обычно эта запись делается в конце удостоверительной надписи нотариуса перед словами «зарегистрировано в реестре за номером». Указывается адрес места совершения нотариального действия и в реестре регистрации нотариальных действий¹. Отсутствие таких сведений в документе, который был удостоверен нотариусом вне помещения нотариальной конторы, в дальнейшем, при определенных обстоятельствах, может стать поводом для его оспаривания. Например, какие доказательства смогут представить суду наследники по завещанию при оспаривании завещания, удостоверенного нотариусом пять лет назад по месту жительства завещателя, который сам вызывал к себе нотариуса и свидетель при удостоверении завещания не присутствовал, если наследники по закону будут доказывать, что завещатель последние шесть лет своей жизни из дома не выходил?

Сроки совершения нотариальных действий. Значительным преимуществом нотариата как правовой организации, на которую государство возложило функцию обеспечения защиты прав и законных интересов граждан и юридических лиц путем совершения нотариальных действий, является оперативность совершения этих действий. В нотариальной практике непосредственно при обращении к нотариусу, как правило, выполняются те действия, в отношении которых не установлены в действующем законодательстве специальные сроки. Так, сразу же при

¹ Таковую практику поддерживает в настоящее время Министерство юстиции РФ (см.: ч. 2 п. 1 Методических рекомендаций по совершению отдельных видов нотариальных действий нотариусами Российской Федерации, утв. Министерством юстиции РФ 15 марта 2000 г.).

обращении к ним нотариусы изготавливают проекты всех доверенностей, несложных по содержанию завещаний, договоров и удостоверяют их. Обычно сразу же нотариусы выдают исполнительные надписи и различные свидетельства: о праве собственности на долю в общем имуществе супругов по их совместному заявлению, о нахождении гражданина в живых или в определенном месте, тождественности гражданина с лицом, изображенным на фотографии, а также принимают на хранение документы и в депозит денежные суммы (ценные бумаги), налагают и снимают запрещения отчуждения имущества, свидетельствуют верность копий документов, выписок из них, подлинность подписи на различных заявлениях. Практически, при хорошей организации труда, каждое из этих действий можно совершить за считанные минуты. Однако если обратившиеся просят составить сложное завещание или договор, то нотариусу необходимо дополнительное время для обдумывания и написания проекта. Удостоверение такого завещания или договора целесообразно перенести на другое время, предоставив возможность обратившемуся (обратившимся), ознакомиться с проектом сделки вне конторы нотариуса.

Для совершения же таких нотариальных действий, как передача заявлений физических и юридических лиц другим физическим и юридическим лицам, совершение протеста векселей, предъявление чеков к платежу и удостоверение неоплаты чеков, совершение морских протестов, обеспечение доказательств, принятие мер к охране наследственного имущества необходимо дополнительное время для выполнения нотариусом тех обязательных процедур, которые сопровождают совершение данных нотариальных действий. Но вместе с тем в законе установлены определенные сроки, в течение которых или по истечении которых отдельные нотариальные действия могут быть совершены нотариусами. Например,

- подпись наследника по закону или по завещанию на его заявлении об отказе от наследства может быть удостоверена лишь в течение шести месяцев со дня открытия наследства (ст. 1157 ГК);

- свидетельство о праве на наследство может быть выдано наследнику по истечении шести месяцев со дня открытия наследства (ст. 1163 ГК);

- договор купли-продажи или мены доли квартиры (дома) постороннему лицу может быть удостоверен не ранее чем через месяц после извещения остальных участников долевой собственности, если они ранее не откажутся от преимущественного права покупки или мены, (ст. 250 ГК РФ) и т.д.

В действующем законодательстве не установлены сроки, в течение которых нотариус обязан принять меры к охране наследственного имущества, когда это необходимо в интересах наследников, отказополучателей, кредиторов или государства. Но, несомненно, любое промедление со стороны нотариуса в совершении этого нотариального действия может обернуться тем, что имущество просто окажется утраченным. Всегда и всем, кто имел отношение к нотариальной деятельности, было понятно, что меры охраны нотариусам надо принимать сразу же, или почти сразу же, как только ставится об этом вопрос. Однако раньше предусматривать законодательно какие-либо сроки для совершения этого нотариального действия не могли, так как в государственную нотариальную контору из-за постоянных очередей попасть было очень сложно. Найти же время для принятия мер охраны, не ущемляя при этом интересы граждан, даже для самых добросовестных нотариусов всегда было проблемой. Теперь, когда нотариусы работают совсем в других условиях, Министерство юстиции РФ сделало первый шаг к государственному урегулированию сроков начала выполнения такой нотариальной процедуры, как принятие мер охраны, указав в п. 25 Методических рекомендаций по совершению отдельных видов нотариальных действий нотариусами Российской Федерации: «Нотариус... приступает к принятию мер по охране наследственного имущества в сроки, обеспечивающие его сохранность, как правило, не позднее трех рабочих дней с даты поступления сообщения о наследственном имуществе или поручения о принятии мер к его охране».

Установлены определенные сроки для совершения и других нотариальных действий. Об этих сроках речь пойдет и в дальнейшем.

§ 2. Установление личности обратившегося за совершением нотариального действия

. Совершение всякого нотариального действия начинается с процедуры установления нотариусом личности обратившегося к нему гражданина. Установление личности является обязательным правилом, которое должно соблюдаться при совершении всех нотариальных действий, независимо от того, будет ли это нотариальное действие касаться лично явившегося к нотариусу гражданина или кого-то представляемого им по доверенности, либо юридического лица. Поэтому нотариус, в первую очередь, должен предложить обратившемуся гражданину предъявить документ, удостоверяющий его личность. Название и данные документа указываются обязательно в реестре регистрации нотариальных действий. Кроме того, Министерство юсти-

ции РФ рекомендует указывать «удостоверяющий личность документ и его реквизиты» в удостоверяемых или выдаваемых физическим лицам нотариальных документах: договорах, доверенностях, завещаниях, свидетельствах¹.

При совершении нотариальных действий, как правило, личность граждан Российской Федерации устанавливается по общегражданскому внутреннему паспорту. По фотографии, вклеенной в паспорт, нотариус и определяет, тот ли гражданин, которому этот паспорт выдан, обращается к нему для совершения нотариального действия. Устанавливаются личности обратившихся и по другим документам:

1) личность военнослужащего устанавливается на основании удостоверения личности или военного билета, выданного командованием воинской части или военного учреждения;

2) личность лица без гражданства, проживающего на территории Российской Федерации, устанавливается по виду на жительство в Российской Федерации;

3) личность иностранного гражданина устанавливается по национальному паспорту с визой, подтверждающей законность пребывания его на территории Российской Федерации, или документу, разрешающему въезд на территорию Российской Федерации, выданному компетентным учреждением;

4) личность гражданина Российской Федерации, постоянно проживающего за границей и прибывшего на временное жительство в Российскую Федерацию, устанавливается по общегражданскому заграничному паспорту.

Кроме того, в исключительных случаях в качестве документов, удостоверяющих личность, нотариусам могут быть предъявлены:

временные удостоверения личности гражданина Российской Федерации, выдаваемые взамен непригодных к использованию, утерянных или похищенных общегражданских внутренних паспортов сроком на шесть месяцев в тех регионах России, в которых из-за большого количества заменяемых в ходе проходящей в стране паспортной реформы не могут своевременно обеспечить всех обращающихся новыми паспортами;

справки об освобождении из мест лишения свободы.

В отдельных случаях при совершении некоторых нотариальных действий нотариусы устанавливают личность обратившегося при отсутствии паспорта и на основании других документов. Так, по сложив-

Методические рекомендации по совершению отдельных видов нотариальных действий нотариусами Российской Федерации, п. 2.

шейся в соответствии с ранее действовавшими инструкциями нотариальной практике верность копий документов и выписок из них может быть засвидетельствована по предъявлении удостоверения, выданного гражданину по месту его работы или службы, удостоверения инвалида или участника войны, удостоверения о праве на льготы и т.п. По этим же документам может быть установлена личность обратившегося и для засвидетельствования подлинности подписи на некоторых заявлениях. Вместе с тем нельзя не отметить, что по Основам законодательства о нотариате нотариусу предоставлено право самому решать, по каким документам устанавливать личность обращающегося к нему гражданина. Если нотариус считает, что предъявленного документа, удостоверяющего личность, достаточно для установления личности обратившегося гражданина при совершении необходимого ему нотариального действия, то в соответствии со ст. 42 Основ он вправе установить личность по данному документу. Но он вправе и потребовать только паспорт.

Если на этом и остановиться при изучении правила об установлении нотариусом личности обратившегося за совершением нотариального действия гражданина, тогда правило покажется слишком простым. Но таковым оно является только при следующих обстоятельствах: 1) когда нотариусу предъявляется документ, удостоверяющий личность (далее — паспорт), выданный именно обратившемуся гражданину, а не кому-то другому; 2) когда предъявляется подлинный, а не подделанный паспорт. Почти всегда обращающиеся к нотариусам граждане, за крайне редкими исключениями, предъявляют при совершении нотариальных действий свои, а не чужие, подлинные, а не подделанные паспорта. Но в судебной практике России второй половины 90-х гг. XX в. появилась такая категория гражданских дел, при рассмотрении которых выяснилось, что к нотариусам для удостоверения сделок (договоров, доверенностей, завещаний), оказывается, обращались и совсем не те граждане, от имени кого они совершали сделки в соответствии с предъявленными ими паспортами и другими документами. Такие сделки при установлении данного обстоятельства признавались судами недействительными. Найти мошенников, которые, воспользовавшись потерянными, украденными или подделанными паспортами, оформляли по ним различные сделки, чаще всего не представлялось возможным.

Для тех нотариусов, которым хотя бы один раз пришлось в своей практике столкнуться с подобным фактом, правило об установлении личности простым для выполнения уже не является: по фотографии, особенно если она изготовлена много лет назад, оставаться уверенным в том, что именно обращающийся гражданин на ней изображен, непро-

сто. Нотариус же, по действующему законодательству, должен установить личность так, чтобы это было неоспоримо. Ведь устанавливая личность, нотариус не вправе ошибиться. Именно поэтому в ч. 2 ст. 42 Основ законодательства о нотариате предусмотрено, что установление личности должно производиться на основании документов, исключающих любые сомнения относительно личности гражданина, обратившегося за совершением нотариального действия. Ошибка нотариуса при установлении личности обратившегося к нему гражданина может повлечь самые разные негативные последствия, в том числе и для самого нотариуса.

Чтобы понять степень ответственности за ошибку, допущенную при установлении личности, и сложности соблюдения этого правила в нотариальной деятельности, рассмотрим следующий пример из судебной практики. Для удостоверения договора купли-продажи квартиры к нотариусу Санкт-Петербурга, занимающемуся частной практикой, обратились продавец квартиры и покупатель, для которого квартира была подобрана через агентство недвижимости. Все необходимые для совершения нотариального действия документы у сторон имелись. Личности сторон нотариус устанавливал по их общегражданским внутренним паспортам. Продавец квартиры, предъявивший нотариусу договор приватизации, заключенный за несколько дней до продажи квартиры, очень пожилой человек, не вызвал никаких сомнений ни у работников агентства недвижимости, ни у покупателя, ни у нотариуса, ни у помощника нотариуса, которым продавец неоднократно предъявлял паспорт. До нотариального удостоверения договора покупатель внес обусловленную между сторонами сумму в счет покупной цены в кассу агентства недвижимости. Часть денег была получена продавцом из кассы агентства сразу же после нотариального удостоверения договора купли-продажи, а оставшаяся сумма — после получения свидетельства о государственной регистрации квартиры на имя покупателя. Через несколько месяцев после нотариального удостоверения сделки к покупателю был предъявлен иск администрации района о признании договора приватизации (договора о передаче квартиры в собственность граждан) и договора купли-продажи квартиры недействительными в связи с тем, что сделки оформлялись от имени человека, которого уже к моменту их совершения не было в живых. Обстоятельства, на которых истец основывал свои требования, подтвердились в суде, и указанные договоры были признаны недействительными. Однако установить лицо, приватизировавшее и продавшее квартиру после смерти единственного ее нанимателя, органам следствия не удалось, и отвечал за причиненный покупателю ущерб нотариус. В порядке возмещения ущерба нотариусу пришлось выплатить покупателю полную действительную стоимость квартиры, т.е. ту сумму, за которую он купил квартиру.

На данном примере видно, какая исключительная ответственность возложена на нотариуса, когда он удостоверяет любую сделку. Ведь помимо нотариуса не смогли определить, что перед ними совсем не тот человек, который изображен на фотографии в паспорте (или не замети-

ли, что фотография в паспорте переклеена), как минимум, еще восемь человек, каждый из которых должен был в силу своих обязанностей потребовать предъявить паспорт, это — паспортистка, выдававшая справки для приватизации, сотрудник агентства приватизации, покупатель квартиры (он утверждал, что неоднократно смотрел паспорт продавца), агент и два кассира агентства по недвижимости, помощник нотариуса и сотрудник городского бюро регистрации прав на недвижимость Санкт-Петербурга. Но отвечать за последствия в соответствии с действующим законодательством пришлось нотариусу, так как и он допустил по неосторожности в своей деятельности ошибку: обратившийся к нему гражданин не был именно тем, от имени кого он продавал квартиру, и чей паспорт предъявил, нотариус же этого не заметил. Однако из всех перечисленных лиц только в отношении нотариуса законодательно предусмотрена имущественная ответственность по возмещению ущерба за такие ошибки в профессиональной деятельности.

Выполнение правила об установлении личности обратившегося за совершением нотариального действия лица иногда осложняется и факторами, не зависящими от самих нотариусов — их знаний, опыта, осмотрительности. Так, 1) нотариусам очень часто приходится устанавливать личности по фотографиям, вклеенным в паспорта много лет назад, когда их владельцы выглядели совсем по-иному; 2) в Российской Федерации зафиксировано огромное количество утерянных паспортов¹; 3) в современных условиях, когда доступно самое разное техническое оборудование, высококачественно изготовить поддельный паспорт для преступников совсем не трудно, а определить высококачественную подделку без экспертизы и получения соответствующей информации невозможно. При таких обстоятельствах нотариусам приходится выполнять свои профессиональные обязанности в условиях риска.

§ 3. Требования к документам, представляемым нотариусу и исходящим от нотариуса

Нотариусам в своей повседневной деятельности приходится постоянно иметь дело с документами, притом не только современными, но и выданными давно. Документы, на основании которых или в соответствии с которыми совершаются нотариальные действия, должны отвечать определенным требованиям. В настоящем параграфе речь пойдет о предъявляемых к документам требованиях в основном технического характера. В соответствии с ч. 1 ст. 45 Основ законодательства о нота-

¹ В 1997—2000 гг. только жителями г. Ижевска в Удмуртской Республике было утеряно более 12 тыс. паспортов (Нотариальный вестник. 2000. № 11/12. С. 75).

риате нотариусы не принимают для совершения нотариальных действий документы, имеющие подчистки либо приписки, зачеркнутые слова и иные неоговоренные исправления, а также исполненные карандашом. С таких документов нотариусы не вправе свидетельствовать копии, выписки, переводы. Не могут быть приняты такие документы и в качестве правоустанавливающих. Если в предъявляемом для совершения нотариального действия документе имеется какой-либо из перечисленных дефектов, нотариус обязан разъяснить обратившемуся, какие меры ему необходимо предпринять, чтобы нотариальное действие все-таки было в дальнейшем совершено. Например, когда в техническом паспорте на автомобиль имеется неоговоренное исправление, доверенность на его продажу, пользование или распоряжение не может быть нотариально удостоверена до тех пор, пока в технический паспорт не внесут соответствующую оговорку, скрепленную подписью лица и печатью организации, выдавшей технический паспорт. Если в свидетельстве о рождении наследника имеется подчистка, а этот документ он предъявляет для оформления права наследования, нотариус должен предложить ему запросить из органа загса, выдавшего этот документ, повторное свидетельство о рождении. Когда же при оформлении договора об отчуждении недвижимости нотариусу предъявляется правоустанавливающий документ на отчуждаемый объект недвижимости, в котором имеются любые неоговоренные исправления, нотариус такой документ принять не может. Он должен предложить собственнику объекта недвижимости получить дубликат правоустанавливающего документа, и т.д. В случае, если обратившийся настаивает на совершении необходимого ему нотариального действия по имеющемуся у него документу, нотариус должен вынести постановление об отказе в совершении нотариального действия, ссылаясь при этом на ч. 1 ст. 45 Основ.

«Комментируемые нормы содержат гарантии, обеспечивающие установление нотариусом действительно существующих фактов и правовых отношений, а значит и совершение нотариальных действий в полном соответствии с законодательством. Запрещение принимать документы, где есть подчистки, приписки, зачеркнутые части текста и иные неоговоренные исправления, обусловлено тем, что подобные дефектные документы вызывают обоснованные сомнения в их подлинности и достоверности. Нельзя также упускать из виду опасность различных злоупотреблений, вплоть до умышленных подлогов и искажений, наказываемых в уголовном порядке»¹. Это высказывание В.К. Пучинского о на-

¹ Государственный нотариат: Комментарий к законодательству / Под ред. Н.А. Осетрова. М., 1980. С. 49. (Автор комментария к ст. 27 — В. К. Пучинский).

значении норм ч. 1. ст. 27 Закона РСФСР о государственном нотариате в полной мере относится сейчас и к рассматриваемым нормам ч. 1 ст. 45 Основ. Ведь нормы ч. 1 ст. 45 Основ ранее содержались в ч. 1 ст. 27 Закона РСФСР точно в такой же редакции.

Нотариусы должны хорошо знать, какими правилами обязаны руководствоваться при оформлении тех или иных документов организации и учреждения, которые их выдают. Так, из огромного количества существующих документов нотариусам чаще всего приходится иметь дело со свидетельствами о государственной регистрации актов гражданского состояния, притом выданными в самое разное время. Поэтому нотариусы во избежание засвидетельствования копий с подделанных документов должны знать правила их выдачи, не только действующие в настоящее время, но и действовавшие ранее в России, а также формы бланков и в какие годы они менялись. До Великой Отечественной войны и в послевоенные годы, например, ведение записей актов гражданского состояния в России регулировалось инструкцией НКВД СССР 1937 г. (была издана отдельной брошюрой). Сейчас формы свидетельств о государственной регистрации актов гражданского состояния, порядок их заполнения устанавливаются Правительством РФ¹. Бланки таких свидетельств — о рождении, заключении брака, расторжении брака, об усыновлении (удочерении), установлении отцовства, о перемене имени или смерти в соответствии с ФЗ от 15 ноября 1997 г. «Об актах гражданского состояния» выполняются типографским способом на гербовой бумаге, являются документами строгой отчетности. Каждый такой бланк имеет серию и номер. Свидетельство о государственной регистрации акта гражданского состояния подписывается руководителем органа записи актов гражданского состояния и скрепляется печатью этого органа. Бланки свидетельств изготавливаются только организацией, уполномоченной Правительством РФ (п. 4 ст. 6 и ст. 8)².

Законодательно закреплены и требования, которые должны соблюдать сами нотариусы при оформлении нотариальных документов. В соответствии с ч. 2 ст. 45 Основ³ текст нотариально удостоверяемой сдел-

См.: Правила заполнения бланков записей актов гражданского состояния и бланков свидетельств о государственной регистрации актов гражданского состояния. Утв. постановлением Правительства РФ от 17 апреля 1999 г. (СЗ РФ. 1999. № 17. Ст. 2149).

² СЗ РФ. 1997. № 47. Ст. 5340.

В ч. 2 и 3 ст. 45 Основ, озаглавленной «Требования к документам, предоставляемым для совершения нотариальных действий», содержатся и требования к документам, исходящим от нотариусов. Поэтому точнее было бы ст. 45 озаглавить так: «Требования к документам, предоставляемым для совершения нотариальных действий и выдаваемым нотариусами».

ки должен быть написан, во-первых, ясно и, во-вторых, четко. Первое требование — единственное из всех, содержащихся в ст. 45, относится не к техническим, а смысловым. Оно означает, что содержание всякой сделки должно быть изложено вполне определенно. Нельзя, например, в договоре мены жилых помещений указывать: «Васильев Николай Сергеевич меняет принадлежащую ему на праве собственности квартиру № 45 в доме 27 по улице Здоровцева в Санкт-Петербурге на долю жилого дома № 7, находящегося в Санкт-Петербурге, г. Зеленогорск, ул. Ленина и принадлежащую Горелову Дмитрию Алексеевичу...» В договоре надо обязательно точно предусмотреть, на какую конкретно — одну вторую, одну четвертую и т.д. — долю дома меняется квартира. Ведь если Горелову Д. А. принадлежит одна вторая доля, и именно ее он меняет, то в дальнейшем он может оспаривать договор с такой формулировкой в суде и при этом утверждать, что он менял не всю принадлежащую ему долю, а только часть ее. Разобраться же суду в этом споре будет не просто. Содержание всякого договора, удостоверяемого нотариусом, должно быть изложено так, чтобы не оставалось никаких сомнений относительно его предмета, обязательств, цены (если он возмездный) и всех других условий. Особенно важно соблюдать законодательное требование о том, что текст сделки должен быть написан ясно, когда нотариусы удостоверяют доверенности. Если обратившийся просит нотариуса удостоверить, например, доверенность на приватизацию муниципального жилого помещения, нельзя текст доверенности изложить так, чтобы по ней можно было еще и произвести отчуждение этого жилого помещения.

Нотариальные документы могут быть изготовлены с использованием ксерокса, компьютера, пишущей машинки и даже написаны от руки. Текст документа должен быть четкий — разборчивый, легко читаемый. Если документ напечатан на пишущей машинке, то на всех его экземплярах должен быть четкий шрифт, если написан от руки, то непременно четким почерком.

В соответствии с ч. 2 ст. 45 Основ относящиеся к содержанию документа числа и сроки должны быть обозначены в документе хотя бы один раз словами, например: «... земельный участок размером 1200 (одна тысяча двести) кв. м...» Фамилии, имена и отчества граждан, адрес их места жительства должны быть в нотариальных документах написаны полностью (при повторении имя и отчество указываются инициалами), наименования юридических лиц — без сокращений, с указанием адресов их органов. Министерство юстиции, кроме того, рекомендует в удостоверяемых или выдаваемых нотариусом документах в отношении физических лиц указывать и дату их рождения, а при со-

вершении нотариальных действий от имени иностранных граждан также их гражданство; в отношении юридических лиц — индивидуальный номер налогоплательщика, дату и место государственной регистрации, номер регистрационного свидетельства, помимо юридического и адрес фактического места нахождения¹.

В случаях, когда нотариальные документы изложены на нескольких отдельных листах, они должны быть прошиты, листы пронумерованы. Количество листов в документе указывается под местом скрепления, запись об этом заверяется подписью нотариуса и его печатью. Точно такие же требования сами нотариусы предъявляют к оформлению документов, представляемых им для совершения тех или иных нотариальных действий — свидетельствования копий с них, в качестве правоустанавливающих при удостоверении сделок и т.д. Документы, не соответствующие указанным требованиям, для совершения нотариальных действий не принимаются.

В нотариате все документы традиционно изготавливаются без каких-либо исправлений. И нотариусы должны стремиться поддерживать сложившуюся традицию. Поэтому в случае, когда допущенная ошибка замечена до того, как документ выдан, или сразу же при выдаче, то его все-таки лучше изготовить заново. В других случаях исправлять ошибки, вписывать пропущенные слова надо по следующим правилам:

1) в документах, в которых не подписываются обратившиеся за совершением нотариального действия лица (различные свидетельства, копии с документов, переводы, исполнительные надписи и т.д.), исправления, сделанные в тексте, вписанные слова оговариваются нотариусом, подтверждаются его подписью и скрепляются печатью. При этом исправления должны вноситься так, чтобы первоначальный текст можно было прочесть и после его исправления;

2) в документах, подписываемых обратившимися (договорах, доверенностях, завещаниях, заявлениях, банковских карточках, актах о морском протесте, протоколах допроса свидетелей, осмотра письменных и вещественных доказательств и т.д.), исправления, вписанные слова должны быть оговорены и подтверждены подписями обратившихся за совершением нотариального действия лицами, а также оговорены нотариусом, подтверждены его подписью и печатью. Первоначальный текст после его исправления должен оставаться читаемым.

См.: Методические рекомендации по совершению отдельных видов нотариальных действий нотариусами Российской Федерации, п. 2.

§ 4. Порядок подписания документов

До нотариального оформления всякая сделка должна быть облечена в письменную форму путем составления соответствующего документа — договора, доверенности, завещания. Письменная форма согласно ст. 160 ГК РФ предполагает необходимость подписания документа, выражающего содержание сделки, лицом или лицами, совершающими сделку, либо должным образом уполномоченными ими лицами. Нотариальное же удостоверение сделки, как предусмотрено в п. 1 ст. 163 ГК РФ, «осуществляется путем совершения на документе, соответствующем требованиям статьи 160..., удостоверительной надписи нотариусом...» Однако нотариальное удостоверение, как справедливо отмечает В. В. Ярков, «включает в себя достаточно большой круг юридических действий, осуществляемых в рамках нотариального производства по поводу совершения конкретного нотариального действия»¹. В предыдущих параграфах уже рассмотрен порядок совершения нотариусами таких юридически значимых действий, как установление личности обратившегося, разъяснение последствий совершения нотариального акта и т.д. В круг этих юридических действий входит и подписание удостоверяемых сделок, заявлений и иных документов.

Документы могут быть составлены как самими обращающимися для совершения нотариального действия лицами, так и нотариусом. Если документ изложен обращающимися неправильно или неграмотно, нотариус предлагает его переделать. Нотариус должен предложить составить новый документ и в том случае, когда он соответствует предъявляемым требованиям, но уже подписан лицом, обращающимся к нотариусу. Нотариусы не вправе принимать к нотариальному удостоверению или засвидетельствованию документы с подписями, так как в соответствии с ч. 1 ст. 44 Основ «документы, оформляемые в нотариальном порядке, подписываются в присутствии нотариуса». Кроме того, до подписания «содержание нотариально удостоверяемой сделки, а также заявления и иных документов должно быть зачитано вслух участникам».

Процитированные нормы ст. 44, озаглавленной «Порядок подписи нотариально удостоверяемой сделки, заявления и иных документов», настолько четко и просто сформулированы, что можно было бы оставить их без каких-либо комментариев — и так все ясно. Однако в отдельных работах, посвященных современному нотариату, можно про-

читать, например, следующее: «Нотариус может не требовать личной явки должностных лиц предприятий, учреждений и организаций, если в делах нотариальной конторы имеются сведения о проверке полномочий, образец подписи этих должностных лиц, полученный при личном обращении, и подлинность подписи их не вызывает сомнений»¹, или «Если сделка, заявление или иной документ подписаны в отсутствие нотариуса, подписавшийся должен лично подтвердить, что документ подписан им»², или «Если заявление, сделка, иной документ предъявлены нотариусу уже подписанными, то граждане, их подписавшие, должны лично подтвердить нотариусу, что документ подписан ими»³ и др. Вместе с тем для таких утверждений в действующем нотариальном законодательстве никаких оснований нет. Раньше, до введения в действие Основ законодательства о нотариате, по ст. 25 Закона РСФСР о государственном нотариате, п. 13, 15 и 130 инструкции о порядке совершения нотариальных действий от 6 января 1987 г., нотариусы, действительно, вправе были нотариально удостоверять сделки, оформлять заявления и иные документы, подписанные в отсутствие нотариуса, когда подписавшийся лично подтверждал, что документ подписан им. Но с принятием Основ порядок подписания нотариальных документов в России изменился и стал соответствовать требованиям латинского нотариата, согласно которым все нотариально оформляемые документы подписываются только в присутствии нотариуса. И хотя инструкция от 6 января 1987 г. продолжала действовать до 1999 г., п. 13, 15 и 130 из-за противоречия вновь принятому законодательству — ст. 44 Основ — не могли применяться в нотариальной деятельности с момента введения в действие Основ.

В связи с тем, что к процедуре подписания нотариально оформляемых документов предъявляются по ст. 44 Основ определенные требования, она должна быть выполненной в обязательном порядке при совершении тех нотариальных действий, которые предполагают наличие подписи в изготавливаемом документе. Процедура подписания предполагает такую последовательность действий нотариуса:

1) подготовленный к подписанию нотариальный документ зачитывается вслух в присутствии всех, от имени кого совершается нотариальное действие;

¹ Правовые основы нотариальной деятельности: Учеб. пособие / Под ред. В. Н. Аргунова.

² Комментарий к Основам законодательства Российской Федерации о нотариате. М., 1996. С. 64.

³ Полтавская И., Кузнецов В. Нотариат: Курс лекций. М., 1999. С. 51.

2) если при этом возникают какие-либо вопросы, нотариус должен их разрешить;

3) перед подписанием документа нотариус объясняет, в какой последовательности он должен быть подписан участниками и каким образом;

4) нотариальный документ предлагается подписать, при этом сам нотариус наблюдает за процессом подписания.

Совершение с соблюдением указанных требований таких нотариальных действий, как удостоверение договоров, доверенностей, завещаний, свидетельствование подписи на заявлении или на банковской карточке, совершение морского протеста, обеспечение доказательств путем составления протокола допроса свидетеля, а также протокола осмотра письменных и вещественных доказательств, делает неоспоримой подпись на изготовленном при этом нотариальном документе. Именно для того чтобы подпись стала неоспоримой, по традиции, которая сложилась еще в те времена, когда в российском нотариальном законодательстве было предусмотрено, как подписываются нотариальные документы¹, нотариус должен предложить сначала написать собственноручно полностью фамилию, имя и отчество, а только потом расписаться. И хотя в настоящее время нигде (ни в Основах законодательства о нотариате, ни в Гражданском кодексе РФ, в ст. 160 которого содержатся нормы, регламентирующие подписание сделок) не предусмотрено, что при подписании нотариальных документов надо предложить не только расписаться, но и собственноручно написать свою фамилию, имя, отчество, многие российские нотариусы поддерживают эту хорошую старую традицию. Тем самым они придают подлинность не только подписи, но и нотариальному документу в целом, а также оберегают себя на случай возникновения судебных тяжб. Ведь презумпция подлинности такого нотариального документа может быть опровергнута лишь по судебному решению, в основу которого будет положено либо заключение судебной экспертизы, либо какие-то иные установленные судом обстоятельства (как, например, в приведенном в § 2 настоящей главы примере). Нотариусы же, которые не считают целесообразным собственноручное написание обратившимся своей фамилии, имени, отчества при подписании нотариальных документов, не

¹ См., например: п. 12 первого советского Положения о государственном нотариате от 4 октября 1922 г., где было предусмотрено следующее: «При обозначении лиц в актах и засвидетельствованиях должны быть подробно указаны их имена, отчества и фамилии, а также место жительства и профессия или занимаемая должность, а в подписях только имена, отчества и фамилии».

обеспечивают своих клиентов тем доказательством, на которое они, а чаще все-таки их наследники, вправе были бы рассчитывать при оспаривании подлинности нотариального документа в судебном порядке.

Определенные правила в нотариальном законодательстве установлены для подписания документов в тех случаях, когда физическое лицо по каким-либо причинам не может лично расписаться. Часть 2 ст. 44 Основ предусматривает, каким образом должна проходить процедура оформления нотариального документа в таких случаях:

во-первых, гражданин, который вследствие физических недостатков, болезни или по иным причинам не может расписаться, должен обеспечить при нотариальном удостоверении сделки, свидетельствовании подписи на заявлении, иных документах присутствие лица, которому он поручает расписаться — рукоприкладчика;

во-вторых, нотариус при изготовлении нотариального документа выясняет причину, в силу которой документ не может быть подписан /собственноручно гражданином, обратившимся для совершения нотариального действия, и указывает ее в тексте этого документа;

в-третьих, нотариус устанавливает личность не только лица, от имени которого совершается нотариальное действие, но и рукоприкладчика;

в-четвертых, в присутствии гражданина, который не может расписаться, и рукоприкладчика нотариус зачитывает вслух текст нотариального документа. Если возникают какие-либо вопросы, нотариус должен их разрешить, и только после одобрения текста документа рукоприкладчику предлагается в нем расписаться.

Если глухой, немой или глухонемой гражданин, обратившийся для совершения нотариального действия, неграмотен, то при совершении нотариального действия должно присутствовать лицо, которое может объясниться с ним и с нотариусом и удостоверить своей подписью, что содержание сделки, заявления или иного документа соответствует воле участвующего в ней неграмотного глухого, немого или глухонемого. «Указанное лицо, как правило, представляет документ, подтверждающий, что оно имеет специальные познания по общению с данной категорией граждан» (п. 6 Методических рекомендаций по совершению отдельных видов нотариальных действий нотариусами РФ). Однако подпись этого лица на документе не заменяет собой подписи рукоприкладчика. При совершении нотариального действия от имени неграмотного глухого, немого или глухонемого гражданина нотариус устанавливает личности и этого гражданина, и того лица, через которое этот гражданин объясняется с нотариусом, и рукоприкладчика.

§ 5. Оплата нотариальных действий и других услуг, оказываемых нотариусом

За совершение нотариальных действий и других услуг, оказываемых физическим и юридическим лицам нотариусы взимают плату. Размер оплаты устанавливается законодательством Российской Федерации, а в отдельных случаях соглашением между нотариусом, занимающимся частной практикой, и обращающимися к нему лицами. Размер платы за нотариальные действия, когда для них законодательными актами предусмотрена обязательная нотариальная форма, является одинаковым для всех нотариусов — и работающих в государственных нотариальных конторах, и занимающихся частной практикой. В других случаях плата за нотариальные действия, совершаемые нотариусами, занимающимися частной практикой, может отличаться от платы за аналогичные действия, совершаемые нотариусами, работающими в государственных нотариальных конторах. Если последние вправе взимать оплату только по ставкам, установленным в законодательном порядке, то нотариусам, занимающимся частной практикой, по ч. 2 ст. 22 Основ предоставлено право определять оплату по соглашению с обратившимися к ним физическими и (или) юридическими лицами.

Оплата услуг нотариусов по-разному названа в действующем законодательстве. Нотариусы, работающие в государственных нотариальных конторах, взимают за оказываемые услуги плату в виде государственной пошлины. Под государственной пошлиной согласно ст. 1 Закона РФ «О государственной пошлине» понимается установленный им «обязательный и действующий на всей территории Российской Федерации платеж, взимаемый за совершение юридически значимых действий либо выдачу документов уполномоченными на то органами или должностными лицами»¹. Нотариусы, занимающиеся частной практикой, взимают за оказываемые услуги плату по тарифам. Должностные лица органов местного самоуправления, а также консульских учреждений РФ, уполномоченные совершать нотариальные действия, взимают при оказании нотариальных услуг государственную пошлину по ставкам, установленным для нотариусов, работающих в государственных нотариальных конторах.

Государственная пошлина может уплачиваться в банки (их филиалы) как путем внесения наличных денег, так и путем перечисления сумм со счета плательщика через банки (их филиалы). При уплате гос-

пошлины банки выдают квитанции установленной формы. При совершении нотариальных действий эти квитанции предъявляются нотариусам и остаются в делах государственной нотариальной конторы.

Плата по тарифу взимается нотариусами, занимающимися частной практикой, непосредственно при совершении ими нотариальных действий. По правилу, закрепленному в п. 4 разд. III Профессионального кодекса нотариусов Российской Федерации, «перед совершением каждого нотариального действия нотариус обязан информировать обратившихся лиц о размере тарифа за совершение нотариальных действий, устанавливаемого в соответствии с нормативными актами»¹. Денежные средства, полученные нотариусами в качестве платы по тарифам, после уплаты налогов, членских взносов и других обязательных платежей поступают в собственность нотариуса, занимающегося частной практикой.

В соответствии с ч. 3 ст. 22 Основ нотариальное действие признается совершенным после уплаты государственной пошлины или суммы согласно тарифу.

Нотариусы взимают государственную пошлину или плату по тарифам за следующие услуги:

- 1) совершение нотариальных действий;
- 2) составление проектов документов;
- 3) выдачу копий (дубликатов) документов;
- 4) выполнение технической работы.

Ставки, по которым взимается государственная пошлина или плата по тарифам за нотариальные услуги, в настоящее время установлены Законом РФ «О государственной пошлине» 1992 г. в новой редакции ФЗ «О внесении изменений и дополнений в Закон Российской Федерации «О государственной пошлине»» от 31 декабря 1995 г. с последующими изменениями и дополнениями, внесенными в него федеральными законами от 20 августа 1996 г., 19 июля 1997 г., 21 июля 1998 г., от 13 апреля 1999 г. и от 7 августа 2001 г.², в следующих размерах:

1. За удостоверение договоров, предметом которых является отчуждение недвижимого имущества (земельных участков, жилых домов, квартир, дач, сооружений и иного недвижимого имущества): детям, в том числе усыновленным, супругу, родителям, родным братьям и сестрам — 0,5 процента от суммы договора, но не менее 50 процентов от минимального размера оплаты труда; другим лицам — 1,5 процента

Нотариальный вестник. 2001. № 7, с. 61.

² ВСНД РФ и ВС РФ. 1992. № 11. Ст. 521; СЗ РФ. 1996. № 1. Ст. 19; № 35. Ст. 4128; 1997. № 29. Ст. 5306; 1998. № 30. Ст. 3613; 1999. № 16. Ст. 1934; 2001. № 33. Ст. 3415.

от суммы договора, но не менее однократного размера минимального размера оплаты труда.

2. За удостоверение договоров дарения транспортных средств: детям, в том числе усыновленным, супругу, родителям, родным братьям и сестрам — 0,5 процента от суммы договора, но не менее 50 процентов от минимального размера оплаты труда; другим лицам — 1,5 процента от суммы договора, но не менее однократного размера минимального размера оплаты труда.

3. За удостоверение прочих договоров, предмет которых подлежит оценке, — 1,5 процента от суммы договора, но не менее 50 процентов от минимального размера оплаты труда.

4. За удостоверение договоров поручительства — 0,5 процента от суммы, на которую принимается обязательство, но не менее 30 процентов от минимального размера оплаты труда (п. 1—4 в редакции, введенной в действие с 26 июля 1997 г. Федеральным законом от 19 июля 1997 г.).

5. За удостоверение договоров, предмет которых не подлежит оценке, — двукратный размер минимального размера оплаты труда.

6. За удостоверение завещаний — однократный размер минимального размера оплаты труда.

7. За удостоверение доверенностей на право пользования и (или) распоряжения имуществом (за исключением имущества, предусмотренного подпунктом 8 настоящего пункта): детям, в том числе усыновленным, супругу, родителям, родным братьям и сестрам — 50 процентов от минимального размера оплаты труда;

другим лицам — однократный размер минимального размера оплаты труда.

8. За удостоверение доверенностей на право пользования и (или) распоряжения автотранспортными средствами: детям, в том числе усыновленным, супругу, родителям, родным братьям и сестрам — однократный размер минимального размера оплаты труда; другим лицам — двукратный размер минимального размера оплаты труда (п. 7 и 8 в редакции, введенной в действие с 26 июля 1997 г. Федеральным законом от 19 июля 1997 г.).

9. За удостоверение прочих доверенностей — 20 процентов от минимального размера оплаты труда.

10. За совершение морского протеста — пятнадцатикратный размер минимального размера оплаты труда.

11. За свидетельствование верности перевода документа с одного языка на другой — 10 процентов от минимального размера оплаты труда за страницу перевода документа.

12. За совершение исполнительной надписи — 1 процент от взыскиваемой суммы.

13. За принятие на депозит денежных сумм и ценных бумаг — 0,5 процента от принятой денежной суммы и стоимости ценных бумаг (в редакции, введенной в действие с 26 июля 1997 г. Федеральным законом от 19 июля 1997 г.).

14. За совершение протеста векселя в неплатеже, неакцепте и недатировании акцепта и за удостоверение неоплаты чека — 1 процент от неоплаченной суммы.

15. За хранение документов — 10 процентов от минимального размера оплаты труда за каждый месяц хранения.

16. За свидетельствование верности копий документов, хранящихся в делах нотариальных контор, органов исполнительной власти и консульских учреждений, а также выписок из документов — 3 процента от минимального размера оплаты труда за страницу копии документа или выписки из него.

17. За свидетельствование верности копий других документов и за свидетельствование выписок из документов — 1 процент от минимального размера оплаты труда за страницу.

18. За свидетельствование подлинности подписи: на заявлениях и других документах (за исключением банковских карточек) — 5 процентов от минимального размера оплаты труда; на банковских карточках (с каждого лица, на каждом документе) — однократный размер минимального размера оплаты труда.

19. За выдачу свидетельств о праве на наследство: наследникам первой очереди — 1 процент от стоимости наследуемого имущества; другим наследникам — 2 процента от стоимости наследуемого имущества. В отношении имущества, находящегося за границей: при получении свидетельства о праве на наследство — однократный размер минимального размера оплаты труда. При окончательном определении стоимости наследственного имущества, подлежащей выплате на территории Российской Федерации, — в размерах, определенных в настоящем пункте соответственно для наследников первой очереди и других наследников.

20. За принятие мер к охране наследственного имущества — однократный размер минимального размера оплаты труда.

21. За выдачу свидетельства о праве собственности на долю в имуществе, находящемся в общей собственности супругов, нажитом во время брака, в том числе за выдачу свидетельства о праве собственности в случае смерти одного из супругов — 20 процентов от минимального размера оплаты труда.

22. За выдачу дубликатов документов, хранящихся в делах нотариальных контор, органов исполнительной власти и консульских учреждений, — 50 процентов от минимального размера оплаты труда.

23. За составление проектов сделок, предмет которых подлежит оценке, — 1 процент от суммы, на которую заключается сделка, но не менее 50 процентов от минимального размера оплаты труда.

24. За составление проектов: сделок, предмет которых не подлежит оценке, — однократный размер минимального размера оплаты труда; доверенностей, заявлений, завещаний и других документов — 20 процентов от минимального размера оплаты труда (в ред., введенной в действие с 26 июля 1997 г. Федеральным законом от 19 июля 1997 г.).

25. За совершение других нотариальных действий — 50 процентов от минимального размера оплаты труда.

26. За выполнение технической работы по изготовлению документов — 2 процента от минимального размера оплаты труда за страницу (в ред., введенной в действие с 26 июля 1997 г. Федеральным законом от 19 июля 1997 г.).

За нотариальные действия, совершаемые вне помещения нотариальной конторы, оплата взимается в полуторакратном размере.

Для исчисления размера оплаты, взимаемой за удостоверение сделок с транспортными средствами, а также за выдачу свидетельства о праве на наследство транспортных средств, стоимость транспортных средств определяется судебно-экспертными учреждениями органов юстиции или организациями, связанными с техническим обслуживанием и продажей транспортных средств. Стоимость жилого дома, квартиры, дачи, гаража и иных строений, помещений, сооружений определяется органами технической инвентаризации, а в местностях, где инвентаризация указанными органами не проведена, — органами местного самоуправления или страховыми организациями. В случаях заключения договора, предметом которого является отчуждение имущества, на сумму ниже той, которая указана в оценочном документе, оплата исчисляется исходя из суммы, указанной в оценочном документе. При удостоверении сделок, исчисляемых в иностранной валюте, а также в тех случаях, когда иностранная валюта является предметом наследования, размер оплаты подлежит пересчету на рубли по курсу, котируемому Центральным банком Российской Федерации и действовавшему на день оплаты.

От оплаты нотариальных услуг в органах, совершающих нотариальные действия, освобождаются:

1) органы государственной власти, органы местного самоуправления и иные органы, обращающиеся в случаях, предусмотренных зако-

ном, — за совершение нотариальных действий в защиту государственных и общественных интересов;

2) инвалиды I и II групп — на 50 процентов по всем видам нотариальных действий, за исключением удостоверения сделок, предметом которых является отчуждение недвижимого имущества и автотранспортных средств;

3) граждане — за свидетельствование верности копий документов, подлинности подписи на документах, за удостоверение доверенностей на получение пенсий и пособий, предоставление льгот, а также по делам опеки и усыновления (удочерения);

4) граждане — за удостоверение завещаний и договоров дарения имущества в пользу государства;

5) общественные организации инвалидов, их учреждения, учебно-производственные организации и объединения — по всем нотариальным действиям;

6) граждане — за выдачу свидетельств о праве на наследство жилого дома, квартиры, если эти лица проживали совместно с наследодателем на день смерти наследодателя и продолжают проживать в этом доме, в этой квартире после его смерти; имущества лиц, погибших в связи с выполнением ими государственных или общественных обязанностей либо с выполнением долга гражданина Российской Федерации по спасению человеческой жизни, охране государственной собственности и правопорядка, а также имущества лиц, подвергшихся политическим репрессиям, вкладов в банках, страховых сумм по договорам личного и имущественного страхования, сумм оплаты труда, авторских прав и сумм авторского вознаграждения, предусмотренных законодательством об интеллектуальной собственности.

Наследники, не достигшие совершеннолетия ко дню открытия наследства, а также лица, страдающие психическими расстройствами, над которыми в порядке, определенном законодательством, установлена опека, освобождаются от оплаты при получении свидетельства о праве на наследство во всех случаях, независимо от вида наследственного имущества;

7) наследники работников, которые были застрахованы за счет предприятий и организаций на случай смерти и погибли в результате несчастного случая по месту работы (службы), — за выдачу свидетельств, подтверждающих право наследования страховых сумм;

8) финансовые и налоговые органы — за выдачу им свидетельства о праве государства на наследство;

9) школы-интернаты — за совершение исполнительных надписей о взыскании с родителей задолженности по уплате сумм на содержание их детей в этих школах;

10) финансовые и налоговые органы — за совершение исполнительных надписей о взыскании с родителей задолженности по уплате сумм на содержание детей в специальных учебно-воспитательных учреждениях для детей и подростков с девиантным поведением Министерства образования Российской Федерации;

11) воинские части, учреждения, предприятия и организации Вооруженных Сил Российской Федерации, внутренних войск Министерства внутренних дел Российской Федерации — за совершение исполнительных надписей о взыскании задолженности в возмещение ущерба;

12) лица, получившие ранения при защите Союза ССР, Российской Федерации и исполнении служебных обязанностей в Вооруженных Силах Союза ССР и Вооруженных Силах Российской Федерации, — за свидательствование верности копий документов, необходимых для предоставления льгот;

13) органы управления и подразделения Государственной противопожарной службы Министерства внутренних дел Российской Федерации при осуществлении своих функций, установленных законодательством Российской Федерации, — по всем нотариальным действиям;

14) граждане, признанные в установленном порядке нуждающимися в улучшении жилищных условий, — за удостоверение сделок по приобретению жилья полностью или частично за счет средств субсидий на строительство или приобретение жилья (п. 13 и 14 в редакции, введенной в действие с 26 июля 1997 г. Федеральным законом от 19 июля 1997 г.).

Законодательные (представительные) органы субъектов РФ имеют право устанавливать дополнительные льготы по оплате нотариальных услуг для отдельных категорий плательщиков. Органы местного самоуправления, наделенные представительными полномочиями, имеют право устанавливать для отдельных плательщиков дополнительные льготы по уплате государственной пошлины, зачисляемой в местный бюджет, за выполнение нотариальных действий и выдачу документов, которые осуществляются государственными нотариальными конторами и уполномоченными на то должностными лицами органов местного самоуправления (п. 9 Закона о государственной пошлине в редакции, введенной в действие с 26 июля 1997 г. ФЗ от 19 июля 1997 г.).

§ 6. Отложение и приостановление совершения нотариального действия

Хотя в действующем нотариальном законодательстве в настоящее время нет специальной нормы о сроках совершения нотариальных действий, как в ранее действовавшем законе РСФСР о государственном нотариате (ст. 20 «Сроки совершения нотариальных действий»), тем не менее исходя из смысла ст. 41 Основ законодательства о нотариате предполагается, что нотариальное действие должно быть совершено непосредственно при обращении физического или юридического лица к нотариусу. Многие нотариальные действия и совершаются нотариусами сразу же при обращении, если при этом предъявляются все необходимые документы и работа над проектом нотариального документа не требует дополнительного времени. Но при определенных обстоятельствах нотариус может и даже должен отложить совершение нотариального действия. «Отложение означает перенесение совершения нотариального действия на более поздний срок»¹. Основания и сроки отложения совершения нотариального действия предусмотрены в ст. 41 Основ.

Совершение нотариального действия может быть отложено, во-первых, в случае Необходимости истребования дополнительных сведений от физических и юридических лиц и, во-вторых, при направлении документов на экспертизу. Не всегда при первом же посещении нотариуса у лица, обращающегося за совершением нотариального действия, имеются все необходимые для этого документы. Недостающие документы нотариусы предлагают востребовать самим лицам, обращающимся за совершением нотариального действия, например, выписки из Единого государственного реестра прав на недвижимость и сделок с ним, справки об оценке имущества, об уплате налогов за имущество, свидетельства органов загса и т.д. Но когда для совершения нотариального действия необходимы такие сведения, без которых нотариальное действие не может быть совершено, а эти сведения сообщаются только ограниченному кругу лиц, нотариусы истребуют их, например, сведения о том, кому завещаны вклады умершего вкладчика, кем было принято наследство наследодателя и т.п. В таких случаях нотариусы, как правило, не выносят постановление об отложении совершения нотариального действия, а устно разъясняют, почему совершение нотариального действия откладывается.

Более сложно отложить совершение нотариального действия в тех случаях, когда у нотариуса при установлении личности обратившихся или одного из обратившихся возникнут сомнения в подлинности предъявленного для установления личности документа; если вызовут сомнения представленные для совершения нотариального действия другие документы, а также когда при выяснении дееспособности возникнут сомнения относительно понимания обратившимся значения своих действий и возможности руководить своими действиями. Но и в таких случаях совершение нотариального действия откладывается для устранения возникших сомнений. Нотариус выясняет, не выносилось ли решение суда о признании лица недееспособным. Если такое решение не выносилось, нотариус сообщает о своем предположении в органы опеки и попечительства либо другим лицам, которые в соответствии с гражданским процессуальным законодательством наделены правом подавать в суд заявления о признании граждан недееспособными. Нотариус откладывает удостоверение сделки и в том случае, когда у него возникает предположение, что обращающийся гражданин злоупотребляет спиртными напитками или наркотическими средствами, чем ставит свою семью в тяжелое материальное положение. Откладывая совершение нотариального действия, нотариус выясняет, не выносилось ли решение суда о признании лица ограниченно дееспособным, а если не выносилось, нотариус может при необходимости обратиться к тем лицам, которым по действующему законодательству предоставлено право возбуждать судебное дело о признании лица ограниченно дееспособным.

Для проверки подлинности представленных документов, когда в отношении этих документов возникнут сомнения, нотариусу предоставлено право направить их на экспертизу. Для направления документов на экспертизу нотариус должен вынести соответствующее постановление, а совершение нотариального действия отложить. Текст его может быть следующий.

Образец

**Постановление об отложении совершения нотариального действия
и назначении экспертизы**

2 сентября 2001 г. мне, нотариусу нотариального округа «Санкт-Петербург» Алексею Андрею Васильевичу, для удостоверения доверенности в порядке передоверия предъявлена гражданином Власовым Михаилом Захаровичем, проживающим в Пушкине Санкт-Петербурга по Царскосельскому проспекту, дом 6, квартира 3, доверенность с правом передоверия на распоряжение автомобилем марки ТОЙОТА ЛЭНД КРУИЗЕР 1998 г. выпуска, государственный регистрационный знак 0 142 КО63, идентификационный номер (VIN) JAABLOIL2655137, свидетельство о регистрации транспортного

средства серии 78АН № 167279 4-го отдела ГУВД Санкт-Петербурга от 20 июня 1998 г., выданная ему от имени Вербицкого Андрея Владимировича и удостоверенная нотариусом Санкт-Петербурга Казановой Н. В. 29 июля 1999 г. по реестру № 5-262 на бланке 78 АЕ 342018.

В связи с тем, что имеются основания предполагать подложность данных о том, кому эта доверенность была выдана, а также учитывая, что у нотариуса Санкт-Петербурга Казановой Н. В. были похищены реестровые книги за 1999 год, я, руководствуясь ст. 41 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате, постановил:

- 1. Назначить техническую экспертизу документа и поручить ее проведение Северо-Западному региональному центру судебной экспертизы Министерства юстиции РФ.

2. Поставить перед экспертом следующие вопросы:

Подвергалось ли изменению первоначальное содержание доверенности, а если подвергалось, то каким способом (подчистка, травление)?

Каково содержание ставших невидимыми первоначальных записей?

3. Отложить удостоверение доверенности в порядке передоверия от имени Власова М. 3. до 1 октября 2001 года.

Печать

Нотариус

Подпись

Совершение нотариального действия должно быть отложено нотариусом, если в соответствии с теми или иными нормами права необходимо запросить заинтересованных лиц об отсутствии у них возражений против совершения этого действия.

Так, согласно норме п. 2 ст. 250 ГК при продаже доли постороннему лицу нотариусу, кроме прочих документов, должно быть предъявлено и письменное подтверждение о том, что остальные участники долевой собственности извещены о продаже доли и не намерены воспользоваться предоставленным им правом преимущественной покупки. При отсутствии такого подтверждения нотариус удостоверение сделки должен отложить и предложить продавцу направить участникам общей долевой собственности извещение о предстоящей продаже доли постороннему лицу с указанием цены и других условий продажи. В зависимости от объекта продажи совершение нотариального действия должно быть отложено либо на десять дней, либо на один месяц со дня извещения. Если остальные участники долевой собственности откажутся от покупки или не приобретут продаваемую долю в праве собственности на недвижимое имущество в течение месяца, а в праве собственности на движимое имущество в течение десяти дней со дня извещения, нотариус совершает отложенное нотариальное действие и удостоверяет договор купли-продажи. Доказательством извещения участников общей долевой собственности о предстоящей продаже доли в праве общей собственности постороннему лицу может быть и свидетельство о передаче извещения продавца, выданное нотариусом в порядке ст. 86 Основ законодательства о нотариате.

Другой пример: нотариус должен отложить выдачу свидетельства о праве на наследство по завещанию, если ему даже по истечении шести месяцев со дня открытия наследства становится известно о наличии наследника по закону, имеющего право на обязательную долю в порядке ст. 1149 ГК. Такому наследнику нотариус обязан разъяснить его право и истребовать от него соответствующее заявление либо о том, что он не претендует на обязательную долю в наследстве, либо о том, что он просит нотариуса выдать ему свидетельство о праве на наследство по закону в порядке ст. 1149 ГК.

Сроки отложения совершения нотариального действия могут быть самые разные и зависят от того, насколько быстро нотариусу удастся устранить возникшие у него сомнения или получить дополнительные сведения. Например, сомнения в личности обратившегося можно устранить достаточно быстро, сомнения в подлинности представленных документов — в зависимости от оснований для возникновения этих сомнений — могут быть устранены и в короткий срок, после уточнения каких-либо данных, и через длительное время. Однако согласно ч. 3 ст. 41 Основ срок отложения совершения нотариального действия не может превышать месяца со дня вынесения постановления об отложении совершения нотариального действия. В нотариальной практике постановления об отложении совершения нотариального действия выносятся весьма редко и только по просьбе обращающихся лиц. Обычно же нотариусы устно сообщают о необходимости отложить совершение нотариального действия и причинах отложения.

На более короткий срок — не более десяти дней — может быть отложено нотариусом совершение нотариального действия по заявлению заинтересованного лица, оспаривающего в суде право или факт, за удостоверением которого обратилось другое лицо. Например, с заявлением о принятии наследства и о выдаче свидетельства о праве на наследство к нотариусу по месту открытия наследства обратился наследник по завещанию. В последний день срока, установленного в действующем законодательстве для принятия наследства, к нотариусу обратилась дочь наследодателя. В связи с тем, что свидетельство о праве на наследство может быть выдано наследнику по завещанию уже на следующий день, а дочь намерена оспаривать завещание в судебном порядке, нотариус обязан разъяснить дочери норму ч. 4 ст. 41 Основ, согласно которой ей предоставлено право просить нотариуса выдачу свидетельства о праве на наследство по завещанию отложить на срок не более 10 дней. Для того, чтобы нотариус совершение нотариального действия отложил, дочь должна подать ему заявление такого, например, содержания.

Образец

Нотариусу нотариального округа «Санкт-Петербург»
Рудаковой Эмилии Семеновне
от Калининой Татьяны Сергеевны,
прож. Санкт-Петербург, Невский проспект,
дом 164, квартира 18.

Заявление

Прошу отложить выдачу свидетельства о праве на наследство по завещанию после умершего 15 марта 2001 г. отца Антонова Сергея Павловича, проживавшего в Санкт-Петербурге, Суворовский пр., дом 18, квартира 31, в связи с тем, что я намерена обратиться в суд с иском к Трофимову Александру Михайловичу о признании завещания недействительным.

Пятнадцатого сентября две тысячи первого года

Подпись

Если в течение десяти дней после принятия заявления заинтересованного лица нотариусом не будет получено сообщение (справка, письмо) о поступлении в суд заявления, нотариальное действие должно быть им совершено. В случае получения от суда сообщения о поступлении заявления заинтересованного лица, оспаривающего право или факт, об удостоверении которого просит другое заинтересованное лицо, совершение нотариального действия приостанавливается до разрешения дела судом. Приостановление означает, что нотариус не вправе совершать нотариальное действие до тех пор, пока не вступит в законную силу решение суда, вынесенное по заявлению заинтересованного лица. Но если при рассмотрении дела вопрос о правах лица, обратившегося к нотариусу для совершения нотариального действия, и заинтересованного лица, оспаривающего в суде право или факт, будет рассмотрен судом по существу, то необходимость совершения нотариального действия вообще отпадает. Если же заинтересованному лицу по решению суда будет отказано в удовлетворении его иска (или заявления в порядке особого производства), а вопрос о праве ответчика не будет рассмотрен судом, то нотариальное действие, совершение которого было приостановлено, после вступления решения суда в законную силу должно быть выполнено нотариусом.

§ 7. Отказ в совершении нотариального действия

Одна из привлекательных особенностей нотариальной деятельности — полная, ничем не ограниченная самостоятельность в применении права. Всякий раз нотариус сам решает, соответствует ли выполняемое им нотариальное действие законодательству, не нарушаются ли при этом права других лиц, нет ли оснований для отказа в совершении

нотариального действия. Совершая нотариальное действие, нотариус берет на себя ответственность за его соответствие действующему законодательству. Отказывая в совершении нотариального действия, нотариус должен быть уверен в правомерности своей позиции. Ведь суд, осуществляющий контроль за деятельностью нотариуса, может как отменить совершенное с нарушением действующего законодательства нотариальное действие, так и обязать нотариуса выполнить нотариальное действие, признав его отказ необоснованным. Нотариус может отказать в совершении нотариального действия только по основаниям, предусмотренным в законе. Основания для отказа в общей форме закреплены в ст. 48 Основ законодательства о нотариате. Нотариус отказывает в совершении нотариального действия, если:

- совершение такого действия противоречит закону;
- действие подлежит совершению другим нотариусом;
- с просьбой о совершении нотариального действия обратился недееспособный гражданин либо представитель, не имеющий необходимых полномочий;
- сделка, совершаемая от имени юридического лица, противоречит целям, указанным в его уставе или положении;
- документы, представленные для совершения нотариального действия, не соответствуют требованиям законодательства.

Основания, по которым нотариус отказывает в совершении нотариального действия, «могут быть разбиты на две группы. К первой можно отнести случаи, когда у заинтересованных лиц вообще отсутствует право на обращение... — действие не подлежит совершению, ... представленная для* удостоверения сделка не соответствует требованиям закона,... сделка, совершаемая от имени юридического лица, противоречит целям, указанным в его уставе или положении, и т.п. Вторая группа оснований к отказу свидетельствует о несоблюдении заинтересованными лицами условий, необходимых для обращения в нотариальную контору и совершения нотариального действия»¹. Например, не соблюдены предметная или территориальная компетенция, с просьбой о совершении нотариального действия обратился недееспособный гражданин либо представитель, не имеющий необходимых полномочий, и т.д. В таких случаях достаточно привести представляемые для совершения нотариального действия документы в соответствие с законодательными требованиями, или надлежаще оформить полномочия представителя, либо обратиться к тому нотариусу, в компетенцию ко-

¹ Государственный нотариат: Комментарий к законодательству / Под ред. Н.А. Осетрова. С. 56.

торого входит совершение этого действия, и нотариальный документ будет оформлен. В подобных ситуациях нотариусу следует убедительно разъяснить обращающемуся лицу мотивы отказа. Обычно при таких обстоятельствах нотариусы устно излагают причину отказа в совершении нотариального действия.

Однако по просьбе лица, которому отказано в совершении нотариального действия, нотариус должен изложить причину отказа в письменной форме.

В письменной форме нотариус должен изложить причину отказа и тогда, когда обратившийся настаивает на совершении нотариального действия, которое нотариус не вправе совершить. В таких случаях не позднее чем в десятидневный срок со дня обращения за совершением нотариального действия нотариус выносит постановление об отказе. В постановлении об отказе Министерство юстиции РФ рекомендует указывать:

- 1) дату вынесения постановления;
- 2) фамилию, имя, отчество нотариуса, вынесшего постановление, нотариальный округ или наименование государственной нотариальной конторы;
- 3) дату обращения и сведения о лице, обратившемся для совершения нотариального действия (в отношении физического лица — его фамилию, имя и отчество, дату рождения, удостоверяющий личность документ и его реквизиты, адрес постоянного места жительства или преимущественного пребывания, в отношении иностранного гражданина его гражданство; в отношении юридического лица — полное наименование, индивидуальный номер налогоплательщика, юридический адрес, дату и место государственной регистрации, номер регистрационного свидетельства, адрес фактического места нахождения);
- 4) нотариальное действие, о совершении которого просил обратившийся;
- 5) мотивы, по которым отказано в совершении нотариального действия, со ссылкой на законодательство;
- 6) порядок и сроки обращения в суд по поводу отказа¹.

Постановление составляется в двух экземплярах, заверяется подписью нотариуса с приложением его печати и регистрируется в книге исходящей корреспонденции. Один экземпляр вручается или направляется лицу, которому отказано в совершении нотариального действия. Другой экземпляр постановления с датой вручения или с от-

меткой о направлении по почте (вручении) лицу, которому отказано в совершении нотариального действия, оставляется в делах конторы.

При вручении постановления об отказе нотариус разъясняет порядок обращения в суд, предусмотренный гражданским процессуальным законодательством — ст. 310 ГПК РФ. На отказ нотариуса совершить нотариальное действие может быть подано заявление в суд в порядке особого производства. Заявление подается в суд в течение десяти дней. При этом срок для подачи заявления исчисляется со дня, когда обратившемуся для совершения нотариального действия лицу было вручено постановление об отказе.

В нотариальной практике мотивы для отказа могут быть самые разные. Отказывая в совершении нотариального действия, нотариус должен не только указать одну из общих причин для отказа, из предусмотренных в ст. 48 Основ, но и сослаться на конкретную норму права, нарушаемую исполнением этого действия. Так,

1) в постановлении об отказе в выдаче свидетельства о праве на наследство наследнику по закону в связи с тем, что *совершение такого действия противоречит закону* (например, имеется наследник по завещанию, обратившийся в нотариальную контору с заявлением о принятии наследства), нотариус должен сослаться и нач. 2 ст. 1111 ГК, согласно которой «наследование по закону имеет место, когда и поскольку оно не изменено завещанием»;

2) в постановлении об отказе в совершении нотариального действия в связи с тем, что оно *подлежит совершению другим нотариусом* (например, при отказе в принятии в депозит денежной суммы или ценных бумаг, если место исполнения обязательств находится за пределами нотариального округа, в котором просят выполнить это действие), нотариус должен сослаться и на ст. 87 Основ, предусматривающую совершение такого действия лишь нотариусом по месту исполнения обязательств;

3) при отказе ввиду того, что *спросьбой о совершении нотариального действия обратился представитель, не имеющий необходимых полномочий* (например, для удостоверения договора дарения по доверенности, в которой не назван одаряемый и не указан предмет дарения), нотариусу необходимо сослаться на норму п. 5 ст. 576 ГК РФ, содержащую эти требования;

4) отказ в связи с тем, что *сделка не соответствует требованиям закона*, например, в удостоверении завещания с распоряжением следующего содержания: «Из принадлежащего мне имущества квартиру № 14 в доме № 9 по улице Восстания в Санкт-Петербурге я завещаю сыну Алексеевскому Андрею Владимировичу, а после его смерти внучке

Алексеевской Ольге Андреевне», обосновывается ссылкой на ст. 1120 ГК, согласно которой завещать можно только свое имущество, но нельзя распоряжаться имуществом своего наследника;

5) нотариус отказывает в удостоверении договора об отчуждении или залоге имущества, подлежащего регистрации, если ему представляется не подлинный правоустанавливающий документ, а его нотариально засвидетельствованная копия. Это нотариальное действие не может быть совершено в связи с тем, что *представленный документ не соответствует требованиям законодательства* — ст. 55 Основ. Или, например, нотариус отказывает в засвидетельствовании копии с документа, в котором имеются подчистки, и ссылается при этом и на ст. 45 Основ, согласно которой такие документы не принимаются для совершения нотариальных действий; и т.д.

Образец

Постановление об отказе в совершении нотариального действия

Двадцать пятого сентября две тысячи второго года

Я, Борисова Татьяна Ивановна, нотариус нотариального округа «Санкт-Петербург», рассмотрев поступившее 22 сентября 2002 г. заявление гражданина Андреева Виктора Антоновича, 14 февраля 1964 года рождения, проживающего в Санкт-Петербурге, улица Ярослава Гашека, дом 23, квартира 89, о выдаче ему на основании завещательного распоряжения свидетельства о праве на наследство по завещанию после умершего 18 мая 2002 года Андреева Антона Николаевича на вклад в сумме 56 300 (пятьдесят шесть тысяч триста) рублей с причитающимися процентами, внесенный в структурное подразделение №2006/628 Фрунзенского отделения Северо-Западного банка Сбербанка России на счет №10132661, в соответствии со ст. 48 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате

постановляю:

в выдаче свидетельства о праве на наследство по завещанию гражданину Андрееву Виктору Антоновичу отказать по следующим основаниям.

С 1 марта 2002 г. после введения в действие части третьей ГК РФ изменен ранее существовавший порядок получения вкладов с завещательными распоряжениями. Если до 1 марта 2002 г. такие вклады в соответствии со ст. 561 ГК РСФСР не входили в состав наследства и выдавались после смерти вкладчиков лицам, указанным в завещательных распоряжениях, без свидетельств о праве на наследство, то с 1 марта 2002 г. они стали наследоваться по общим основаниям. Согласно нормам п. 3 ст. 1128 ГК РФ вклады с завещательными распоряжениями, совершенными после введения части третьей ГК РФ, по правилам, установленным Правительством РФ, входят в состав наследства и выдаются после смерти вкладчиков лицам, на имя которых составлены завещательные распоряжения, по свидетельствам о праве на наследство по завещанию.

На основании п. 1 ст. 1128 ГК РФ завещательные распоряжения, совершенные по правилам этой статьи и удостоверенные уполномоченными служащими банка, имеют силу нотариально удостоверенных завещаний.

Нотариусы совершают нотариальные действия по правилам, установленным законодательством. В соответствии с п. 1 ст. 1124 ГК РФ свидетельство о праве на наследство по завещанию может быть выдано только по нотариально удостоверенному завещанию,

либо завежданию, приравненному к нотариально удостоверенному, либо имеющему силу нотариально удостоверенного, либо закрытому завещанию, переданному завещателем нотариусу, либо завещанию, составленному в чрезвычайных обстоятельствах. Иных оснований для выдачи свидетельств о праве на наследство по завещанию действующим законодательством не предусмотрено.

Андреев В.А. просит выдать ему свидетельство о праве на наследство по завещанию на основании завещательного распоряжения, сделанного Андреевым А.Н. 20 мая 2001 г. Такие завещательные распоряжения, сделанные в соответствии со ст. 561 ГК РСФСР 1964 г., не имеют силу нотариально удостоверенных завещаний. Выдача свидетельства о праве на наследство на основании завещательных распоряжений, сделанных до 1 марта 2002 г., действующим законодательством не предусмотрена.

В связи с тем, что вновь принятые акты гражданского законодательства по общему правилу, закрепленному в п.1 ст.4 ГК РФ, не имеют обратной силы (если об этом прямо не предусмотрено в законе), Андреев В.А. вправе получить вклад умершего Андреева А.Н. в соответствии с его завещательным распоряжением без свидетельства о праве на наследство.

На настоящее постановление может быть подано заявление в Смольнинский федеральный суд Центрального района Санкт-Петербурга в течение десяти дней со дня его вручения.

Печать

Нотариус

Подпись

Постановление вручено Андрееву В. А. 26 сентября 2002 г.

Подпись

(Андреев В. А.)

§ 8. Внесение исправлений в нотариальные документы.

Аннулирование выданного свидетельства о праве на наследство

Нотариальные документы — договоры, завещания, доверенности, различные свидетельства и т.п., как правило, должны быть изготовлены без каких-либо исправлений. Если при подписании документа, его удостоверении или засвидетельствовании в тексте будет обнаружена ошибка, нотариус должен такой документ (например, выполненный на компьютере) изготовить заново. Однако если изготовить заново документ по тем или иным причинам затруднительно либо невозможно, а также тогда, когда ошибка была обнаружена через какое-то время после совершения нотариального действия, исправления в него вносятся с соблюдением следующих правил:

1) в нотариальном документе, который подписывается обратившимися для совершения нотариального действия лицами (договоре, завещании, доверенности, заявлении, протоколе допроса свидетеля и т.д.), исправления и приписки оговариваются и подтверждаются подписями обратившихся. После удостоверительной надписи нотариус также оговаривает исправление или приписку, подтверждает эту запись своей подписью и скрепляет ее печатью. Если исправления или приписки сделаны в тексте удостоверительной надписи нотариуса, то они оговариваются и подписываются только нотариусом. Исправления должны

быть сделаны так, чтобы все ошибочно написанное, а затем исправленное и зачеркнутое можно было прочесть в первоначальном варианте;

2) в нотариальных документах, которые не подписываются обратившимися для совершения нотариального действия лицами (свидетельствах о праве собственности на долю в общем имуществе супругов, свидетельствах о праве на наследство, других свидетельствах, копиях документов и т.д.), исправления или приписки оговариваются только нотариусом. Оговорка должна быть сделана после удостоверительной надписи, подтверждена подписью нотариуса с приложением печати;

3) подчистки в нотариальных документах не допускаются.

Нотариусы могут вносить исправления в нотариальные документы как по своей инициативе, так и по просьбе лиц, от имени или по поручению которых совершались нотариальные действия. Но эти исправления возможны только в отношении явных описок или арифметических ошибок. Внесенные в нотариальный документ исправления не должны менять существа этого документа.

Вместе с тем при определенных в действующем законодательстве условиях нотариусам предоставлено право аннулировать ранее выданные свидетельства о праве на наследство. Так, согласно п. 2 ст. 1155 ГК свидетельство о праве на наследство, выданное принявшим наследство наследникам, может быть аннулировано без обращения в суд при наличии письменного согласия этих наследников на принятие наследства и другими наследниками, но уже по истечении установленного для принятия наследства срока. При аннулировании свидетельства о праве на наследство нотариус выносит следующее постановление, которое является основанием для выдачи нового свидетельства о праве на наследство:

Образец

Постановление об аннулировании ранее выданного свидетельства о праве на наследство

Санкт-Петербург. Первого июля две тысячи второго года.

Я, Еременко Елена Евгеньевна, нотариус нотариального округа «Санкт-Петербург», на основании письменного согласия от 26 июня 2002 года

Васильевой Елены Алексеевны, 15 сентября 1974 года рождения, паспорт ХП-АП № 344516, выдан 11 отделом милиции Санкт-Петербурга 30 апреля 1996 года, проживающей в Санкт-Петербурге, Московский проспект, дом 135, квартира 19, на принятие Андреевой Марисей Алексеевной наследства умершего 23 августа 2001 года отца Андреева Алексея Ивановича по истечении установленного срока, руководствуясь пунктом 2 статьи 1155 Гражданского кодекса Российской Федерации,

постановляю:

аннулировать свидетельство о праве на наследство по закону, выданное мною 30 мая 2002 года по реестру № 1 -1603 и удостоверяющее право собственности Васильевой Еле-

ны Алексеевны на квартиру № 15 в доме № 6 по улице Марата в Санкт-Петербурге, общей площадью 95,5 кв. м., в том числе жилой площадью 68, 2 кв. м., состоящую из двух изолированных комнат размером 38 и 30,2 кв. м. и кухни размером 10,8 кв. м., расположенную на третьем этаже пятиэтажного кирпичного дома постройки 1912 года, зарегистрированную за ней в соответствии со свидетельством о государственной регистрации № 302750 серии 78-ВЛ, выданным Городским бюро регистрации прав на недвижимое имущество Санкт-Петербурга 10 июня 2002 г., в Едином государственном реестре прав на недвижимое имущество.

Зарегистрировано в реестре за № 1-2016.

Взыскано по тарифу _____

Печать

Нотариус

Подпись

В случае, когда по ранее выданному свидетельству была осуществлена государственная регистрация прав на недвижимое имущество, орган, осуществляющий государственную регистрацию прав, по представлении ему постановления нотариуса об аннулировании ранее выданного и нового свидетельства о праве на наследство обязан внести соответствующие изменения в запись о государственной регистрации.

§ 9. Выдача дубликатов нотариальных документов

При совершении нотариальных действий нотариусы изготавливают соответствующие нотариальные документы. Так, при удостоверении сделок изготавливаются договоры, доверенности и завещания, при совершении морского протеста — акт о морском протесте, при обеспечении доказательств — протоколы допроса свидетелей и протоколы осмотра письменных и вещественных доказательств, при удостоверении тех или иных фактов — свидетельства и т.д. Эти нотариальные документы подтверждают бесспорные права граждан и юридических лиц, а также факты, имеющие юридическое значение. Одни документы предназначены для использования их в течение определенного срока (например, доверенности, исполнительные надписи), другие предназначены для не ограниченного временем пользования (например, договоры, свидетельства о праве на наследство).

Удостоверяются нотариально и такие документы, которые устанавливают определенные права либо сразу же после совершения нотариального действия (например, договор займа), либо после их государственной регистрации (например, договор дарения автомашины), либо после наступления определенных в документе или в законе событий (например, завещание). Среди них особое значение имеют нотариальные документы, которые подтверждают возникновение права собственности на объекты недвижимости у одних лиц и прекращение этого права у других. Договоры купли-продажи, мены, дарения, свидетельст-

ва о праве собственности и о праве на наследство жилых домов, квартир и других строений, земельных участков и иных объектов недвижимости являются правоустанавливающими документами и служат лицам, которым они выданы, долгие годы. Через много лет после нотариального удостоверения могут быть востребованы и завещания.

В случаях утраты подлинных нотариальных документов, выданных гражданам и физическим лицам, заменить их могут только дубликаты этих документов. По своему юридическому значению дубликат документа приравнивается к подлинному документу и имеет одинаковую с подлинником юридическую силу¹. Дубликат заменяет утерянный подлинный документ и может быть изготовлен при следующих условиях. Во-первых, когда первоначальный подлинный документ был составлен в двух и более экземплярах, и, во-вторых, когда один из подлинных экземпляров после совершения нотариального действия остался на хранение в делах нотариальной конторы.

До принятия Основ, по ранее действовавшему законодательству, государственные нотариальные конторы в России изготавливали все нотариальные документы не менее чем в двух экземплярах. Так, в соответствии со ст. 55 Закона РСФСР о государственном нотариате договоры, завещания, доверенности и другие документы, в которых излагалось содержание сделок, должны были быть представлены государственному нотариусу не менее чем в двух экземплярах, один из которых оставался в делах государственной нотариальной конторы. В соответствии с инструкциями о порядке совершения нотариальных действий государственными нотариальными конторами РСФСР от 31 января 1975 г. и от 6 января 1987 г. оставались в делах конторы экземпляры акта о морском протесте (п. 174), а также экземпляр каждого документа, составленного в порядке обеспечения доказательств (п. 182).

После принятия Основ одни нотариусы продолжали изготавливать все нотариальные документы, как это было предусмотрено в действовавшей еще тогда инструкции от 6 января 1987 г., в двух и более экземплярах и оставлять один из них в делах конторы, другие, посчитавшие, что вышеуказанные нормы инструкции от 6 января 1987 г. противоречат вновь принятому законодательству, уже с 1993 г. изготавливали и продолжают изготавливать в настоящее время в двух и более экземплярах лишь те немногие документы, относительно которых в Основы предусмотрено, что один экземпляр их обязательно остается в делах

¹ Словарь русского языка в 4-х т. / АН СССР. Институт русского языка; Под ред. А.П. Евгеньевой. М.: «Русский язык». Т. 1. 1981. С. 451.

конторы. К таким документам согласно ч. 1 ст. 60 Основ относятся завещания, договоры о залоге имущества, возведении жилого дома, отчуждении жилого дома и другого недвижимого имущества. Такие документы «предоставляются нотариусу не менее чем в двух экземплярах, один из которых остается в делах нотариальной конторы». Кроме того, согласно ч. 2 ст. 60 нотариус принимает на хранение один экземпляр документа, в котором излагается содержание и иных сделок, кроме указанных в ч. 1 ст. 60, но делает он это не по своей инициативе, а только по просьбе лица, обратившегося за совершением нотариального действия. Других норм, где была бы предусмотрена обязанность нотариусов оставлять у себя экземпляры документов, изготавливаемых при совершении каких-либо иных кроме сделок нотариальных действий, в Основях законодательства о нотариате нет¹. Из-за неурегулированности в действующем законодательстве данного вопроса и сложилась различная нотариальная практика, хотя для российского нотариата это совсем не характерно.

Для формирования единообразной нотариальной практики и поддержания имеющей свой особый смысл традиции в вопросе изготовления нотариальных документов Министерство юстиции РФ посчитало целесообразным рекомендовать нотариусам составлять в двух экземплярах заявления физических и юридических лиц для передачи их другим физическим и юридическим лицам, а также все нотариальные свидетельства, один экземпляр из которых оставлять в делах конторы (п. 5 и 44 Методических рекомендаций). Кроме того, Министерство юстиции рекомендует оставлять в делах нотариуса один экземпляр документа, предъявленного для совершения удостоверительной надписи о времени предъявления этого документа. Если же обратившимся предъявляется один экземпляр такого документа, нотариусу рекомендуется сделать с него копию, совершить на ней удостоверительную надпись о времени предъявления документа и оставить эту копию в своих делах (п. 43).

Согласно ст. 52 Основ нотариусы выдают дубликаты изготовленных ими документов по письменным заявлениям граждан, законных представителей юридических лиц, от имени или по поручению кото-

¹ Заметим, что п. 2 ст. 7 ФЗ «Об исполнительном производстве» предусматривает следующее: «В случае утраты подлинника исполнительного документа основанием для взыскания является его дубликат, выдаваемый судом или другим органом, вынесшим соответствующий акт, в порядке, предусмотренном федеральным законом» (СЗ РФ. 1997. № 30. Ст. 3591). Эта норма имеет непосредственное отношение к исполнительным надписям, являющимся исполнительными документами. В соответствии с данной нормой нотариусы обязаны оставлять у себя экземпляры и выдаваемых ими исполнительных надписей.

рых совершались нотариальные действия. Однако дубликаты некоторых документов могут быть выданы и другим лицам. Так, дубликат документа, подтверждающего принадлежность наследственного имущества наследодателю, может быть выдан его наследникам, а при переходе права на принятие наследства — и наследникам умершего наследника (т.е. всем тем, кто имеет право наследовать имущество, указанное в документе).

Особо следует остановиться на вопросе о том, кто имеет право получить дубликат завещания. Среди нотариусов нередко возникают разногласия в вопросе о том, могут ли они выдавать дубликат завещания при жизни завещателя. Первый повод для разногласий заложен в действующем законодательстве. Так, дубликат завещания может быть выдан с соблюдением требований ст. 52 Основ. Однако в ст. 52, предусматривающей основания и порядок выдачи дубликата нотариального документа, указано, что при выдаче дубликата должны соблюдаться требования ст. 5 Основ. Из всех требований ст. 5 лишь одно имеет отношение к выдаче дубликатов нотариальных документов. Это требование сформулировано так: «Сведения (документы) о совершенных нотариальных действиях могут выдаваться только лицам, от имени которых ... совершены эти действия» (ч. 3). Вместе с тем и в самой ст. 52 предусмотрено, что дубликаты утраченных документов выдаются гражданам, от имени которых совершены нотариальные действия. Отсылка в ст. 52 к ст. 5 заставляет нотариусов считаться и с другим требованием, содержащимся в ч. 4 ст. 5 Основ, согласно которому «справки о завещании выдаются только после смерти завещателя». Наличие этого требования в ст. 5, которую нотариусы обязаны соблюдать при выдаче дубликатов, дает основание отстаивать позицию, что дубликат завещания вообще не может быть выдан при жизни завещателя, в том числе и ему самому.

Другим поводом для разногласий является ранее существовавшая в российском нотариате практика выдачи дубликатов завещаний. Долгие годы вплоть до 1987 г. государственные нотариусы вообще не выдавали дубликаты завещаний при жизни завещателя. Дубликат завещания мог быть выдан, во-первых, только после смерти завещателя и, во-вторых, только его наследникам по этому завещанию, либо в случае смерти наследника по завещанию — его наследникам. В литературе, посвященной нотариату, писали: «Особый порядок предусмотрен в отношении дубликата завещания, который может быть выдан только указанным в завещании наследникам...»¹, или «дубликат завещания выда-

¹ Государственный нотариат: Комментарий к законодательству / Под ред. Н.А. Осетрова. С. 69 (комментарий Р. И. Виноградовой).

ется наследникам...»¹ и т.д. Однако принципиальные изменения в решении этого вопроса произошли после принятия последней советской инструкции о порядке совершения нотариальных действий от 6 января 1987 г. В ней *впервые* на уровне подзаконного нормативного акта было предусмотрено, что «дубликат завещания может быть выдан завещателю» (абз. 6 п. 25). Сейчас, когда эта инструкция признана утратившей силу, вопрос о том, может ли быть выдан дубликат завещания при жизни завещателя, вновь стал предметом дискуссий среди нотариусов.

Высказывая свою точку зрения по данному вопросу, полагаем, что дубликат завещания по действующему законодательству может быть все-таки выдан не только после смерти завещателя его наследникам, но и самому завещателю. Ведь целевое назначение требования ст. 5 Основ о том, что справки о завещании выдаются только после смерти завещателя, — обеспечение тайны совершаемых нотариальных действий, и не более. Это требование, обеспечивающее тайну совершаемых нотариальных действий в интересах самих же завещателей, относится, конечно же, не к завещателям, а к их наследникам. К тому же дубликат ни при каких обстоятельствах нельзя назвать справкой. Поэтому по ст. 52 и ч. 3 ст. 5 дубликат завещания может быть выдан самому завещателю, а по ч. 4 ст. 5 дубликат завещания может быть выдан после смерти завещателя указанным в завещании наследникам по предъявлении ими свидетельства о смерти завещателя. В случае смерти наследников, которые были указаны в завещании, дубликат завещания может быть выдан их наследникам по представлении ими свидетельства о смерти завещателя и умершего наследника, после которого они наследуют. Если они наследуют по закону, тогда они должны дополнительно представить нотариусу и документы, подтверждающие их родственные отношения с умершим наследником по завещанию. Вместе с тем нельзя не отметить, что нормы ст. 5 и 52 Основ, предусматривающие выдачу дубликатов нотариальных документов, в целях правильного их применения должны быть изложены более подробно, чем сейчас, и более ясно.

В таком же порядке, как было описано выше, нотариусы выдают дубликаты завещаний, поступивших на хранение в нотариальную контору от должностных лиц, которым в соответствии со ст. 1127 ГК РФ предоставлено право оформлять завещания, приравненные к нотариально удостоверенным. Согласно действующим правилам эти должностные лица обязаны оставленный ими после удостоверения один экземпляр завещания направлять на хранение, как только для этого пред-

ставится возможность, через органы юстиции нотариусу по месту жительства завещателя.

Для получения дубликата лицо, от имени или по поручению которого было совершено нотариальное действие (либо его наследники или правопреемник юридического лица), подает нотариусу, у которого хранится экземпляр оставленного при совершении нотариального действия документа, письменное заявление. В заявлении должно быть указано, дубликат какого документа истребуется, когда и кому этот документ был выдан, а также при каких обстоятельствах утрачен. Если дубликат просят выдать наследники лица, от имени которого было совершено нотариальное действие, к заявлению должны быть приложены соответствующие документы (копии свидетельства о смерти, а в необходимых случаях копии документов, подтверждающих родственные отношения). Выдача дубликата является самостоятельным нотариальным действием. Совершается оно с соблюдением следующих требований и в такой последовательности:

1) устанавливается личность обратившегося за получением дубликата лица;

2) изготавливается дубликат документа, при этом дубликат должен содержать весь текст хранящегося у нотариуса документа, в том числе и текст удостоверительной надписи с указанием фамилии и инициалов (либо имени и отчества) нотариуса, совершившего нотариальное действие, и текст печати;

3) на дубликате документа совершается по установленной форме удостоверительная надпись о выдаче дубликата;

4) за совершаемое нотариальное действие взимается государственная пошлина (плата по тарифу);

5) дубликат регистрируется в реестре совершаемых нотариальных действий;

6) заявление о выдаче дубликата и приложенные к нему копии документов (если они требуются) приобщаются к подлинному нотариальному документу. Дубликат правоустанавливающего документа, выданный на какие-либо объекты недвижимого имущества, должен быть представлен для государственной регистрации в соответствующие органы, как когда-то был представлен туда оригинал правоустанавливающего документа.

Глава VI

НОТАРИАЛЬНОЕ ДЕЛОПРОИЗВОДСТВО. ФОРМЫ НОТАРИАЛЬНЫХ ДОКУМЕНТОВ

§ 1. Регистрация нотариальных действий

Совершаемые нотариусом нотариальные действия должны быть зарегистрированы в реестре. Реестр — это специальная книга для записи в ней составляемых при совершении нотариальных действий документов. Все нотариальные действия (кроме двух — о них пойдет речь ниже) регистрируются в одном реестре: «реестре для регистрации нотариальных действий» в хронологической последовательности. Одно нотариальное действие — «наложение и снятие запрещения отчуждения имущества» — регистрируется отдельно в «реестре для регистрации запрещений отчуждения движимого и недвижимого имущества, а также арестов, наложенных судебными и следственными органами». А еще одно нотариальное действие — «принятие в депозит денежных сумм и ценных бумаг» — в реестр не записывается, а регистрируется в книге учета депозитных операций и в книге лицевых счетов депонентов¹.

Реестр, прежде чем в нем будут регистрироваться нотариальные действия, должен быть надлежащим образом оформлен. Во-первых, листы реестровой книги должны быть пронумерованы, во-вторых, прошнурованы, в-третьих, на обратной стороне последнего листа уполномоченным на это работником управления юстиции (министерства юстиции республики в составе Российской Федерации) или нотариальной палаты производится запись о количестве пронумерованных и прошнурованных листов в книге. Эта запись скрепляется подписью уполномоченного лица и печатью органа юстиции (нотариальной палаты). Такие требования к оформлению реестровых книг призваны обеспечить невозможность замены в них отдельных листов. Реестровой книге, в которой производится первая запись с начала нового календарного года, присваивается номер 1. После того как реестровая книга под номером 1 будет полностью заполнена, нотариус заводит новую реестровую книгу и присваивает ей уже номер 2 и т.д. до конца года. При этом оставлять недописанными страницы или часть их в реестрах нельзя. В последней за календарный год реестровой книге, если она окажется не до конца заполненной, нотариус обязан прочеркнуть оставшиеся незаполненными строчки после последней записи и все последующие страницы. Регистрировать нотариальные действия, совер-

шаемые уже в новом календарном году, в этой реестровой книге не допускаются.

Для всех нотариусов России установлен единообразный порядок заполнения реестров для регистрации нотариальных действий и реестров для регистрации запрещений отчуждения имущества. Формы реестров в соответствии со ст. 51 Основ законодательства о нотариате устанавливаются Министерством юстиции Российской Федерации¹. Так, в реестре для регистрации нотариальных действий (форма № 1) указываются:

в графе 1 — номер нотариального действия;

в графе 2 — дата совершения нотариального действия;

в графе 3 — фамилии, имена, отчества; место жительства физических лиц, их представителей, обратившихся для совершения нотариального действия; свидетелей, присутствовавших при передаче нотариусу закрытого завещания или удостоверении завещания; наименование юридического лица, его местонахождение, фамилии, имена, отчества, должности представителей юридического лица (в этой же графе указываются фамилии, имена, отчества рукоприкладчиков, расписывающихся в нотариальных документах по просьбе обратившихся, их место жительства; если для совершения нотариального действия привлекался переводчик — его фамилия, имя, отчество и место жительства);

в графе 4 — реквизиты документа, на основании которого нотариусом установлены личности обратившихся для совершения нотариального действия (серия, номер, дата выдачи паспорта, данные о том, кем он выдан, либо название иного документа, по которому установлена личность каждого обратившегося, и основные данные этого документа); дата рождения обратившегося указывается в тех случаях, когда для совершения нотариального действия необходимо проверить его дееспособность. В этой же графе указываются реквизиты документов, на основании которых проверена правоспособность юридических лиц;

в графе 5 — содержание нотариального действия, которое в одних случаях может быть краткое, в других — подробное. Так, в отношении нотариальных действий, после совершения которых в архиве нотариуса остаются экземпляры изготовленных нотариальных документов, достаточно указать лишь название этих документов, например, «завещание» или «договор дарения» и т.д. Если же после совершения нотари-

¹ В настоящее время нотариусы заполняют реестровые книги по формам, утвержденным приказом Министерства юстиции от 10 апреля 2002 г. № 99 (Российская газета. 2002. 24 апр.).

ального действия экземпляр изготовленного нотариального документа у нотариуса не остается, в этой графе необходимо подробно изложить основные данные такого документа. Например, «копия свидетельства П-ЮБ № 427003 о рождении Кочиной Елены Владимировны 5 июня 1969 г., выданного Куйбышевским загсом Ленинграда 21 июля 1969 г. на основании актовой записи № 1316»;

в графе 6 — общая сумма взысканной государственной пошлины (оплаты по тарифу) или сведения об освобождении от уплаты государственной пошлины (оплаты по тарифу и основания освобождения). В случаях, когда государственная пошлина внесена в банк, указываются и данные квитанции банка (номер, дата выдачи);

в графе 7 — лица, получившие изготовленные нотариальные документы, подписываются. Если документ выдан без взыскания государственной пошлины (оплаты по тарифу), обратившееся для совершения нотариального действия лицо должно собственноручно написать в этой графе «документ получен бесплатно».

В реестре для регистрации запрещений отчуждения движимого и недвижимого имущества, а также арестов, наложенных судебными и следственными органами (форма № 2), указываются такие данные:

в графе 1 — номер нотариального действия;

в графе 2 — наименование юридического лица, выдавшего ссуду (банка, организаций и т. д.). Дата извещения. Наименование органа, наложившего арест. Дата определения (постановления) об аресте и др.;

в графе 3 — дата получения извещения или определения (постановления) об аресте. Дата удостоверения договора о залоге и др.;

в графе 4 — дата наложения запрещения;

в графе 5 — фамилия, имя, отчество лица, получившего ссуду или заложившего имущество, на которое наложен арест. Местонахождение имущества;

в графе 6 — дата направления сообщения в регистрирующий орган;

в графе 7 — дата и номер извещения о погашении ссуды. Дата прекращения договора о залоге. Дата постановления о снятии ареста;

в графе 8 — дата направления сообщения регистрирующему органу о снятии запрещения;

в графе 9 — размер взысканной государственной пошлины (оплаты по тарифу) или отметка об освобождении от оплаты.

Порядковые номера, под которыми нотариальные действия регистрируются в реестре, присваиваются от № 1 с начала календарного года в нарастающей последовательности до конца календарного года. Номер, под которым нотариальное действие зарегистрировано в реестре, обязательно воспроизводится в изготовленном нотариусом докумен-

те — нотариальном свидетельстве либо в удостоверительной надписи на сделке или свидетельствуемом документе. При этом в нотариальном документе указывается и номер реестра (реестровой книги), например, так: «зарегистрировано в реестре под № 4-1492», где «4» обозначает номер реестровой книги, а «1492» — порядковый номер нотариального действия.

Записи в реестре регистрации нотариальных действий могут производить как сами нотариусы, так и их помощники, консультанты, секретари и другие сотрудники нотариальной конторы. Записи должны быть аккуратные и разборчивые, а исправления сделаны так, чтобы было возможно прочесть первоначальный текст. Незаполненные строки в реестре должны быть прочеркнуты. Всякое исправление должно быть оговорено и подписано лично нотариусом. Если в реестре пропущены номера или разные нотариальные действия записаны под одним и тем же номером, нотариус также сам производит в реестре соответствующую запись и скрепляет ее своей подписью. Кроме того, нотариус составляет акт и приобщает его к реестру, в котором допущены ошибки в нумерации нотариальных действий. Подчистки и записи карандашом в реестрах не допускаются. Регистрация в реестре — завершающий этап совершения нотариального действия. Именно при регистрации оплачивается совершаемое нотариальное действие. Согласно ч. 3 ст. 22 Основ нотариальное действие признается совершенным после уплаты государственной пошлины или суммы согласно тарифу.

По письменным заявлениям лиц, от имени или по поручению которых совершались нотариальные действия, 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 нотариусы обязаны выдавать выписки из реестра. Выписку из реестра может истребовать от нотариуса, занимающегося частной практикой, и нотариальная палата. Выписка должна воспроизводить полный текст, содержащийся во всех графах реестровой книги. При выдаче выписки из реестра лицу, от имени или по поручению которого совершалось нотариальное действие, нотариус свидетельствует верность ее путем совершения удостоверительной надписи следующего, например, содержания:

Образец

Санкт-Петербург. Двадцать восьмого июня две тысячи второго года. Я, нотариус Первой государственной нотариальной конторы Санкт-Петербурга Юрова Галина Александровна, свидетельствую верность настоящей выписки из реестра для регистрации но-

тариальных действий Первой ленинградской государственной нотариальной конторы за 1990 год, книга № 3-Д, реестровый № 401.

Зарегистрировано в реестре за № 4-1945.

Взыскано государственной пошлины 4 руб. 20 коп. с техработой.

Печать

Нотариус

Подпись

§ 2. Делопроизводство, связанное с совершением нотариальных действий

Нотариальное делопроизводство осуществляется нотариусами, как закреплено в ст. 9 Основ, «в соответствии с правилами, утверждаемыми Министерством юстиции Российской Федерации совместно с Федеральной нотариальной палатой». Однако такие правила еще не разработаны, и нотариальное делопроизводство, связанное с совершением нотариальных действий, осуществляется по-прежнему согласно нормам инструкции по делопроизводству в государственных нотариальных конторах РСФСР, утвержденной 19 августа 1976 г., в той части, в какой ее возможно еще применять.

После обязательной регистрации в реестре отдельные совершаемые нотариусами нотариальные действия записываются и в другие книги учета. Поступившие к нотариусам различные заявления, имеющие отношение к тем или иным совершаемым ими нотариальным действиям, также регистрируются в специальных книгах в хронологической последовательности в день их поступления. В одних случаях дополнительный учет совершаемых нотариальных действий и поступивших заявлений облегчает самим нотариусам выполнение возложенных на них функций (например, поиск завещаний или наследственных дел), в других — обеспечивает соблюдение законности в нотариальной деятельности (например, исключает возможность принятия заявлений по имеющимся наследственным делам от наследников, пропустивших срок для принятия наследства, задним числом) и т.д.

Все нотариусы Российской Федерации ведут следующие алфавитные книги учета:

- 1) завещаний;
- 2) закрытых завещаний;
- 3) запрещений отчуждения имущества и арестов, наложенных на имущество. Эти алфавитные книги, как правило, ведутся в течение многих лет, пока они не будут заполнены.

Удостоверяемые нотариусами завещания вносятся в алфавитную книгу учета завещаний по фамилии завещателя с указанием его имени

и отчества. В этой же книге указываются дата удостоверения завещания и реестровый номер. В случаях, когда завещатель отменяет свое завещание, в этой же книге производится соответствующая запись.

Алфавитные книги учета завещаний ведутся для того, чтобы и через много лет после нотариального удостоверения можно было легко и быстро не только найти любое завещание (в случае утраты экземпляра завещания, выданного завещателю), но и проверить, не было ли отменено то или иное завещание при жизни завещателя. Ведь для оформления права наследования по завещанию нотариусу по месту открытия наследства необходимо предъявить завещание с отметкой, что оно не отменено, которую делает после смерти завещателя нотариус, удостоверивший в свое время это завещание.

В алфавитную книгу закрытых завещаний, принятых нотариусом, также вносятся фамилия, имя, отчество завещателя, дата принятия закрытого завещания и реестровый номер, под которым это нотариальное действие зарегистрировано у нотариуса. В случае отмены закрытого завещания в алфавитной книге делается соответствующая отметка, указываются дата и реестровый номер, под которым зарегистрировано уведомление об отмене закрытого завещания.

В алфавитную книгу учета запрещений и арестов вносятся: фамилия, имя и отчество собственника имущества, на которое налагается запрещение или арест, реестровый номер нотариального действия. При снятии запрещения или ареста в этой же книге делается соответствующая отметка.

Каждый нотариус, на которого возложено совершение таких нотариальных действий, как принятие мер к охране наследственного имущества и выдача свидетельств о праве на наследство, кроме всех вышеуказанных реестров, книг учета депозитных операций и лицевых счетов депонентов, алфавитных книг, ведет и другие дополнительные книги учета, связанные с оформлением права наследования. Так,

— все заявления наследников с просьбой произвести опись наследственного имущества, сообщения граждан, занимавшихся похоронами наследодателя, органов милиции и жилищных органов, иных организаций об оставшемся после умерших граждан имуществе, а также поручения других нотариусов о производстве описи имущества регистрируются *в книге учета заявлений о принятии мер к охране наследственного имущества*;

— обнаруженные при описи наследственного имущества и изъятые нотариусом для обеспечения их сохранности валютные ценности (драгоценные металлы и драгоценные природные камни, валюта РФ, иностранная валюта, ценные бумаги в валюте РФ, ценные бумаги в ино-

странной валюте), ювелирные изделия из драгоценных металлов и драгоценных камней регистрируются *в книге учета ценностей при принятии мер к охране наследственного имущества*. При этом в книге учета ценностей нотариус обязан подробно описать каждую вещь, зарегистрировав ее под самостоятельным номером, и указать оценку;

— каждое поступившее заявление о принятии наследственного имущества, выдаче свидетельства о праве на наследство, об отказе от наследства, об оплате расходов за счет наследственного имущества, все претензии кредиторов, заявления о принятии мер к охране наследственного имущества регистрируются *в книге учета наследственных дел*. На основании первого заявления, поступившего к нотариусу от кого-либо из вышеуказанных лиц, заводится наследственное дело. Все последующие заявления, поступающие в уже имеющееся наследственное дело (дополнительные, от других наследников и кредиторов), также регистрируются в день их поступления в книгу учета наследственных дел. На каждом таком заявлении указывается время его поступления и номер наследственного дела;

— фамилия, имя, отчество наследодателя, после которого заводится наследственное дело, дата открытия наследства и номер наследственного дела вносятся *в алфавитную книгу учета наследственных дел*, которая ведется по фамилиям умерших.

Все заявления о принятии наследства, выдаче свидетельства о праве на наследство, отказе от наследства, о выдаче распоряжения об оплате расходов за счет наследственного имущества, претензии кредиторов, а также все необходимые для оформления права наследования документы, истребованные от наследников, иных физических и юридических лиц, и экземпляр каждого выдаваемого нотариусом документа подшиваются в наследственное дело.

Алфавитные книги (учета завещаний, запрещений отчуждения имущества и арестов, наследственных дел), а также книги учета (заявлений о принятии мер к охране наследственного имущества, принятых на хранение ценностей, наследственных дел) должны быть прошиты, а листы их пронумерованы. На обратной стороне последнего листа должно быть указано количество пронумерованных и прошитых листов в книге. Эта запись скрепляется подписью уполномоченного лица (органа юстиции или нотариальной палаты) и соответствующей печатью.

Кроме вышеуказанных книг в делопроизводстве каждого нотариуса должны быть также:

- журнал регистрации входящей корреспонденции;
- журнал регистрации исходящей корреспонденции;

— журнал учета вызовов нотариуса для совершения нотариальных действий вне помещения нотариальной конторы.

§ 3. Формы нотариальных документов и удостоверительных надписей

Нотариусы, должностные лица органов местного самоуправления, а также консульских учреждений Российской Федерации составляют нотариальные документы по определенным формам. Согласно ст. 46 Основ законодательства о нотариате при удостоверении сделок, свидетельствовании верности копий документов и выписок из них, подлинности подписи на документах, верности перевода документов с одного языка на другой, при удостоверении времени предъявления документов на соответствующих документах совершаются удостоверительные надписи. В подтверждение права наследования, права собственности, удостоверения фактов нахождения гражданина в живых и в определенном месте, тождественности гражданина с лицом, изображенным на фотографии, принятия на хранение документов выдаются соответствующие свидетельства.

Удостоверительные надписи совершаются нотариусом, а свидетельства выдаются и в других не названных в ст. 46 Основ случаях. Так, на векселе при предъявлении его к платежу (при оплате по векселю) совершается удостоверительная надпись о платеже; при предъявлении чека к платежу и неоплате его на чеке совершается удостоверительная надпись о неплатеже. Удостоверительная надпись может быть совершена и при наложении запрещения об отчуждении имущества, являющегося предметом залога. Эта надпись излагается на договоре о залоге имущества после надписи, удостоверяющей сделку (залог). Свидетельство может быть выдано и в подтверждение факта передачи заявления одного физического (юридического) лица другому физическому (юридическому) лицу. Свидетельством, выдаваемым нотариусом, удостоверяются и полномочия душеприкащика, если завещатель назначил исполнителя своего завещания (п. 1 ст. 1135 ГК).

Кроме свидетельств и удостоверительных надписей существуют и иные формы нотариальных документов, например, при совершении такого нотариального действия, как наложение запрещения отчуждения имущества, выдается нотариальный документ, который называется «запрещение». При совершении морского протеста изготавливается «акт о морском протесте». Соответствующие акты составляются при протесте векселя в неплатеже, неакцепте, недатировании акцепта, при

производстве экспертизы. На различных документах, подтверждающих бесспорность задолженности и включенных в Перечень, установленный Правительством Российской Федерации, нотариусы совершают исполнительные надписи.

При совершении нотариального действия «обеспечение доказательств» в зависимости от вида судебного доказательства нотариус составляет либо протокол допроса свидетеля; либо протокол осмотра вещественного (или письменного) доказательства. В соответствии с п. 4 ст. 1126 ГК составляется протокол и после вскрытия нотариусом закрытого завещания, переданного ему завещателем. При этом нотариус выдает наследникам после вскрытия завещания «нотариально удостоверенную копию» протокола.

В связи с тем, что все нотариальные действия совершаются от имени Российской Федерации, формы нотариальных свидетельств, удостоверительных надписей на сделках и свидетельствуемых документах, а также формы актов, запрещений, исполнительных надписей устанавливаются единые для всех нотариусов и утверждаются Министерством юстиции Российской Федерации. Такие формы утверждены последний раз 10 апреля 2002 г. В настоящее время существует 72 формы нотариальных свидетельств, удостоверительных надписей на сделках и свидетельствуемых документах и иных актов¹.

Применяя нормы иностранного права, нотариусы в соответствии с ч. 2 ст. 104 Основ законодательства о нотариате совершают удостоверительные надписи и по формам, предусмотренным законодательством других стран, если это не противоречит международным договорам Российской Федерации.

Нотариальные документы изготавливаются по установленным формам на чистых листах бумаги, личных бланках или бланках государственной нотариальной конторы и обязательно скрепляются печатью нотариуса. Каждый нотариус — и работающий в государственной нотариальной конторе, и занимающийся частной практикой — имеет личную печать с изображением Государственного герба Российской Федерации², указанием фамилии, инициалов, должности нотариуса и места его нахождения или наименования государственной нотариальной конторы. Нередко в нотариальной практике при изготовлении документов используются штампы удостоверительных надписей.

¹ Российская газета. 2002. 24 апр.

² См.: Указ Президента Российской Федерации от 22 июля 2002 г. «Об использовании Государственного герба Российской Федерации на печатях нотариусов» (СЗ РФ. 2002. № 30. Ст. 3036).

В нотариальном округе «Санкт-Петербург», например, с 1 июля 1997 г. в порядке эксперимента, согласованного с Министерством юстиции Российской Федерации, на основании приказа начальника управления юстиции Санкт-Петербурга от 18 июня 1997 г. № 263 и по согласованию с нотариальной палатой Санкт-Петербурга введены бланки установленного образца, имеющие учетную серию и номер, выполненные с применением полиграфических степеней защиты, для нотариального оформления:

- сделок с недвижимостью;
- доверенностей на распоряжение имуществом;
- свидетельств о праве на наследство (по закону и по завещанию);
- свидетельств о праве собственности на долю в общем имуществе супругов.

При изготовлении таких бланков для нотариальных документов применяются следующие степени защиты:

- бумага большой плотности, имеет хаотично расположенные волокна и вкрапления красного цвета;
- бланк выполнен на гербовой бумаге с водяными знаками. Рисунок по сетке в центре бланка в виде Российского герба и герб России в верхней части документа;
- по краям документа находятся гильоширные элементы в виде розеток;
- в нижней части бланка сделан микротекст «Россия»;
- необычные рисунки на сеточке, которые переходят один в другой, выполнены реактивными красками, реагирующими на химическое воздействие;
- нумерация выполнена специальной краской;
- ирис (плавный переход одного цвета в другой) выполнен по всему полю бланка. На оборотной стороне ирис выполнен посередине;
- бланк сделан на листе формата А-4. Защитная сетка присутствует и на обороте.

Цель введения таких бланков в делопроизводство нотариусов, как отмечалось в приказе от 18 июня 1997 г., заключалась в принятии со стороны органов юстиции «дополнительных мер по защите прав и законных интересов граждан и юридических лиц, снижению уровня криминальности в сфере гражданского оборота с недвижимостью»¹. Номерные бланки с отмеченными степенями защиты используются всеми нотариусами Санкт-Петербурга и в настоящее время.

По установленным стандартам должны быть оформлены и документы, касающиеся финансово-хозяйственной деятельности нотариусов. При заполнении таких документов нотариусы часто используют готовые бланки, изготовленные в соответствии с требованиями тех органов, куда эти документы представляются.

§ 4. Наряды оставляемых нотариусом документов и наследственных дел

Для хранения всех истребованных и оставленных после совершения нотариального действия документов (в том числе правоустанавливающих документов, копий с них, различных свидетельств, выписок из государственных реестров, справок и т.д.), а также одного из экземпляров изготовленных нотариальных документов нотариусы должны вести наряды. Как правило, наряды формируются по видам нотариальных документов. Так, договоры об отчуждении недвижимого имущества вместе с представленными для совершения нотариальных действий документами подшиваются в один наряд, завещания — в другой, доверенности — в третий, исполнительные надписи — в четвертый, документы, связанные с депозитным производством, — в пятый, и т.д. Каждый наряд должен быть озаглавлен в зависимости от видов подшитых в него нотариальных документов. Если нотариус удостоверяет, например, много договоров, связанных с отчуждением недвижимого имущества, он может подшивать в отдельные наряды договоры купли-продажи, дарения и соответственно озаглавливать их. В отдельный наряд группируются все постановления об отказе в совершении нотариальных действий. Отдельно должны быть сброшюрованы и документы, касающиеся финансово-хозяйственной деятельности нотариуса.

Наряды должны формироваться так, чтобы в них можно было легко и быстро найти необходимый в текущей работе документ. Для этого следует на обложках нарядов указывать и период времени, за который были изготовлены подшитые в них экземпляры нотариальных и других документов. Например, так: «Договоры об отчуждении недвижимого имущества, удостоверенные в период с 5 января по 14 февраля 2001 г». Документы в нарядах должны быть подшиты в хронологическом порядке по мере совершения нотариальных действий, а все листы пронумерованы. В нотариальной практике принято нумеровать листы нарядов карандашом, так как в случае расторжения нотариально удостоверенного договора, например в отношении объекта недвижимости, вновь становится действительным подшитый в наряд правоустанавли-

вающий документ, который должен быть изъят из наряда и возвращен лицу, представившему его нотариусу.

Определенный порядок установлен для хранения нотариальных свидетельств о праве на наследство и документов, на основании которых такие свидетельства были выданы. По первому заявлению о принятии наследства (о выдаче свидетельства о праве на наследство и т.д.), поступившему к нотариусу, на которого возложено совершение этого нотариального действия (или в государственную нотариальную контору по месту открытия наследства), заводится наследственное дело по фамилии умершего с указанием его имени, отчества и даты смерти. Это заявление и все приложенные к нему документы подшиваются в отдельное дело.

Все последующие заявления — от других наследников, дополнительные, об отказе от наследства, о принятии мер к охране наследственного имущества, о выдаче распоряжений об оплате расходов за счет наследственного имущества, претензии кредиторов, а также другие документы, которые истребуются для оформления права наследования (оплаты расходов), подшиваются в наследственное дело. К этому же наследственному делу приобщаются и все письма, поступившие от наследников, копии ответов на них нотариуса, копии запросов, направленных в те или иные организации, ответы на них и вся остальная переписка по наследственному делу. Подшиваются в наследственное дело и акт описи имущества, если нотариус принял меры охраны, а также экземпляр каждого выдаваемого нотариусом документа — свидетельства о праве на наследство, свидетельства о праве собственности, выданного пережившему супругу, распоряжения об оплате расходов за счет наследственного имущества и т.д.

После выдачи свидетельства о праве на наследство все листы наследственного дела должны быть пронумерованы, количество их указывается на обложке этого дела, и оно списывается в архив. При последующем обращении наследников, например, для получения дополнительного свидетельства о праве на наследство или дубликата утраченного свидетельства, даже через много лет после того как было заведено наследственное дело, производство по нему возобновляется. К материалам наследственного дела приобщаются все вновь поступившие заявления, а также приложенные к ним документы и экземпляры выдаваемых дополнительных свидетельств о праве на наследство. О выдаче дубликата производится соответствующая запись на заявлении наследника об утрате свидетельства. Второе наследственное дело на одного и того же наследодателя не может быть заведено ни при каких обстоятельствах.

Возвращение каких-либо документов лицам, представившим их при совершении нотариального действия, из нарядов или наследственных дел не разрешается. Изъятие и выдача имеющихся у нотариусов документов возможны только в установленных законом случаях при следующих обстоятельствах:

1) при расторжении нотариально удостоверенного договора по соглашению сторон нотариус возвращает представленный ему ранее правоустанавливающий документ, заменяя его в наряде копией с этого документа;

2) при признании сделки недействительной судом нотариус на основании вступившего в законную силу решения суда возвращает правоустанавливающие документы по требованию стороны, представившей эти документы. Копии возвращенных правоустанавливающих документов, а также решение суда подшиваются в наряд;

3) 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 нотариус выдает из нарядов документы, указанные в определении суда или постановлении о выемке, а также наследственные дела. При этом нотариус должен составить протокол выемки и оставить у себя не только запрос (требование), но и копии истребованных документов и дел. После вступления решения суда или приговора в законную силу нотариальные документы должны быть возвращены нотариусу вместе с копией судебного постановления.

Раздел III

СОВЕРШЕНИЕ ОТДЕЛЬНЫХ ВИДОВ НОТАРИАЛЬНЫХ ДЕЙСТВИЙ

Глава VII

УДОСТОВЕРЕНИЕ СДЕЛОК

§ 1. Общие правила нотариального удостоверения сделок

Среди нотариальных действий, совершаемых нотариусами, значительное число составляют различные сделки. Для удостоверения сделок к нотариусам обращаются и граждане, и юридические лица. Несмотря на то, что действующее гражданское законодательство, как никогда раньше, допускает оформление большинства сделок в простой письменной форме, много их все-таки по-прежнему удостоверяется нотариально. По сложившейся в российском обществе традиции к нотариусам обращаются для нотариального удостоверения почти всех сделок, связанных с отчуждением недвижимости — квартир, жилых и дачных домов, земельных участков и т.д., хотя нотариальное удостоверение таких сделок со времени введения в действие Федерального закона «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним»¹ не является обязательным².

Нотариальное удостоверение сделки по нормам гражданского права «осуществляется путем совершения на документе... удостоверительной надписи нотариусом или другим должностным лицом, имеющим право совершать такое нотариальное действие» (ст. 163 ГК). Однако нотариальное удостоверение сделки не сводится только к совершению на документе удостоверительной надписи, а предполагает определенную и достаточно сложную процедуру, установленную нотариальным законодательством. Выполнение этой процедуры должно обеспечивать законность (действительность) удостоверяемой нотариусом сделки.

Правовому регулированию сделок посвящены многие нормы гражданского права, содержащиеся в ГК, иных федеральных законах, указах Президента РФ, постановлениях Правительства РФ, актах мини-

¹ Введен в действие с 29 января 1998 г. (СЗ РФ. 1997. № 30. Ст. 3594).

² Вместе с тем, по данным Федеральной нотариальной палаты, в 1999 г. число нотариально удостоверенных сделок об отчуждении недвижимости снизилось почти в три раза по сравнению с 1998 г. (Нотариальный вестник. 2000. № 5/6. С. 24).

стерств и иных федеральных органов исполнительной власти. Понятие сделки сформулировано в ст. 153 ГК РФ, согласно которой «сделками признаются действия граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей».

Сделки рассматриваются в гражданском праве как наиболее распространенные юридические факты. Сделки могут быть самые разные, и гражданское законодательство не содержит исчерпывающего перечня сделок. В гражданском праве сделки в зависимости от тех или иных условий, необходимых для их совершения, традиционно разграничиваются на виды. Один из критериев разграничения их закреплен в ст. 154 ГК, согласно которой сделки делятся на односторонние, двухсторонние и многосторонние. Однако классификация сделок по видам может производиться по различным признакам. В аспекте рассматриваемого в настоящей главе вопроса представляет интерес и разграничение на сделки, которые должны быть совершены лично, и сделки, которые могут совершаться через представителей. Особо выделены в ГК и виды недействительных сделок: в ст. 168—179 закреплены условия недействительности сделок.

Удостоверяя сделки, нотариусы должны обеспечивать защиту законных интересов лиц, совершающих их. В первую очередь эта защита обеспечивается соблюдением всех тех требований относительно сделок, которые закреплены в гражданском законодательстве и иных актах, содержащих нормы гражданского права. Так, для действительности, во-первых, сделка должна носить характер волевого акта именно тех лиц, от имени которых она совершается. Во-вторых, лица, обращающиеся для удостоверения сделки, должны обладать дееспособностью. В-третьих, содержание сделки должно быть изложено в форме документа, предусмотренного в действующем законодательстве для этого вида сделок. В-четвертых, содержание сделки должно соответствовать требованиям закона и иных правовых актов, а если совершаемая сделка не предусмотрена законом и иными правовыми актами, содержание ее не должно противоречить основным началам гражданского законодательства. И, наконец, в-пятых, результат, который достигается совершением сделки, должен соответствовать действительным намерениям ее стороны (сторон).

Для заключения всякой сделки по гражданскому законодательству необходимо выражение воли стороны. Если сделка односторонняя, «необходимо и достаточно выражение воли одной стороны» (п. 2 ст. 154 ГК). Для заключения договора необходимо выражение согласованной воли двух сторон (в двухсторонней сделке) либо трех или более

сторон (в многосторонней сделке — п. 3 ст. 154 ГК). В соответствии с этими нормами при нотариальном удостоверении всех односторонних сделок — доверенностей, завещаний, уведомлений об отмене завещаний, отказов от наследства и т.д. — достаточно присутствие и выражение воли только того лица, от имени которого сделка удостоверяется (т.е. от имени которого выдается доверенность, составляется завещание и т.д.). При нотариальном удостоверении многосторонних сделок необходимо присутствие и выражение воли каждой стороны сделки: покупателя и продавца — при удостоверении договора купли-продажи, дарителя и одаряемого — при удостоверении договора дарения, залогодателя и залогодержателя — при удостоверении договора залога и т.п. При этом воля всех участников многосторонней сделки должна быть согласованной.

Для выяснения воли стороны (сторон) нотариальное законодательство предусматривает необходимость соблюдения следующих требований при нотариальном удостоверении сделок:

во-первых, согласно ст. 54 Основ, нотариус обязан проверить, соответствует ли содержание сделки, проект которой представлен нотариусу для нотариального удостоверения, действительным намерениям стороны (сторон). Для этого нотариус и выясняет, соответствует ли волеизъявление, выраженное в проекте сделки, внутренней воле стороны, т.е. тому, что она желает;

во-вторых, согласно ст. 43 Основ, при удостоверении сделок проверяется дееспособность граждан и правоспособность юридических лиц, участвующих в сделках. В случае совершения сделки представителем проверяются и его полномочия¹.

Далее по процедуре нотариального удостоверения сделок, закрепленной в Основах, нотариус обязан:

- разъяснить смысл и значение представленного ему проекта сделки (ст. 54);
- проверить, не противоречит ли содержание проекта сделки требованиям закона (ст. 54);
- установить личности обратившихся (ст. 42);
- зачитать вслух содержание нотариально удостоверяемой сделки ее участникам (ст. 44);
- предложить подписать сделку в своем присутствии (ст. 44);
- зарегистрировать сделку в реестре (ст. 50).

¹ О том, каким образом выясняется нотариусами дееспособность граждан, проверяются правоспособность юридических лиц и полномочия представителей, см. следующий параграф.

Неукоснительное соблюдение нотариусами всех перечисленных требований при нотариальном удостоверении сделок обеспечивает их действительность и придает сделкам труднооспоримый характер¹.

§ 2. Выяснение дееспособности граждан, правоспособности юридических лиц, полномочий представителей при нотариальном удостоверении сделок

Для совершения всяких сделок — договоров (соглашений), доверенностей, завещаний, а также для расторжения договоров и отмены завещаний физические лица по гражданскому законодательству должны обладать дееспособностью. Поэтому нотариусы при совершении такого нотариального действия, как удостоверение сделок, в соответствии со ст. 43 Основ выясняют дееспособность граждан, участвующих в сделках. Понятие дееспособности дано в п. 1 ст. 21 ГК. Оно означает способность гражданина своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их. «Обладать дееспособностью — значит иметь способность лично совершать юридические действия, совершать сделки и исполнять их, приобретать в собственность имущество и владеть, пользоваться и распоряжаться им... и т.д.»².

Дееспособность в первую очередь зависит от возраста и возникает у гражданина в полном объеме с наступлением совершеннолетия (по достижении восемнадцати лет). В отдельных случаях дееспособность может наступить и раньше. Во-первых, если несовершеннолетний вступает в брак (в случае, когда закон допускает это), дееспособность в полном объеме наступает у него со времени вступления в брак (п. 2 ст. 21 ГК). Во-вторых, когда несовершеннолетний, достигший шестнадцати лет и работающий по трудовому договору или занимающийся предпринимательской деятельностью, эмансипирован, т.е. объявлен полностью дееспособным (ст. 27 ГК). Оформляя сделку, нотариус по документу, удостоверяющему личность, устанавливает возраст обратившегося. Если сделка двухсторонняя или многосторонняя, нотариус устанавливает возраст каждого лица, участвующего в сделке. При удостоверении сделки от имени несовершеннолетнего, но дееспособного гражданина нотариус обязан истребовать от него помимо документа,

¹ Само же нотариальное удостоверение, по мнению Е.Б. Тарбагаевой, обеспечивает «имущественные интересы субъектов сделки в случае признания ее недействительной по решению суда» (см.: *Тарбагаева Е.Б.* Нотариат в Российской Федерации. С. 13.)

² Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части первой / Отв. ред. О.Н. Садиков. М., 1995. С. 43.

удостоверяющего личность, в котором указан возраст, также и документ, подтверждающий его дееспособность — свидетельство о браке или решение органа опеки и попечительства, либо решение суда об объявлении несовершеннолетнего полностью дееспособным. Данные из этих документов указываются в реестре регистрации нотариальных действий, если нотариус не посчитает необходимым оставить копию такого документа в своем архиве (архиве государственной нотариальной конторы).

При удостоверении сделки от имени несовершеннолетнего, но дееспособного лица целесообразно в самом нотариальном документе указывать основание возникновения дееспособности, например: «продавец — несовершеннолетняя Николаева Марина Алексеевна, 11 декабря 1986 года рождения, которая приобрела дееспособность в полном объеме в связи с вступлением в брак...», или «я, несовершеннолетний Пашин Игорь Андреевич, 3 октября 1985 года рождения, объявленный полностью дееспособным на основании решения Куйбышевского федерального суда Центрального района Санкт-Петербурга от 5 декабря 2001 года по гражданскому делу № 2930/2001 г.».

Сделки от имени несовершеннолетних в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет совершаются самими несовершеннолетними, но с письменного согласия их законных представителей — родителей, усыновителей или попечителя. За несовершеннолетних, не достигших четырнадцати лет (малолетних), сделки могут совершать от их имени только их родители, усыновители или опекуны. Родители являются законными представителями своих детей и выступают в защиту их прав и интересов без специальных полномочий.

Полномочия родителей при совершении ими сделок от имени детей нотариусы проверяют по записям о детях в их паспортах, а также по записям о родителях в свидетельствах о рождении детей, полномочия усыновителей — по свидетельствам об усыновлении (когда усыновители не записаны в качестве родителей). Полномочия опекунов — по опекунским удостоверениям, попечителей — по удостоверениям попечителей, выдаваемым органами местного самоуправления.

Однако дееспособность зависит не только от возраста, но и от психического состояния физического лица, его способности понимать значение своих действий и руководить ими. Для возникновения гражданской дееспособности достаточно наступления совершеннолетия. Но если совершеннолетнее лицо вследствие психического расстройства не может понимать значение своих действий или руководить ими, суд может в предусмотренном гражданским процессуальным законодательством порядке объявить его недееспособным. Над таким лицом уста-

навливается опека. От имени гражданина, признанного в судебном порядке недееспособным, сделки совершает его опекун.

Существует и категория ограниченно дееспособных граждан. Ограничение дееспособности может быть установлено судом в отношении таких граждан, которые вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами ставят свою семью в тяжелое материальное положение. Над такими гражданами устанавливается попечительство. Сделки от имени ограниченно дееспособных граждан нотариусы могут удостоверить лишь с согласия их попечителей. Гражданин, признанный недееспособным или ограниченно дееспособным, самостоятельно обращаться к нотариусам для удостоверения от их имени сделок по действующему законодательству не вправе.

Проверяя дееспособность, нотариус должен выяснить, понимает ли лицо, обращающееся для удостоверения сделки, значение своих действий и может ли оно руководить своими действиями, иными словами, находится ли оно в нормальном психическом состоянии. При выполнении этой профессиональной обязанности нотариусы встречаются с серьезной проблемой, не урегулированной действующим законодательством. Существующий в современной России порядок объявления граждан недееспособными или ограниченно дееспособными не предусматривает необходимость доведения информации об этом до нотариусов. Самим же нотариусам выяснить, объявлялось ли обращающееся к нему для удостоверения сделки лицо недееспособным или ограниченно дееспособным, чрезвычайно сложно, особенно в крупных городах, и не всегда представляется возможным.

Проблема усугубляется и тем, что в действующем нотариальном законодательстве нет прямого указания на недопустимость удостоверения нотариусами сделок от имени граждан хотя и дееспособных, но находящихся в момент обращения для удостоверения сделок в таком состоянии, когда они не способны понимать значение своих действий или руководить ими. Это состояние может быть вызвано заболеванием, сильным стрессом, опьянением, влиянием принятых лекарственных средств и т.д. Вместе с тем из смысла ст. 177 ГК «Недействительность сделки, совершенной гражданином, не способным понимать значение своих действий или руководить ими» очевидно, что нотариусы в таких случаях удостоверять сделку не вправе.

Особо следует остановиться на ситуации, когда к нотариусу для удостоверения сделки обращается дееспособное лицо, не понимающее значение своих действий или не способное руководить ими из-за своей болезни. Как должен поступить нотариус в такой ситуации? «Не заметить» состояние этого гражданина и удостоверить от его имени сделку,

или же совершение нотариального действия отложить, как это предусматривалось по действовавшей до 26 апреля 1999 г. Инструкции о порядке совершения нотариальных действий от 6 января 1987 г.¹, а ранее — по Инструкции от 31 января 1975 г., и предпринять меры, направленные на защиту имущественных интересов такого гражданина? Прямого указания на то, как должен поступить нотариус в данной ситуации, сейчас в действующем нотариальном законодательстве нет. Вместе с тем исходя из сложившейся в российском нотариате практики, а также по этическим нормам, которые нотариусы присягают соблюдать при наделении их соответствующими полномочиями, недопустимо удостоверять сделки от имени таких граждан. Для исключения из нотариальной практики возможности поступать по-иному необходимо как можно быстрее разработать и закрепить в действующем законодательстве нормы, определяющие действия нотариусов в такой ситуации.

¹ В абз. 2 п. 32 инструкции предусматривалось следующее: «Если у государственного нотариуса имеются основания предполагать, что кто-либо из участников сделки вследствие душевной болезни или слабоумия не может понимать значения своих действий или руководить ими либо вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими веществами ставит свою семью в тяжелое материальное положение, а сведений о признании лица недееспособным или ограниченно дееспособным не имеется, государственный нотариус ... откладывает совершение сделки и выясняет, не выносило ли судом решение о признании лица недееспособным или ограниченно дееспособным. Если такого решения не имеется, государственный нотариус сообщает о своем предположении одному из лиц или одной из организаций, указанных в ст. 258 Гражданского процессуального кодекса РСФСР, которые могут поставить перед судом вопрос о признании лица недееспособным или ограниченно дееспособным... В зависимости от принятого этим лицом (организацией) решения государственный нотариус либо совершает сделку, либо приостанавливает совершение нотариального действия до рассмотрения дела судом».

Здесь же уместно отразить позицию Верховного Суда РФ по гражданскому делу по заявлению Гирского Ю.В. о признании незаконным абз. 2 п. 32 инструкции от 6 января 1987 г. в части содержащегося в нем указания «имеются основания предполагать». Гирский Ю.В. просил суд признать незаконным это указание по мотивам его противоречия ст. 43 Основ и считал необходимым указать в абз. 2 п. 32 об обязанности нотариуса в каждом случае при оформлении сделки истребовать от ее участников соответствующие документы, свидетельствующие о их дееспособности. Оставляя заявление Гирского Ю.В. без удовлетворения, Верховный Суд в своем решении указал:

— «Обжалуемый абз. 2 п. 32 в части «если у государственного нотариуса имеются основания предполагать», по решению суда требованиям ст. 43 Основ не противоречит и полностью с ними согласуется;

— необходимость истребования у участников сделки документов о их дееспособности из содержания ст. 43 Основ не вытекает;

— содержащееся в абз. 2 п. 32 положение, по убеждению суда, не противоречит и требованиям ст. 18, 45 и 55 Конституции РФ, поскольку предусмотренные этими нормами Конституции РФ права граждан обжалуемым пунктом не нарушаются (решение Верховного Суда РФ от 28 мая 1997 г. № ГКПИ 97-268).

При удостоверении сделок от имени юридических лиц нотариусы обязаны проверить их правоспособность. Правоспособность юридических лиц проверяется по учредительным документам — уставам, учредительным договорам, общим положениям об организациях данного вида. Большинство юридических лиц действуют на основании своего устава, например, акционерные общества, предприятия, основанные на праве хозяйственного ведения, общественные организации и др. Учредительными документами обществ с ограниченной ответственностью, ассоциаций, союзов и других организаций являются одновременно учредительный договор и устав. Некоторые юридические лица действуют только на основании учредительного договора, например, хозяйственные товарищества: полные и на вере¹. Для отдельных юридических лиц утверждаются индивидуальные положения, например, положение о Государственном академическом Мариинском театре, утвержденное постановлением Правительства РФ от 6 октября 1994 г.²

При заключении гражданско-правовых сделок от имени юридического лица выступают либо его органы, либо назначенные им представители. «Орган юридического лица — это правовой термин, обозначающий лицо (единоличный орган) или группу лиц (коллегиальный орган), представляющих интересы юридического лица в отношениях с другими субъектами права без специальных на то уполномочий (без доверенности)»³. Органы юридического лица могут назначаться (если у юридического лица единственный учредитель) или избираться (если участников или учредителей несколько). Порядок назначения (избрания) органов определяется законом и учредительными документами. По общему правилу орган корпоративных организаций, например, формируется путем выборов. Члены корпорации, как правило, избирают директора, генерального директора и т.п. Руководители унитарных предприятий — коммерческих организаций, не наделенных правом собственности на закрепленное за ними имущество, назначаются собственниками либо уполномоченными собственниками лицами по приказам.

¹ Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части первой. С. 86.

² СЗ РФ. 1994. № 25. Ст. 2709.

³ Гражданское право. Том. 1. Учебник. 4-е изд., перераб. и доп. / Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. М., 1999. С. 132-133 (Глава 7, § 1 - И.В. Елисеев). При этом авторы учебника данное понятие сопровождают сноской следующего содержания: «Понятие органа как особого рода представителя интересов юридического лица убедительно обосновывается Г. В. Цеповым в работе «Понятие органа юридического лица по российскому законодательству» (см.: Правоведение. 1998. № 3. С. 89—93).

Орган юридического лица формирует и выражает волею его волю. Именно через свои органы юридическое лицо приобретает гражданские права и принимает на себя гражданские обязанности (п. 1 ст. 53 ГК). Юридическое лицо может иметь один орган (директора, правление), но может иметь одновременно и несколько органов (директора и дирекцию, правление и председателя). Различаются органы, созданные только для формирования воли юридического лица, и те, которые одновременно выражают его волю вовне¹. Например, руководитель унитарного предприятия, назначенный собственником либо уполномоченным собственником лицом и им подотчетный, является одновременно единственным волеобразующим и волеизъявляющим органом. Руководитель же акционерного общества — директор или генеральный директор является волеизъявляющим органом, а совет директоров (наблюдательный совет) — волеобразующим органом.

Руководители совершают сделки от имени юридического лица без доверенности при условии, если они действуют в рамках предусмотренной законом, иным правовым актом или учредительными документами компетенции. Для нотариального оформления сделки от имени юридического лица руководитель в подтверждение своих полномочий предъявляет нотариусу соответствующий документ — служебное удостоверение, в котором есть сведения, что он является директором, генеральным директором, начальником и т.п., либо протокол собрания об избрании, приказ о назначении. Однако руководители филиалов или представительств совершать сделки от имени юридического лица без его доверенности не вправе, поскольку ни филиал, ни представительство самостоятельными субъектами права не являются. При нотариальном удостоверении отдельных сделок от имени юридического лица в предусмотренных законом или учредительными документами случаях нотариусу должно быть предъявлено и решение волеобразующего органа юридического лица, например, совета директоров (наблюдательного совета).

От имени юридических лиц и граждан могут совершать сделки и назначенные ими представители, которые действуют на основании доверенностей. Представители вправе совершать сделки только в пределах полномочий, предоставленных им по доверенностям².

¹ Комментарий части первой Гражданского кодекса Российской Федерации. М.: Редакция журнала «Хозяйство и право»; Фирма «Спарк». 1995. С. 104 (гл. 4, ст. 48—65 — М. И. Брагинский).

² О доверенностях, их форме и содержании см. следующий параграф.

§ 3. Доверенности. Нотариальное удостоверение доверенностей

Доверенности являются документами, по которым осуществляется представительство. Представительство, как самостоятельный институт в гражданском и гражданском процессуальном праве, регулируется нормами ст. 182—189 ГК и ст. 48—54 ГПК РФ. «Под представительством понимается совершение одним лицом, представителем, в пределах имеющихся у него полномочий сделок и иных юридических действий от имени и в интересах другого лица, представляемого»¹. Представительство широко используется для осуществления гражданских, процессуальных, трудовых и иных прав и обязанностей, когда по тем или иным причинам представляемый не может осуществить их сам.

Представительство по доверенностям допускается практически во всех сферах за исключением редких случаев, когда по своему характеру действия должны быть совершены лично, а также когда в законе предусмотрено, что совершение названного в нем действия через представителя не допускается. Например, по правилам ст. 11 СК РФ заключение брака производится в личном присутствии лиц, вступающих в брак. Дела об усыновлении ребенка суд по правилам ст. 273 ГПК РФ рассматривает с обязательным участием самих усыновителей (усыновителя). Согласно п. 6 ст. 74 ФЗ «Об ипотеке (залоге недвижимости)» не может быть заключен через представителя договор об ипотеке, предметом которой является жилой дом или квартира, находящиеся в собственности гражданина². Не допускается через представителей в соответствии со ст. 57 Основ законодательства о нотариате и удостоверение завещаний. Доверенности на совершение перечисленных в настоящем абзаце действий нотариусы удостоверяют не вправе.

По действующему законодательству «доверенностью признается письменное уполномочие, выдаваемое одним лицом другому лицу для представительства перед третьими лицами» (п. 1 ст. 185 ГК). Всякая доверенность как документ, по которому в результате действий представителя и, как правило, в отсутствие представляемого устанавливаются правовые связи представляемого с третьими лицами, должна содержать описание полномочий. Полномочия и определяют круг возможных действий представителя в интересах представляемого. Полномочия по доверенностям могут предоставляться разнообразные.

¹ Гражданское право. Том 1. Учебник. 4-изд., перераб. и доп. / Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. С. 277 (автор гл. 12 — А.П. Сергеев).

² СЗ РФ. 1998. № 29. Ст. 3400; 2001. № 46. Ст. 4308; 2002. № 7. Ст. 629.

Доверенности — документы временного действия и могут быть выданы только на ограниченный срок, указываемый, как правило, в тексте доверенности. По ст. 186 ГК срок действия доверенности не может превышать трех лет. Если срок в доверенности не указан, она сохраняет силу в течение года со дня ее совершения. Однако удостоверенная нотариусом доверенность, не содержащая указания о сроке ее действия и предназначенная для действий за границей, сохраняет силу до ее отмены лицом, выдавшим доверенность. В каждой доверенности обязательно должна быть указана дата ее выдачи. Доверенность без даты выдачи ничтожна.

К форме доверенности помимо требования о том, что она всегда составляется письменно, предъявляются в случаях, указанных в законе, и иные требования. В связи с тем, что при осуществлении нотариальной деятельности нотариусы не только сами удостоверяют всевозможные доверенности, но и принимают по доверенностям различные заявления, а также удостоверяют сделки, рассмотрим эти требования подробнее.

Доверенность от имени юридического лица, например, выдается за подписью его руководителя или другого лица, уполномоченного на это его учредительными документами, с приложением печати этой организации. А доверенность от имени юридического лица, основанного на государственной или муниципальной собственности, на получение или выдачу денег и других имущественных ценностей должна быть подписана также главным (старшим) бухгалтером этой организации (п. 5 ст. 185 ГК).

Отдельные доверенности должны быть не просто составлены в письменной форме, но и удостоверены. Однако право удостоверять их по гражданскому законодательству предоставлено не только нотариусам и должностным лицам, уполномоченным совершать нотариальные действия, но также и другим лицам и организациям, указанным в ст. 185 ГК и ст. 53 ГПК. В зависимости от того, кем удостоверены те или иные доверенности, они подразделяются на:

- а) доверенности, удостоверенные нотариально;
- б) доверенности, приравненные к нотариально удостоверенным;
- в) доверенности, удостоверенные организациями.

Нотариально удостоверенными считаются доверенности, удостоверенные нотариусами, работающими в государственных нотариальных конторах или занимающимися частной практикой, должностными лицами органов местного самоуправления, а также консульских учреждений, уполномоченными на совершение нотариальных действий в соответствии со ст. 1 Основ законодательства РФ о нотариате. Нотариаль-

но могут удостоверяться любые доверенности, содержание которых не противоречит действующему законодательству, а форма соответствует требованиям закона. Нотариально удостоверяются доверенности от имени и физических лиц, и юридических лиц.

Доверенности, приравненные к нотариально удостоверенным, также как и нотариально удостоверенные, могут выдаваться на совершение самых разных действий. Право удостоверять такие доверенности предоставлено только лицам, указанным в п. 3 ст. 185 ГК. Причем они вправе удостоверять доверенности лишь от имени физических лиц, названных в п. 3 ст. 185 ГК. При оформлении доверенностей, приравненных к нотариально удостоверенным, соблюдаются все требования действующего законодательства относительно содержания доверенностей.

К нотариально удостоверенным приравниваются:

1) доверенности военнослужащих и других лиц, находящихся на излечении в госпиталях, санаториях и других военно-лечебных учреждениях, удостоверенные начальником такого учреждения, его заместителем по медицинской части, старшим или дежурным врачом;

2) доверенности военнослужащих, а в пунктах дислокации воинских частей, соединений, учреждений и военно-учебных заведений, где нет нотариальных контор и других органов, совершающих нотариальные действия, также доверенности рабочих и служащих, членов их семей и членов семей военнослужащих, удостоверенные командиром (начальником) этих части, соединения, учреждения или заведения;

3) доверенности лиц, находящихся в местах лишения свободы, удостоверенные начальником соответствующего места лишения свободы;

4) доверенности совершеннолетних дееспособных граждан, находящихся в учреждениях социальной защиты населения, удостоверенные администрацией этого учреждения или руководителем (его заместителем) соответствующего органа социальной защиты населения.

Доверенности, удостоверенные организациями, перечисленными в п. 4 ст. 185 ГК и в ч. 2 ст. 53 ГК, могут выдаваться на совершение лишь указанных в этих статьях действий:

— получение заработной платы и иных платежей, связанных с трудовыми отношениями;

— получение вознаграждения авторов и изобретателей;

— получение пенсий, пособий, стипендий, вкладов граждан в банках, корреспонденции; представительство в суде. Право удостоверять такие доверенности предоставлено организациям, в которых доверители работают или учатся, жилищно-эксплуатационным организациям по месту их жительства, и администрации стационарных лечебных уч-

реждений, в которых доверители находятся на излечении. Доверенности на получение представителем гражданина его вклада в банке, денежных средств с его банковского счета, адресованной ему корреспонденции в организациях связи, а также на совершение от имени гражданина иных из указанных в настоящем абзаце сделок могут быть удостоверены соответствующим банком или организацией связи.

Доверенности удостоверяются нотариусами по общим правилам удостоверения сделок. Но в связи с тем, что доверенность — это односторонняя сделка, для ее оформления необходимо и достаточно выражения воли одной стороны. Поэтому в процедуре нотариального удостоверения участвует только лицо, от имени которого доверенность выдается, — представляемый. Для удостоверения доверенности не требуется согласия лица, которому доверенность выдается. По правилам ст. 59 Основ законодательства о нотариате нотариусы по просьбе обратившихся удостоверяют различные доверенности:

- от имени одного и на имя одного лица;
- от имени нескольких лиц на имя одного лица;
- от имени одного лица на имя нескольких лиц;
- от имени нескольких лиц на имя нескольких лиц.

При составлении проекта доверенности в первую очередь нотариус выясняет содержание полномочий, которыми представляемый намерен наделить представителя, и разъясняет ему смысл и правовое значение их. Если для выполнения отдельных действий полномочия представителя на их совершение по правилам, содержащимся в тех или иных нормах права, должны быть специально оговорены в доверенности, нотариус должен обратить внимание на данное обстоятельство. При этом представляемому разъясняется, что представитель вправе будет совершить их только в том случае, если в тексте доверенности будет указано на предоставление таких полномочий. Например:

1. По ст. 54 ГПК РФ «представитель вправе совершать от имени представляемого все процессуальные действия. Однако право представителя на подписание искового заявления, предъявление его в суд, передачу спора на рассмотрение третейского суда, предъявление встречного иска, полный или частичный отказ от исковых требований, уменьшение их размера, признание иска, изменение предмета или основания иска, заключение мирового соглашения, передачу полномочий другому лицу (передоверие), обжалование решения судебного постановления, предъявление исполнительного документа к взысканию, получение присужденного имущества или денег должно быть специально оговорено в доверенности, выданной представляемым лицом».

2. По правилу, содержащемуся в п. 1 ст. 1153 ГК, «принятие наследства через представителя возможно, если в доверенности специально предусмотрено полномочие на принятие наследства».

3. В соответствии с п. 3 ст. 1159 ГК «отказ от наследства через представителя возможен, если в доверенности специально предусмотрено полномочие на такой отказ».

4. Согласно ст. 187 ГК и ст. 59 Основ законодательства о нотариате доверенность в порядке передоверия может быть выдана представителем другому лицу, как правило, если в основной доверенности оговорено право передоверия.

Нотариус, удостоверяя доверенности, к содержанию которых действующим законодательством установлены какие-либо иные дополнительные требования, обязан не только разъяснить их лицу, обратившемуся для удостоверения такой доверенности, но и выполнить эти требования. Например, в доверенности на совершение дарения по правилу п. 5 ст. 576 ГК должен быть назван одаряемый и указан предмет дарения.

В тексте нотариально удостоверяемой доверенности в соответствии с методическими рекомендациями по совершению отдельных видов нотариальных действий нотариусами Российской Федерации указываются:

- 1) место и дата ее подписания;
- 2) в отношении физических лиц — фамилии, имена, отчества полностью, адрес постоянного места жительства или преимущественного пребывания представителя и представляемого; в отношении юридических лиц — полное наименование, индивидуальный номер налогоплательщика, юридический адрес, дата и место государственной регистрации, номер регистрационного свидетельства, адрес фактического места нахождения представляемого; в надлежащих случаях — занимаемая должность представителей юридических лиц;
- 3) удостоверяющий личность представляемого документ и его реквизиты, а также дата его рождения; если доверенности удостоверяются от имени иностранных граждан — их гражданство;
- 4) предоставляемые полномочия;
- 5) срок действия доверенности (всегда обозначается прописью).

В доверенности, выдаваемой в порядке передоверия, указываются также:

— дата, место удостоверения и реестровый номер основной доверенности;

— фамилия, имя и отчество нотариуса, удостоверившего основную доверенность, его нотариальный округ или наименование государст-

венной нотариальной конторы либо фамилия, имя, отчество и должность должностного лица, удостоверившего основную доверенность;

— сведения о физическом или юридическом лице, выдавшем доверенность (такие же полные, как в основной доверенности); в случае выдачи доверенности от имени юридического лица — должность лица, выдавшего доверенность;

— полномочия, передаваемые в порядке передоверия;

— срок действия доверенности в порядке передоверия.

Об удостоверении доверенности в порядке передоверия нотариус производит соответствующую запись на основной доверенности, указывая в ней дату, место удостоверения, реестровый номер, фамилию, имя, отчество нотариуса, удостоверившего доверенность в порядке передоверия, а также данные о том, кому и на какой срок она выдана.

По сложившейся нотариальной практике в доверенностях, выдаваемых на имя адвокатов, указывается не место их жительства, а место работы (название соответствующего адвокатского образования, номер юридической консультации или ее название и т.д.).

Место жительства адвоката — входит в число его персональных данных и является информацией конфиденциального характера, которую адвокат в соответствии со ст. 11 Федерального закона от 20 февраля 1995 г. «Об информации, информатизации и защите информации»¹ не обязан сообщать своим клиентам.

Образец

Доверенность

Санкт-Петербург. Двадцать четвертого сентября две тысячи первого года.

Я, Баранов Сергей Алексеевич, 11 марта 1962 года рождения, паспорт XXII-АН № 517536 выдан 39-м отделом милиции Санкт-Петербурга 20 мая 1996 г., проживающий в Санкт-Петербурге, пр. Большевиков, дом 26, корпус 1, квартира 251, настоящей доверенностью уполномочиваю Кауфмана Соломона Юрьевича, адвоката 15-й юридической консультации Санкт-Петербургской городской коллегии адвокатов, на ведение моих гражданских дел в судах и службе судебных приставов со всеми правами, какие предоставлены законом истцу, ответчику, третьему лицу и потерпевшему, с правом подачи и подписания искового заявления, полного или частичного отказа от исковых требований, признания иска, изменения предмета или основания иска, заключения мирового соглашения, обжалования всех судебных постановлений с правом подачи кассационной жалобы и жалоб в порядке надзора, заявления отводов и ходатайств, получения решений, определений, исполнительных листов и судебных приказов, предъявления исполнительного листа ко взысканию, для чего предоставляю право подавать от моего имени вся-

кого рода заявления и документы, расписываться за меня и выполнять все действия и формальности, связанные с данным поручением.

Доверенность выдана сроком на три года без права передоверия.

Подпись

Удостоверительная надпись нотариуса

§ 4. Завещания и их нотариальное удостоверение.

Закртые завещания

1. О завещаниях

В русском языке слово «завещание» употребляется в различных смыслах. Это и завет (наказ, наставление), и словесно выраженная предсмертная воля, и, наконец, официальный документ, содержащий распоряжение об имуществе на случай смерти.

Институт завещаний в русском обществе относится к элементам правовой культуры. Еще с давних времен в течение многих веков вплоть до Октябрьской революции 1917 г. по старому русскому обычаю делались имущественные вклады «на упокоение души». По завету усопшего в храмы, монастыри, церкви передавали фамильные иконы, украшенные драгоценными камнями оклады, шитые пелены, покровы, образки, панагии, кресты, богатые церковные сосуды, золотые и серебряные оклады книг и икон. Следуя старому русскому обычаю, икону, снятую с гроба, оставляли церкви, где отпевали усопшего.

Поминальные вклады делали и цари, и крестьяне. Эти вклады обязательно учитывались и вписывались во вкладные книги. Полнейший из этих документов «Вкладная книга XIV—XVII веков» Троице-Сергиева монастыря, одного из наиболее древних и почитаемых в России, содержит интереснейшие сведения о вкладах не только знаменитых государственных деятелей, полководцев, дипломатов, но и крестьян, ремесленников, торговых людей¹.

В законодательстве термин «завещание» употребляется в двух значениях: завещанием называется документ, в котором находит свое выражение воля завещателя, и сам акт выражения воли завещателя, который в последнем своем значении представляет собой сделку. В настоящем параграфе будут рассмотрены завещания как юридические документы.

Русскому праву конца XIX — начала XX вв. были известны завещания (духовные завещания), составленные у нотариуса, а также «домашние». Домашние завещания составлялись без участия нотариуса,

но с соблюдением определенных правил. Однако нотариальные завещания считались особо достоверными¹.

По законодательству советского периода в России признавались лишь нотариально удостоверенные завещания (ст. 425 ГК РСФСР 1922 г.², ст. 540 ГК РСФСР 1964 г.³). Так называемые домашние завещания (т.е. совершенные без надлежащего удостоверения, а заверенные лишь подписями свидетелей) в этот период не признавались, и право наследования по ним не возникало ни при каких обстоятельствах.

В советской России завещания удостоверялись государственными нотариальными конторами не так уж и редко⁴. Советские граждане завещали, обычно, принадлежавшие им паенакопления в жилищных, дачных и гаражных кооперативах, жилые дома, автомобили, вклады в сберкассах, реже — другое имущество (авторское право, произведения искусства). «Завещание, — как писал в начале 70-х годов прошлого века П.С. Никитюк, — позволяет наследодателю определить судьбу своего имущества, когда у него нет наследников по закону или наряду с ними есть другие лица, которых он хотел бы обеспечить, оставить им что-нибудь в память о себе»⁵.

Приведем пример, достаточно типичный для русских коллекционеров. Выполняя волю своего покойного мужа — известного петербургского (ленинградского) коллекционера Павла Викентьевича Губара, умершего в Ленинграде в 1976 году, его вдова Анастасия Григорьевна Ливер

¹ Интересная статья Вадима Чеха «Завещание в Российской империи в конце XIX — начале XX веков» опубликована в журнале «Нотариальный вестник» № 5 за 2001 год (с. 49-55).

² По законодательству СССР в особых случаях допускались так называемые: — консульские завещания, удостоверенные консулами или консульскими агентами СССР (ст. 60 Консульского устава СССР - СЗ СССР. 1929. № 61. Ст. 567);

— морские завещания, удостоверяемые капитанами судов (ст. 59 Кодекса торгового мореплавания СССР - СЗ СССР. 1929. № 41. Ст. 365; ст. 27 Устава внутреннего водного транспорта - СЗ СССР. 1930. № 55. Ст. 582);

— военные завещания, удостоверенные командованием отдельных воинских частей или начальниками госпиталей (постановление СНК СССР от 15 сентября 1942 г. «О порядке удостоверения доверенностей и завещаний военнослужащих в военное время» — СП СССР. 1942. № 8. Ст. 133. Действие постановления было продлено и на мирное время — СП СССР. 1945. № 5. Ст. 67).

³ В соответствии со ст. 541 ГК РСФСР 1964 г. к нотариально удостоверенным приравнивались завещания граждан, удостоверенные указанными в этой статье должностными лицами, перечень которых практически совпадает с перечнем таких лиц, содержащимся в ст. 1127 ГК РФ.

⁴ В 1970 г., например, государственными нотариальными конторами СССР было удостоверено 153 тыс. завещаний; в 1979 г. — 257 тыс. (Государственный нотариат: Сборник нормативных актов. С. 83).

⁵ Никитюк П.С. Наследственное право и наследственный процесс. Кишинев, 1973. С. 112.

завещала бесценную коллекцию огромного собрания произведений искусства и книг, основу которой составляли материалы, связанные с А.С. Пушкиным, московскому музею А.С. Пушкина (на Кропоткинской ул.). По ее завещанию в 1979 г. собранная П.В. Губаром коллекция, насчитывающая более 470 предметов изобразительного искусства, среди которых были произведения искусства, «редко встречающиеся даже в крупнейших музейных собраниях», и около 500 редких книг и альманахов (в том числе и прижизненные издания Пушкина), была передана Первой ленинградской государственной нотариальной конторой музею А.С. Пушкина. Музей хранит коллекцию П.В. Губара в виде отдельного собрания (*Крейн А. Жизнь музея. М., 1979. С. 73*).

Завещание (testament, Testament, Will) как распоряжение на случай смерти, облеченное в предписанную законом форму, известно правовым системам всех стран. В разных странах к форме завещания предъявляются установленные в национальном законодательстве требования, несоблюдение которых влечет за собой недействительность завещания. В отдельных странах допускается лишь одна форма завещаний. Вместе с тем в ряде стран одновременно допускаются различные формы завещаний.

В Великобритании, например, завещание должно быть написано от руки самим завещателем и подписано им в присутствии не менее чем двух свидетелей, которые и удостоверяют это завещание. Возможно, однако, подписание завещания по просьбе завещателя и в его присутствии и другим лицом. Предусматривая в ст. 9 Закона о завещаниях 1837 г. одну лишь основную форму завещания, другие его формы английский закон не допускает. Исключение установлено в отношении военнослужащих, находящихся на действительной службе, и моряков в плавании, которые вправе совершать устные завещания в присутствии свидетелей либо письменные завещания, не требующие подписания или удостоверения свидетелями.

Английская форма завещания была воспринята в основных чертах почти всеми штатами США. Имеющиеся в законодательстве отдельных штатов отличия не являются принципиальными.

В Канаде по Закону «О реформировании наследственного права» (1994 г.) завещание только тогда обладает должной юридической силой, когда оно составлено в письменной форме и подписано самим завещателем. Процедура совершения завещания во многом сходна с той, которая существует в Великобритании. Вместе с тем подписание завещания другим лицом ни при каких обстоятельствах не допускается¹.

¹ Международное частное право: Учебник / Под ред. Г.К. Дмитриевой. М., 2000. С. 494 (автор гл. 16 — Н.Г. Скачков).

Законодательству же стран континентальной Европы известны следующие основные формы завещаний:

— *собственноручное завещание*. Оно должно быть целиком написано самим завещателем, подписано и датировано им, что призвано уменьшить вероятность подлога. Эта форма является наиболее распространенной и не допускает машинописный текст;

— *завещание в форме публичного акта*. Такое завещание совершается в соответствии с установленной законом процедурой при участии официального должностного лица, как правило, нотариуса. Во Франции, например, завещание составляется при участии двух нотариусов (или одного в присутствии двух свидетелей);

— *тайное завещание*. Оно должно быть составлено завещателем и в запечатанном виде передано на хранение нотариусу, как правило, в присутствии свидетелей. Возможность составления таких завещаний допускается, например, во Франции, Германии, Швейцарии.

Наряду с рассмотренными формами завещаний в отдельных европейских странах установлен упрощенный порядок совершения завещаний в исключительных обстоятельствах, когда обращение к обычным формам невозможно или крайне затруднено. Например, в Германии «лицо, находящееся в местности, с которой прервано сообщение по причине эпидемии или вследствие других исключительных обстоятельств, либо во время плаванья на немецком судне может совершить завещание в форме устного заявления в присутствии трех свидетелей (§ 2250, 2251 Германского Гражданского уложения)»¹.

2. Нотариальное удостоверение завещаний. Закрытые завещания

По действующему в Российской Федерации законодательству завещание, по общему правилу, должно быть составлено в письменной форме и удостоверено нотариусом (п. 1 ст. 1124 ГК). Дата и место удостоверения указываются в завещании. Совершение одного завещания двумя или более гражданами не допускается: в завещании могут содержаться распоряжения только одного гражданина. Например, если супруги пожелают, чтобы имущество после смерти одного из них досталось другому, то для этого каждый из них должен составить отдельное завещание.

Завещание обязан удостоверить любой нотариус любого нотариального округа, в контору которого обратились для совершения этого

¹ Гражданское и торговое право капиталистических государств: Учебник. В 2 ч. М., 1984. Ч. II. С. 285 (авторы гл. XIV - А.А. Костин, А.И. Яфаев).

нотариального действия. В случае, когда гражданин, намеревающийся совершить завещание, по каким-либо уважительным причинам (например, из-за болезни) не может явиться в контору нотариуса, завещание нотариально удостоверяется по месту нахождения этого гражданина. Нотариус, обслуживающий территорию, где находится этот гражданин, обязан удостоверить завещание в месте нахождения гражданина. По правилу, закрепленному в ч. 6 ст. 13 Основ законодательства о нотариате, в случае тяжелой болезни завещателя при отсутствии в нотариальном округе в это время нотариуса, к нему для удостоверения завещания вправе выехать нотариус другого нотариального округа.

Когда в населенном пункте вообще нет нотариуса, завещание обязательно удостоверить должностное лицо органа местного самоуправления, на которое возложено совершение нотариальных действий в данном населенном пункте. За пределами Российской Федерации на территории других государств завещание обязательно удостоверить уполномоченное должностное лицо российского консульского учреждения.

Право удостоверить завещания от имени граждан, находящихся в особых предусмотренных законом условиях, предоставлено также определенному кругу лиц, перечень которых содержится в ст. 1127 ГК и расширительному толкованию не подлежит. Если же гражданин, намеревающийся совершить завещание, высказывает желание пригласить для этого нотариуса и имеется разумная возможность выполнить это желание, лицо, которому предоставлено право удостоверить завещание, обязано принять все меры для приглашения к завещателю нотариуса (п. 4 ст. 1127 ГК). Если же такая просьба не высказывается, эти лица обязаны сами удостоверить завещания. Однако им предоставлено право удостоверить завещания только в присутствии свидетеля. Удостоверенные ими завещания приравниваются к нотариально удостоверенным. К ним относятся:

1) завещания граждан, находящихся на излечении в больницах, госпиталях, других стационарных лечебных учреждениях или проживающих в домах для престарелых и инвалидов, удостоверенные главными врачами, их заместителями по медицинской части или дежурными врачами этих больниц, госпиталей и других стационарных лечебных учреждений, а также начальниками госпиталей, директорами или главными врачами домов для престарелых и инвалидов;

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

3) завещания граждан, находящихся в разведочных, арктических или других подобных экспедициях, удостоверенные начальниками этих экспедиций;

4) завещания военнослужащих, а в пунктах дислокации воинских частей, где нет нотариусов, также завещания работающих в этих частях гражданских лиц, членов их семей и членов семей военнослужащих, удостоверенные командирами воинских частей;

5) завещания граждан, находящихся в местах лишения свободы, удостоверенные начальниками мест лишения свободы.

Удостоверять завещательные распоряжения правами на денежные средства в банках в соответствии со ст. 1128 ГК могут и служащие банка, имеющие право принимать к исполнению распоряжения клиента в отношении средств на его счете. Порядок совершения завещательных распоряжений денежными средствами в банках определяется Правительством Российской Федерации. Завещательное распоряжение в отношении средств, внесенных во вклад, или находящихся на любом другом счете гражданина в банке, совершенное в письменной форме в том филиале банка, в котором находится этот счет, и удостоверенное служащим банка, «имеет силу нотариально удостоверенного завещания» (п. 1 ст. 1128 ГК).

По российскому законодательству стали признаваться завещаниями распоряжения граждан имуществом на случай смерти, составленные после 1 марта 2002 г. в простой письменной форме, — так называемые «закрытые завещания» (ст. 1126 ГК) и «завещания в чрезвычайных обстоятельствах» (ст. 1129 ГК). Однако такие письменные распоряжения имеют силу завещаний только при соблюдении всех установленных законом условий их совершения.

Закрытое завещание должно быть, во-первых, собственноручно написано и подписано завещателем, и, во-вторых, в клеенном конверте передано лично завещателем в присутствии двух свидетелей нотариусу. Несоблюдение хотя бы одного из этих правил влечет недействительность закрытого завещания. Принятие нотариусом закрытого завещания подтверждается выдаваемым завещателю в день принятия от него завещания нотариальным документом. Закрытое завещание обязан принять любой нотариус любого нотариального округа, в контору которого обращаются для совершения данного нотариального действия. При этом никакого значения не имеет, где проживает завещатель. Процедура принятия закрытого завещания нотариусом подробнее будет рассмотрена далее.

«Завещанием в чрезвычайных обстоятельствах» признается изложение гражданином последней воли в отношении своего имущества в документе, составленном в простой письменной форме. Однако такое простое письменное распоряжение гражданина признается его завещанием, если:

- во-первых, оно написано и подписано им собственноручно;
- во-вторых, при написании и подписании его присутствовало не менее двух свидетелей;
- в третьих, из содержания документа следует, что это распоряжение на случай смерти;
- в четвертых, документ составлен не ранее, чем за один месяц до смерти этого гражданина.

Отвечающий всем четырем указанным выше требованиям документ признается завещанием, если при изложении последней воли в отношении своего имущества гражданин находился в положении, явно угрожающем его жизни, но в силу сложившихся чрезвычайных обстоятельств был лишен возможности совершить свое завещание по общим правилам у нотариуса или других уполномоченных лиц. Факт совершения завещания в чрезвычайных обстоятельствах должен быть подтвержден судебным решением. Для предъявления в суд требования об установлении данного факта предусмотрен шестимесячный срок со дня смерти гражданина, совершившего свое завещание в чрезвычайных обстоятельствах.

Завещание является документом, составленным с соблюдением правил Гражданского кодекса о его форме, и помимо данных о том, кем, когда, где и в отношении кого оно составлено, должно содержать хотя бы одно распоряжение об имуществе завещателя на случай его смерти.

Содержание завещания, в том числе завещательных распоряжений, может быть самое различное и зависит исключительно от воли завещателя. Гражданин вправе совершить завещание, содержащее распоряжение о любом имуществе, и даже о том, которое он может приобрести в будущем. Можно завещать «все имущество», не называя конкретно, что именно имеется в виду. Можно завещать «все имущество» и указать при этом какие-либо конкретные имущественные права (активы) и обязательства (пассивы), переход которых в соответствии с действующим законодательством допускается по наследству. В первом случае завещательное распоряжение, как это принято в нотариальной практике, будет изложено так: «Все имущество, которое ко дню моей смерти окажется мне принадлежащим, в чем бы оно ни заключалось и где бы ни находилось, я завещаю...»; во втором случае — например, так: «Все имущество, которое ко дню моей смерти окажется мне принадлежащим, в чем бы оно ни заключалось и где бы ни находилось, в том числе квартиру № 31 в доме № 17 по улице Пражской в Санкт-Петербурге и коллекцию фарфора, состоящую из 136 предметов, сданную на хранение в Русский музей, я завещаю...»

Можно завещать и заложенное имущество. Условия договора об ипотеке или иного соглашения, ограничивающие это право залогодателя согласно норме, закрепленной в п. 3 ст. 37 Закона РФ «Об ипотеке (залоге недвижимости)», ничтожны¹.

Завещатель может распорядиться и лишь частью своего имущества, изложив завещательное распоряжение, например, так: «Из принадлежащего мне имущества автомобиль марки ВАЗ-21113, 2001 года выпуска, регистрационный номер... я завещаю...»

Можно составить несколько завещаний, содержащих различные завещательные распоряжения. Однако если в последующем завещании хотя бы одно завещательное распоряжение будет противоречить завещательному распоряжению, содержащемуся в предыдущем завещании, то предыдущее завещательное распоряжение окажется отмененным. Поэтому всегда предпочтительнее составление одного завещания, в которое можно включить самые разные завещательные распоряжения.

В завещание могут быть включены и следующие особые распоряжения:

1. Завещатель может поручить исполнение завещания-указанному им в завещании гражданину — душеприказчику (исполнителю завещания) независимо от того, является ли этот гражданин наследником (п. 1 ст. 1134 ГК), изложив свое завещание, например, так:

«Все имущество, которое ко дню моей смерти окажется мне принадлежащим, в чем бы оно ни заключалось и где бы ни находилось, я завещаю сыну Панину Андрею Игоревичу.

В случае моей смерти ранее достижения совершеннолетия моим сыном Паниным Андреем Игоревичем осуществление моих прав и исполнение моих обязанностей в обществе с ограниченной ответственностью «Прогресс» я возлагаю на Орлова Владимира Алексеевича, который будет действовать в качестве управляющего ООО «Прогресс» до достижения Паниным Андреем Игоревичем совершеннолетия».

2. Завещатель вправе возложить на одного или нескольких наследников по завещанию или по закону исполнение за счет наследства какой-либо обязанности имущественного характера в пользу одного или нескольких лиц (отказополучателей), которые приобретают право требовать исполнения этой обязанности. Предметом завещательного отказа в соответствии с п. 2 ст. 1137 ГК может быть: передача отказополучателю в собственность, во владение на ином вещном праве или в пользование вещи, входящей в состав наследства, передача отказополучате-

лю входящего в состав наследства имущественного права, приобретение для отказополучателя и передача ему иного имущества, выполнение для него определенной работы или оказание ему определенной услуги либо осуществление в пользу отказополучателя периодических платежей и тому подобное. В частности, на наследника, к которому переходит жилой дом, квартира или иное жилое помещение, можно возложить обязанность предоставить другому лицу на период жизни этого лица или на иной срок право пользования этим помещением или его определенной частью. Отказополучателю может быть подназначен другой отказополучатель на случай, если назначенный в завещании отказополучатель умрет до открытия наследства или одновременно с завещателем, а также в иных случаях, предусмотренных в п. 4 ст. 1137 ГК.

3. Завещатель может возложить на одного или нескольких наследников по завещанию или по закону обязанность совершить какое-либо действие имущественного или неимущественного характера, направленное на осуществление общеполезной цели (завещательное возложение). Такая же обязанность может быть возложена на исполнителя завещания, если для исполнения завещательного возложения в завещании выделена часть имущества. По правилу, закрепленному в ч. 2 п. 1 ст. 1139 ГК, можно возложить на одного или нескольких наследников обязанность содержать принадлежащих завещателю домашних животных, а также осуществлять необходимый надзор и уход за ними.

Содержание завещания может исчерпываться и лишь одним из следующих распоряжений:

- о лишении наследства одного, нескольких или всех наследников по закону без указания причин такого лишения;
- о возложении на наследника (наследников) исполнения за счет наследства завещательного отказа.

Граждане вправе по своему усмотрению завещать имущество любым лицам. Завещать имущество можно как в пользу физических и юридических лиц, так и в пользу Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальных образований, иностранных государств и международных организаций. Завещание можно совершить в пользу одного или нескольких лиц, как входящих, так и не входящих в круг наследников по закону.

По правилам, закрепленным в п. 2 ст. 1121 ГК, гражданин в своем завещании может подназначить основному наследнику другого наследника, включив например, в завещание следующие распоряжения и оговорки: «все имущество, которое ко дню моей смерти окажется мне принадлежащим, в чем бы оно ни заключалось и где бы ни находилось,

я завещаю жене Федоровой Татьяне Андреевне, а в случае, если она умрет до открытия наследства либо одновременно со мной, либо после открытия наследства, не успев его принять, либо не примет наследство по другим причинам или откажется от него, — сыну Сергееву Александру Павловичу». С теми же самыми оговорками можно подназначить наследника по завещанию и наследникам завещателя по закону, изложив завещательное распоряжение, например, так: «Принадлежащее мне авторское право на случай, если мои наследники по закону умрут до открытия наследства либо одновременно со мной, либо после открытия наследства, не успев его принять, либо не примут наследство по другим причинам или откажутся от него, я завещаю своей ученице Ворониной Татьяне Михайловне».

Рассматривать варианты завещательных распоряжений можно бесконечно. Ведь принцип «свободы завещаний» закрепленный в ст. 1119 ГК, допускает возможность завещать не только любое имущество и не только любым лицам, но и любым образом распределять свое имущество между наследниками, определять доли наследников в наследстве и т.д. Поэтому ограничимся приведенными примерами изложения наиболее распространенных в нотариальной практике завещательных распоряжений и рассмотрим далее порядок нотариального удостоверения завещаний а также принятия закрытых завещаний.

Нотариально удостоверяются завещания, составленные в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации и лично представленные завещателями нотариусу. Удостоверение завещаний через представителей не допускается (ст. 57 Основ). По правилу, закрепленному в ч. 1 ст. 60 Основ, завещания для их нотариального удостоверения предоставляются нотариусу не менее чем в двух экземплярах, один из которых остается в делах нотариальной конторы. Завещание может быть написано собственноручно завещателем или записано с его слов нотариусом. При написании или записи завещания могут быть использованы технические средства (электронно-вычислительная машина, пишущая машинка и т.д.).

Перед удостоверением завещания, написанного завещателем, нотариус обязан разъяснить завещателю смысл и значение представленного им проекта завещания, а также проверить, соответствует ли его содержание действительным намерениям завещателя и не противоречит ли требованиям закона. Однако на практике лица, желающие совершить завещание, как правило, для составления проектов обращаются к нотариусам.

Прежде чем приступить к составлению проекта завещания, нотариус, в первую очередь, выясняет, какие именно распоряжения завеща-

тель намерен включить в завещание и располагает ли он точными данными в отношении лиц, в пользу которых намерен совершить завещание (сделать завещательный отказ, завещательное возложение). Обычно в завещаниях указываются фамилии, имена, отчества этих лиц, а по желанию завещателей и родственные отношения (сын, дочь, внучка и т.д.), например: «... завещаю сыну Ленину Николаю Дмитриевичу».

Работая над проектом, нотариус должен стремиться обеспечить точное выражение воли завещателя в его завещании. Завещательные распоряжения должны быть изложены так, чтобы исключалась возможность иного, чем имел в виду сам завещатель, толкования их смысла. Ведь неясные выражения могут в будущем стать поводом для судебных тяжб между наследниками.

Завещание, проект которого составлен нотариусом со слов завещателя, должно быть обязательно полностью прочитано самим завещателем в присутствии нотариуса. Если завещатель не в состоянии лично прочитать завещание, его текст оглашается для него нотариусом, о чем на завещании делается соответствующая надпись с указанием причин, по которым завещатель не смог лично прочитать завещание.

Процедура нотариального удостоверения завещания предполагает также:

- установление личности обратившегося для совершения нотариального действия лица;
- выяснение его дееспособности;
- разъяснение права на обязательную долю в наследстве тех наследников по закону, которые по правилам, закрепленным в ст. 1149 ГК, могут наследовать часть имущества наследодателя независимо от содержания его завещания, даже если он лишил их наследства;
- прочтение завещания перед его подписанием вслух;
- подписание завещания обязательно в присутствии нотариуса;
- регистрацию завещания в реестре и внесение данных о совершении его в алфавитную книгу учета завещаний.

Для нотариального удостоверения завещания завещателю достаточно предъявить нотариусу только свой паспорт. При удостоверении завещания от завещателя не требуется представления доказательств, подтверждающих его право на завещаемое имущество. Удостоверив завещание, нотариус обязан разъяснить завещателю, что права у назначенных им наследников на завещанное имущество с момента совершения завещания еще не возникают, что завещатель может в любое время изменить и даже отменить свое завещание и что права и обязанности у наследников по завещанию возникнут только после открытия наследства.

Если завещатель в силу физических недостатков, тяжелой болезни или неграмотности не может собственноручно подписать завещание, оно по его просьбе может быть подписано другим гражданином в присутствии нотариуса. В таком случае по правилу, закрепленному в п. 3 ст. 1125 ГК, в завещании должны быть указаны причины, по которым завещатель не мог подписать завещание собственноручно, а также фамилия, имя, отчество и место жительства гражданина, подписавшего завещание по просьбе завещателя, в соответствии с документом, удостоверяющим личность этого гражданина.

Ни нотариус, ни другое удостоверяющее завещание лицо, ни лицо, в пользу которого оно составлено, или в отношении которого сделан завещательный отказ, подписывать завещание вместо завещателя не вправе. Не вправе также подписывать завещание ближайшие родственники лица, в пользу которого совершено завещание или сделан завещательный отказ, — его супруг, дети, родители. Не допускается подписание завещания и гражданином, не владеющим в достаточной степени языком, на котором оно составлено, и гражданином, не обладающим дееспособностью в полном объеме, или с такими физическими недостатками, которые явно не позволяют ему в полной мере осознавать существо происходящего.

Исключительно по желанию завещателя при составлении и нотариальном удостоверении его завещания может присутствовать свидетель. В таком случае нотариус устанавливает личность свидетеля и выясняет его дееспособность. В завещании указываются фамилия, имя, отчество и место жительства свидетеля. Данные документа, удостоверяющего личность свидетеля, вносятся в реестр. Завещание, составленное и удостоверенное в присутствии свидетеля, должно быть им подписано. Лицо, не владеющее в достаточной степени языком, на котором составлено завещание, а также сам нотариус свидетелем его совершения и нотариального удостоверения быть не может.

Удостоверяя завещание или принимая закрытое завещание, нотариус должен обеспечить соблюдение и других правил, закрепленных в п. 3 ст. 1124 ГК, согласно которым не могут быть свидетелями также:

- лица, в пользу которых составлено завещание или сделаны завещательные отказы;
- супруги, дети, родители лиц, в пользу которых составлено завещание или сделаны завещательные отказы;
- граждане, не обладающие дееспособностью в полном объеме;
- неграмотные;
- граждане с такими физическими недостатками, которые явно не позволяют им в полной мере осознавать существо происходящего.

Привлечение в качестве свидетеля лица, не соответствующего хотя бы одному из вышеуказанных требований, может в будущем (после смерти завещателя) являться основанием для признания завещания недействительным.

В случаях, когда завещание по просьбе завещателя подписывает рукоприкладчик или при составлении и нотариальном удостоверении завещания присутствует свидетель, переводчик, исполнитель завещания, нотариус предупреждает их об обязанности соблюдать тайну завещания — до открытия наследства не разглашать сведений, касающихся содержания завещания и его совершения. О предупреждении делается соответствующая запись, под которой присутствующее при совершении завещания лицо подписывается.

При совершении закрытого завещания роль нотариуса не менее значительна, чем при нотариальном удостоверении завещания. То обстоятельство, что завещатель, передавая свое закрытое завещание, не предоставляет нотариусу возможности ознакомиться с его содержанием, вовсе не означает, что нотариусу для совершения этого нотариального действия достаточно лишь выполнить отдельные формальности и, приняв завещание, зарегистрировать его в реестре. В рамках предоставленных ему полномочий нотариус, со своей стороны, обязан обеспечить законность такого завещания. Для этого он выясняет ряд обстоятельств. Так,

1. Принимая от завещателя заклеенный конверт с его завещанием, нотариус устанавливает личности завещателя и двух его свидетелей, а также проверяет их дееспособность.

2. Нотариус в присутствии свидетелей выясняет у завещателя, написано ли закрытое завещание собственноручно завещателем и подписано ли оно им.

3. Разъяснив завещателю требование закона о том, что свидетелями передачи закрытого завещания нотариусу не могут быть лица, в пользу которых составлено закрытое завещание или сделаны завещательные отказы, а также супруги этих лиц, их дети и родители (п. 2 ст. 1124 ГК), нотариус, не выясняя сведений, касающихся содержания завещания, уточняет у завещателя соответствуют ли присутствующие свидетели данному требованию.

Далее нотариус разъясняет завещателю содержание ст. 1149 ГК о праве на обязательную долю в наследстве так называемых обязательных наследников — несовершеннолетних или нетрудоспособных детей; нетрудоспособных супруга, родителей, иждивенцев.

При передаче завещателем заклеенного конверта с его завещанием нотариусу свидетели ставят на конверте свои подписи, после чего в

присутствии завещателя и свидетелей нотариус запечатывает конверт с завещанием в другой конверт, на котором делается надпись следующего, например, содержания:

Образец

Санкт-Петербург. Двадцать второго марта две тысячи второго года.

Я, нотариус нотариального округа «Санкт-Петербург» Родионова Наталья Владимировна, в помещении нотариальной конторы по адресу: Санкт-Петербург, ул. Пестеля, дом 3, приняла от Лукацкого Виктора Андреевича 12 мая 1931 года рождения, имеющего паспорт ХШ-АД № 584341, выданный 29 отделением милиции Ленинграда 10 августа 1976 г., проживающего в Санкт-Петербурге, улица Рубинштейна, дом 27, квартира 19, в присутствии свидетелей Андреевой Алины Михайловны, проживающей в Санкт-Петербурге, улица Рубинштейна, дом 27, квартира 21, и Лазарева Георгия Александровича, проживающего в Санкт-Петербурге, улица Маяковского, дом 17, квартира 5, закрытое завещание в заклеенном конверте.

На заклеенном конверте, в котором со слов В.А. Лукацкого находится его закрытое завещание, написанное и подписанное им собственноручно, в его и моем присутствии поставили подписи указанные свидетели.

В присутствии В.А. Лукацкого, свидетелей А.М. Андреевой и Г.А. Лазарева заклеенный конверт с подписями свидетелей запечатан мною в настоящий конверт.

Завещателю В.А. Лукацкому мною разъяснено содержание статей 1126, 1124, 1149 Гражданского кодекса Российской Федерации.

_____подпись

(собственноручно написанные фамилия, имя, отчество)

Свидетелям мною разъяснено содержание ст. 1123 Гражданского кодекса Российской Федерации

_____подпись

(собственноручно написанные фамилия, имя, отчество)

подпись

(собственноручно написанные фамилия, имя, отчество)

Личности Лукацкого В.А., Андреевой А.М., Лазарева Г.А. установлены, дееспособность их проверена.

Зарегистрировано в реестре под № 1-2903

Взыскано по тарифу _____

Печать

Нотариус

Подпись

Содержание надписи на конверте с закрытым завещанием в настоящем образце отличается от формы, утвержденной приказом Министерства юстиции РФ от 10 апреля 2002 г. Поэтому считаем необходимым эту форму здесь также привести:

Форма № 67

Надпись на конверте с закрытым завещанием

Дата (число, месяц, год прописью) года, я, (фамилия, имя, отчество), нотариус (наименование государственной нотариальной конторы или нотариального округа), в помещении нотариальной конторы по адресу: (указывается адрес офиса нотариальной конторы), принял от (фамилия, имя, отчество завещателя, цифрами дата его рождения, рекви-

зиту документа, удостоверяющего его (ее) личность), проживающего (ей) (указывается место постоянного жительства или преимущественного пребывания), в присутствии свидетелей (фамилия, имя, отчество свидетелей, место их постоянного жительства или преимущественного пребывания), закрытый конверт, в котором по устному заявлению (инициалы, фамилия завещателя) находится закрытое завещание, написанное и подписанное им (ею) собственноручно. В присутствии указанных лиц закрытый конверт с подписями названных свидетелей запечатан мною в настоящий конверт, при этом мною разъяснено завещателю содержание статей 1126 и 1149 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Зарегистрировано в реестре за №

Взыскано госпошлины (потарифу)

Печать

Нотариус

Подпись

В подтверждение принятия закрытого завещания нотариус обязан выдать завещателю соответствующий документ — свидетельство, составленное в двух экземплярах, один из которых остается у нотариуса.

По тем же правилам как и нотариусы удостоверяют завещания должностные лица органов местного самоуправления и консульских учреждений, уполномоченные совершать нотариальные действия. Эти лица обязаны обеспечить соответствие удостоверяемых ими завещаний всем рассмотренным выше правилам Гражданского кодекса о форме завещания, порядке его нотариального удостоверения и тайне завещания.

Один из экземпляров завещания, удостоверенного уполномоченным лицом больницы, госпиталя, другого стационарного лечебного учреждения, дома для престарелых и инвалидов, или воинской части, места лишения свободы, а также во время плавания на судне либо в разведочной, арктической и другой подобной экспедиции, должен быть, как только для этого представится возможность, направлен лицом, удостоверившим завещание, в орган юстиции для последующей передачи его нотариусу по месту жительства завещателя. Когда лицу, удостоверившему завещание, известен нотариус, на которого возложено совершение нотариальных действий по месту жительства завещателя, экземпляр завещания направляется непосредственно этому нотариусу на хранение.

Все завещания, как удостоверенные самими нотариусами, так и поступившие к нотариусам (закрытые завещания и приравненные к нотариально удостоверенным), учитываются в алфавитной книге учета завещаний. Именно по алфавитной книге нотариус ведет поиск завещания, когда после смерти завещателя его наследник разыскивает завещание, о составлении которого этому наследнику что-либо известно.

Ведь далеко не всегда завещание после смерти завещателя попадает к тем лицам, в пользу которых оно было совершено, если об этом не позаботится (или не пожелает по каким-либо причинам позаботиться) сам завещатель.

§ 5. Удостоверение договоров

Договор является одним из самых распространенных видов сделок. В гражданском праве термин «договор» употребляется в различных значениях. «Под договором понимают и юридический факт, лежащий в основе обязательства, и само договорное обязательство, и документ, в котором закреплён факт установления обязательственного правоотношения»¹. В настоящем параграфе речь пойдет о договорах — документах.

Наиболее распространенные виды нотариально удостоверяемых договоров — договоры об отчуждении недвижимости (купли-продажи, дарения, мены), договоры ренты и пожизненного содержания с иждивением, договоры залога, аренды, найма жилого помещения, пользования имуществом. Все чаще обращаются к нотариусам и для удостоверения различных предварительных договоров.

Преимущества нотариально удостоверенных договоров настолько значительны по сравнению с договорами, облеченными в простую письменную форму, что несмотря на отмену ранее существовавших правил об обязательном нотариальном удостоверении ряда сделок, стороны отдают предпочтение все-таки нотариальной форме договоров. Ведь нотариус, как никто лучше, поможет сторонам облечь их договор именно в ту форму, которая соответствует действительным намерениям сторон и их волеизъявлению. Нотариально удостоверяя договор, нотариус профессионально обеспечивает соответствие его требованиям закона, в том числе согласование по всем существенным условиям договора. При этом процедура нотариального удостоверения предполагает, что интересы всех договаривающихся сторон защищаются в равной степени.

При составлении проекта договора нотариус разъясняет сторонам, каким обязательным правилам, установленным в законе, иных правовых актах, их договор должен соответствовать. Условия же договора определяются по усмотрению сторон. Принцип «свободы договора», который нашел закрепление в ст. 1 ГК, допускает возможность включе-

¹ Гражданское право. Том 1. Учебник. 4-е изд., перераб. и доп. / Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. С. 483 (автор гл. 25 — Н.Д. Егоров).

ния в него любых условий, отвечающих интересам сторон. В случаях, когда то или иное условие договора предусмотрено нормой, оно должно быть обязательно включено в договор.

В любой нотариально удостоверяемый договор обязательно включается условие о предмете договора, названное в ч. 2 п. 1 ст. 432 ГК как существенное. Обязательным условием всякого возмездного договора является цена (ст. 424 ГК). Установлены в законе и иных правовых актах необходимые существенные условия, которые обязательно включаются в текст отдельных видов договоров. Так, существенным условием договора продажи жилого дома, квартиры, части жилого дома или квартиры, в которых проживают лица, сохраняющие в соответствии с законом право пользования этим жилым помещением после его приобретения покупателем, является перечень этих лиц с указанием их прав на пользование продаваемым жилым помещением (п. 1 ст. 558 ГК).

Существенным условием брачного договора, по мнению А. А. Иванова, является «изменение хотя бы одного имущественного права или одной обязанности супругов, которые обычно подпадают под законный режим имущества супругов, на будущее время». Брачный договор, поясняет он далее, «должен установить хотя бы одно правило, рассчитанное на применение в будущем, — как в браке, так и при его расторжении»¹.

Процедура нотариального удостоверения отдельных договоров помимо соблюдения общих правил удостоверения сделок предполагает выполнение и иных специальных требований закона.

1. Договоры об отчуждении и о залоге имущества, подлежащего регистрации, могут быть удостоверены в соответствии с правилами ст. 55 Основ законодательства РФ о нотариате при условии представления документов, подтверждающих право собственности на отчуждаемое или закладываемое имущество.

2. Отчуждение здания, строения, сооружения, находящихся на земельном участке и принадлежащих одному лицу, проводится по правилам п. 4 ст. 35 Земельного кодекса РФ вместе с земельным участком за исключением случаев: 1) отчуждения части здания, строения, сооружения, которая не может быть выделена в натуре вместе с частью земельного участка и 2) отчуждения здания, строения, сооружения, находящихся на земельном участке, изъятом из оборота в соответствии со ст. 27 ЗК РФ.

¹ Гражданское право. Том 3. Учебник. 2-е изд., перераб. и доп. / Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. М., 1999. С. 372, 373 (автор § 4 гл. 58 - А.А. Иванов).

Не допускается отчуждение земельного участка без находящихся на нем здания, строения, сооружения в случае, если они принадлежат одному лицу.

3. При отчуждении доли в праве общей собственности постороннему лицу для удостоверения договора купли-продажи или мены требуется согласие других собственников, имеющих преимущественное право покупки продаваемой (обмениваемой) доли. Если такое согласие не предоставляется, удостоверение договора откладывается, а собственники извещаются о продаже (мене) доли в соответствии с правилами ст. 250 ГК.

4. При удостоверении договора по распоряжению недвижимостью либо договора, в отношении которого законом установлена обязательная нотариальная форма и (или) регистрация в установленном законом порядке, нотариус по правилам п. 3 ст. 35 СК РФ истребует от супруга, совершающего сделку, предметом которой является общее имущество супругов, нотариально удостоверенное согласие другого супруга. Причем такое согласие должно быть нотариально удостоверено и в том случае, когда другой супруг лично является к нотариусу, удостоверяющему договор.

5. Договоры об отчуждении музейных предметов и музейных коллекций, включенных в состав Музейного фонда Российской Федерации, в соответствии со ст. 12 Федерального закона от 26 мая 1996 г. «О Музейном фонде Российской Федерации и музеях в Российской Федерации»¹ могут быть нотариально удостоверены только при наличии специального на то разрешения федерального органа исполнительной власти, на который возложено государственное регулирование в области культуры.

6. Договоры, связанные с отчуждением, в том числе обменом или дарением имущества подопечных, сдачей его внаем (в аренду), в безвозмездное пользование или в залог, сделки, влекущие отказ от принадлежащих подопечному прав, раздел его имущества или выдел из него долей, а также любые другие сделки, влекущие уменьшение имущества подопечного, могут быть удостоверены по правилам ст. 37 ГК только с разрешения органов опеки и попечительства.

Обеспечивая при нотариальном удостоверении договоров защиту прав и законных интересов сторон, нотариус обязан проверить наличие обременений, запрещения отчуждения или ареста имущества, относительно которого заключается договор. При оформлении сделок с недвижимостью нотариусы, как правило, кроме правоустанавливаю-

¹ СЗ РФ. 1996. № 22. Ст. 2591.

ших документов истребуют и сведения, содержащиеся в Едином государственном реестре прав (ЕГРП). Такие сведения в форме справок и выписок из ЕГРП в соответствии с ФЗ «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним»¹ выдаются органом, осуществляющим государственную регистрацию прав на недвижимость. По инструкции о порядке заполнения и выдачи свидетельств о государственной регистрации прав, сообщений об отказах в государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним и информации о зарегистрированных правах, утвержденной Министерством юстиции РФ, Министерством имущественных отношений РФ, Федеральной службой земельного кадастра России, Госкомитетом РФ по строительству и жилищно-коммунальному комплексу 3 июля 2000 г., органы государственной регистрации вправе выдавать следующие виды информации об объектах недвижимости:

1. Выписки из ЕГРП, содержащие описание объекта недвижимости, сведения о зарегистрированных правах на него, а также об ограничениях (обременениях) прав. Данные выписки содержат сведения из ЕГРП на недвижимое имущество на указанную в них дату.

2. Справки о содержании правоустанавливающих документов.

3. Выписки из ЕГРП, содержащие обобщенные сведения о правах отдельных лиц на имеющиеся у них объекты недвижимости.

- 4. Выписки из ЕГРП, содержащие сведения о переходе прав на объекты.

5. Справки, выдаваемые правообладателю и содержащие информацию о лицах, получивших сведения об объекте недвижимого имущества, на который он имеет права².

Нотариусы при оформлении сделок с недвижимостью вправе затребовать от сторон любые из перечисленных справок и выписок.

Для поддержания единообразной нотариальной практики нотариальная палата Санкт-Петербурга, например, рекомендует нотариусам города при оформлении всех сделок с недвижимостью истребовать от граждан и юридических лиц одновременно:

- выписку из Единого государственного реестра прав и
- справку о содержании правоустанавливающих документов. Другие справки и выписки нотариусы могут запрашивать исходя из конкретных обстоятельств, возникающих при совершении сделок.

Нотариусу для удостоверения договора, как правило, необходимо представить и данные об оценке имущества, являющегося предметом

¹ СЗ РФ. 1997. № 30. Ст. 3594.

² Бюллетень нормативных актов федеральных органов исполнительной власти. 2000. № 33.

сделки. Такие данные могут содержаться в различных справках, технических паспортах на объекты недвижимости, заключениях экспертов об оценке автотранспортных средств, других документах, выдаваемых организациями, осуществляющими оценочную деятельность в РФ.

При удостоверении договоров об отчуждении имущества, которое досталось одной из сторон в порядке наследования или дарения, истребуются документы об уплате налога, предусмотренного законом «О налоге с имущества, переходящего в порядке наследования или дарения»¹. В случае, когда сторона освобождена от уплаты такого налога, она обязана представить справку об этом.

Удостоверяя договоры от имени юридических лиц, нотариусы проверяют правомочия органов или лиц по распоряжению имуществом в соответствии с законами, иными нормативными актами и учредительными документами юридических лиц. Так, при удостоверении договоров, связанных с приобретением или отчуждением обществом с ограниченной ответственностью имущества, стоимость которого составляет более 25% стоимости имущества общества, в соответствии с п. 3 ст. 46 ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью»² проверяется наличие решения общего собрания его участников. В случае, когда акционерное общество приобретает или отчуждает имущество, стоимость которого составляет от 25 до 50% балансовой стоимости активов общества, нотариус проверяет, имеется ли единогласное решение совета директоров. Если же стоимость приобретаемого или отчуждаемого имущества составляет свыше 50% балансовой стоимости активов общества, а также когда совет директоров не достиг согласия при обсуждении вопроса о возможности совершения сделки при стоимости имущества от 25 до 50% балансовой стоимости активов общества, для удостоверения соответствующего договора по правилам ст. 79 ФЗ «Об акционерных обществах» истребуется решение общего собрания акционеров³ и т.д.,

При удостоверении договора об отчуждении имущества, право собственности на которое по законодательству возникает с момента государственной регистрации, сторонам разъясняется смысл и значение ст. 223 ГК, где это правило сформулировано, о чем делается соответствующая запись. В тексте договора об отчуждении имущества,

¹ В ред. от 22 декабря 1992 г.; 6 марта 1993 г.; 27 января 1995 г. (ВСНД РФ и ВС РФ. 1992. № 12. Ст. 593; Собрание актов РФ. 1993. № 50. Ст. 4861; СЗ РФ. 1995. № 5. Ст. 346).

² СЗ РФ. 1998. № 7. Ст. 785; 1998. № 28. Ст. 3261; 1999. № 1. Ст. 2.

³ СЗ РФ. 1996. № 1. Ст. 1; № 25. Ст. 2956; 1999. № 22. Ст. 2672.

подлежащего государственной регистрации, обязательно указывается, куда этот договор должен быть представлен после его нотариального удостоверения. Например, в договоре купли-продажи, обмена, дарения, а также передачи во временное или бессрочное владение или пользование музейных предметов и музейных коллекций, включенных в состав Музейного фонда, нотариус указывает, что договор в соответствии с ч. 4 ст. 25 ФЗ «О Музейном фонде Российской Федерации и музеях в Российской Федерации»¹ подлежит государственной регистрации в Государственном каталоге Музейного фонда Российской Федерации.

§ 6. Сделки, подлежащие обязательному нотариальному удостоверению

Среди сделок, удостоверяемых в нотариальном порядке, различаются сделки, для которых законодательством Российской Федерации и республик в составе Российской Федерации установлена обязательная нотариальная форма, и сделки, удостоверяемые нотариусами по желанию сторон. При этом нотариусы могут удостоверять по желанию сторон любые сделки, если они соответствуют требованиям закона или не противоречат ему. Нотариальное удостоверение сделок обязательно не только в случаях, указанных в законе, но и в случаях, предусмотренных соглашением сторон, хотя по закону для сделок данного вида эта форма не требовалась (п. 2 ст. 163 ГК).

Указания на обязательность нотариального удостоверения тех или иных сделок содержатся в Гражданском кодексе РФ, Семейном кодексе РФ, Основах законодательства о нотариате, в других законах и иных правовых актах. По действующему законодательству нотариально должны быть удостоверены следующие сделки:

1. *Доверенности на совершение сделок, требующих нотариальной формы, за исключением случаев, предусмотренных в законе* (п. 2 ст. 185 ГК). Эти исключения установлены и в самом ГК (п. 3 ст. 185), и могут быть предусмотрены другими законами.

2. *Доверенности, выдаваемые в порядке передоверия*. Но при передоверии полномочий на получение заработной платы и иных платежей, связанных с трудовыми отношениями, на получение вознаграждения авторов и изобретателей, пенсий, пособий и стипендий, вкладов граждан в банках и на получение корреспонденции, в том числе денежной и

¹ СЗ РФ. 1996. № 22. Ст. 2591.

посылочной, нотариальная форма доверенности, выдаваемой в порядке передоверия, не является обязательной (п. 3 ст. 187 ГК).

3. *Завещания* (п. 1 ст. 1124 ГК). Составление завещания в простой письменной форме по правилам ст. 1124 ГК допускается только в виде исключения, когда гражданин, который находится в положении, явно угрожающем его жизни, и в силу сложившихся чрезвычайных обстоятельств лишен возможности обратиться к нотариусу. Такое завещание должно быть собственноручно написано и подписано гражданином в присутствии двух свидетелей. Однако завещание, составленное в простой письменной форме, утрачивает силу, если завещатель в течение месяца после прекращения чрезвычайных обстоятельств не воспользуется возможностью составить нотариальное завещание. По завещанию, составленному в простой письменной форме, наследование возможно только при условии подтверждения судом по требованию заинтересованных лиц факта совершения завещания в чрезвычайных обстоятельствах. Такое требование должно быть заявлено в суд в течение шести месяцев со дня смерти завещателя.

4. *Уведомления (распоряжения) об отмене завещания* (ст. 58 Основ законодательства о нотариате, а также п. 4 ст. 1124 ГК).

5. *Договоры об ипотеке* (п. 2 ст. 339 ГК). Требование о необходимости нотариального удостоверения договора об ипотеке содержится и в п. 1 ст. 10 ФЗ от 16 июля 1998 г. «Об ипотеке (залоге недвижимости)». Кроме того, в п. 3 этой же статьи закреплено правило, согласно которому кредитный или иной договор, содержащий обеспечиваемое ипотекой обязательство, подлежит нотариальному удостоверению при включении в него соглашения об ипотеке¹.

6. *Договоры залога движимого имущества или прав на имущество в обеспечение обязательств по договору, который должен быть нотариально удостоверен* (п. 2 ст. 339 ГК).

7. *Соглашения залогодержателя с залогодателем об обращении взыскания на предмет залога, являющийся недвижимым имуществом* (п. 1 ст. 349 ГК). Такое соглашение может быть нотариально удостоверено лишь после возникновения оснований для обращения взыскания на предмет залога.

8. *Договоры ренты* (ст. 584 ГК). Обязательному нотариальному удостоверению подлежат все три их разновидности: а) договоры постоянной ренты; б) договоры пожизненной ренты; в) договоры пожизненно-го содержания с иждивением.

9. *Договоры таможенных брокеров (посредников) о взаимоотношениях с представляемыми ими при осуществлении своей деятельности лицами* (ч. 3 ст. 157 Таможенного кодекса РФ)¹.

10. *Согласие супруга для совершения другим супругом сделки по распоряжению недвижимостью и сделки, требующей нотариального удостоверения (или) регистрации в установленном законом порядке* (п. 3. ст. 35 СК).

Согласие необходимо только в случае, когда предметом сделки является имущество, находящееся в общей совместной собственности супругов.

11. *Брачные договоры* (п. 2 ст. 41 СК). Такой договор может быть нотариально удостоверен как до государственной регистрации заключения брака, так и в любое время в период брака. Однако брачный договор, заключенный до государственной регистрации заключения брака, вступает в силу со дня государственной регистрации заключения брака.

12. *Договоры (соглашения) об уплате алиментов* (п. 1 ст. 100 СК). Нотариально удостоверенное соглашение об уплате алиментов имеет силу исполнительного листа².

Обязательному нотариальному удостоверению при определенных в законе условиях подлежат также:

— *договоры об уступке прав требования, основанного на сделке, совершенной в нотариальной форме* (п. 1 ст. 389 ГК). Например, договор займа денег был заключен в нотариальной форме. Кредитор, рассчитывая на своевременное исполнение обязательства по возврату долга, вступил в обязательственные отношения с третьим лицом, но из-за задержки возврата ему долга не может исполнить взятое на себя обяза-

¹ В письме Государственного таможенного комитета РФ «О нотариальном удостоверении договоров таможенных брокеров и представляемых лиц» от 1 июля 1999 г. указывается, что в соответствии с положением о таможенном брокере, утвержденном постановлением Правительства РФ от 17 июля 1996 г. № 873 и приказом Государственного таможенного комитета России от 15 июня 1998 г. № 392 «Об утверждении порядка лицензирования и контроля за деятельностью таможенного брокера со стороны таможенных органов», Государственным таможенным комитетом уточнено применение этой нормы и названы случаи, когда нотариальное удостоверение договора таможенного брокера не требуется (см. об этом: Договор таможенного брокера // Нотариальный вестник. 2001. № 10; С. 28-34).

² До введения в действие ФЗ от 21 июля 1997 и № 122-ФЗ «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним» (т.е. до 29 января 1998 г.) в соответствии со ст. 7 ФЗ «О введении в действие части второй Гражданского кодекса Российской Федерации» обязательному нотариальному удостоверению подлежали также договоры купли-продажи и дарения недвижимого имущества (СЗ РФ. 1996. № 5. Ст. 411).

тельство. Для исполнения обязательства он передает третьему лицу свое право требования, вытекающее из договора займа, и заключает с ним договор об уступке права требования. Этот договор будет действительным при условии соблюдения нотариальной формы;

— *договоры о переводе должником своего долга на другое лицо, если договор займа удостоверен нотариально* (п. 2 ст. 391 ГК). Возвратимся к вышеприведенному примеру и рассмотрим ситуацию, когда должник переводит свой долг на третье лицо путем заключения договора о переводе долга. Этот договор будет действительным только при соблюдении нотариальной формы. К тому же для нотариального удостоверения такого договора необходимо волеизъявление трех сторон — должника, третьего лица и кредитора;

— *предварительные договоры*, если для основного договора действующим законодательством установлена обязательная нотариальная форма.

Несоблюдение нотариальной формы сделки, являющейся обязательной по закону или по соглашению сторон, влечет ее недействительность. Такая сделка согласно п. 1 ст. 165 ГК считается ничтожной. Вместе с тем для защиты прав и законных интересов добросовестной стороны допускается возможность признания сделки, которая не была нотариально удостоверена, действительной по решению суда. Однако для признания такой сделки в судебном порядке действительной необходимо, чтобы одна из сторон полностью или частично исполнила ее, а другая сторона уклонялась от нотариального удостоверения этой сделки (п. 2 ст. 165). При признании по решению суда сделки, подлежащей обязательному нотариальному удостоверению, действительной последующее обращение к нотариусу для нотариального удостоверения сделки уже не требуется.

§ 7. Отмена, изменение и расторжение сделок

Исходя из своих личных интересов всякое лицо может приобретать гражданские права и обязанности своими действиями. Каждый участник гражданско-правовых отношений свободен в осуществлении субъективных прав. Юридическая свобода в распоряжении своими гражданскими правами предполагает возможность не только заключения сделок, не противоречащих закону, но и расторжения, а также изменения их. Односторонние сделки могут быть отменены лицами, совершившими их, либо изменены, двухсторонние и многосторонние по взаимному согласию — расторгнуты, а при отсутствии согласия — расторгнуты в судебном порядке.

Прекращение доверенности. Доверенность имеет силу документа в пределах указанного в ней срока. Однако прекращение доверенности возможно не только по истечении срока, на который она выдана, либо совершения предусмотренного в ней действия, но и по иным обстоятельствам, указанным в законе. По правилам п. 1 ст. 188 ГК действие доверенности прекращается также вследствие:

- отмены доверенности лицом, выдавшим ее;
- отказа лица, которому выдана доверенность;
- прекращения юридического лица, от имени которого выдана доверенность;
- прекращения юридического лица, которому выдана доверенность;
- смерти гражданина, выдавшего доверенность, признания его недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим;
- смерти гражданина, которому выдана доверенность, признания его недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим.

Лицо, выдавшее доверенность, может в любое время в пределах срока действия доверенности отменить ее и передоверие. Лицо, которому выдана доверенность, вправе отказаться от нее независимо от того, приступило ли оно к выполнению предоставленных ему по доверенности полномочий или нет. Об отмене своей доверенности лицо, выдавшее ее, обязано известить: 1) лицо, которому доверенность выдана, а также 2) известных ему третьих лиц, для представительства перед которыми доверенность выдана. В свою очередь лицо, которому доверенность выдана, обязано «немедленно вернуть доверенность» (п. 3 ст. 189 ГК).

При отмене нотариально удостоверенной доверенности нет необходимости сообщать об этом нотариусу, удостоверившему ее, так как ни при каких обстоятельствах нотариус *не вправе* выдавать дубликат доверенности представителю. Вместе с тем, если лицо, выдавшее доверенность, сообщит об отмене доверенности нотариусу, удостоверившему ее, нотариус обязан сделать отметку об отмене доверенности в реестре, а также на экземпляре доверенности, оставшемся у нотариуса.

Отмена и изменение завещаний. Лицо, совершившее завещание (завещатель), может изменить свое завещание или отменить его в любое время после его совершения. Завещатель не обязан сообщать кому-либо об изменении или отмене своего завещания. Не обязан он и указывать причины отмены или изменения завещания. Для отмены или изменения завещания не требуется чье-либо согласие, в том числе лиц, назначенных наследниками в отменяемом или изменяемом завещании.

Изменить завещание возможно только путем составления нового завещания, в которое включены завещательные распоряжения, противоречащие каким-либо (но не всем!) завещательным распоряжениям, содержащимся в предыдущем завещании. Например, по предыдущему завещанию «все имущество» завещано дочери завещателя. В последующее завещание включено лишь одно завещательное распоряжение: «из принадлежащего мне имущества автомашину марки... завещаю сыну Соколову Алексею Николаевичу». В приведенном примере последующее завещание изменило предыдущее только в части распоряжения на случай смерти автомобилем.

Отменить завещание возможно двумя способами. Во-первых, путем составления нового завещания, полностью противоречащего предыдущему, например, по предыдущему завещанию, содержащему лишь одно завещательное распоряжение, автомобиль завещан сыну, согласно последующему завещанию «все имущество...» завещано дочери. Во-вторых, завещание может быть отменено путем составления специального распоряжения (по ст. 58 Основ законодательства РФ о нотариате — уведомления) об отмене завещания. Распоряжение (уведомление) об отмене завещания должно быть нотариально удостоверено.

Распоряжение об отмене завещания должно быть совершено в форме, установленной ГК РФ для совершения завещания. Если это распоряжение поступит к нотариусу, удостоверившему отменяемое завещание, то на экземпляре завещания, хранящемся у нотариуса, и в реестре регистрации нотариальных действий, а также алфавитной книге учета завещаний делается отметка об отмене завещания. Если нотариус, ранее удостоверивший завещание, получает новое завещание, изменяющее ранее составленное, он также делает отметку об этом на экземпляре ранее составленного завещания, в реестре регистрации нотариальных действий и алфавитной книге.

Завещание, удостоверенное нотариально, может быть изменено или отменено таким же, но позднее составленным либо нотариально удостоверенным завещанием, либо завещанием, приравненным к нотариально удостоверенному, либо закрытым завещанием. Завещание, приравненное к нотариально удостоверенному, может быть изменено или отменено таким же, или нотариально удостоверенным, или закрытым завещанием. Завещательное распоряжение в банке может быть изменено или отменено как нотариально удостоверенным завещанием, так и завещанием, приравненным к нотариально удостоверенному, а также закрытым завещанием. Но завещательным распоряжением в банке может быть отменено или изменено только завещательное распоряжение правами на денежные средства в соответствующем банке.

Особое правило установлено в ГК РФ в отношении порядка изменения и отмены завещания, совершенного в чрезвычайных обстоятельствах. Такое завещание может быть отменено или изменено и нотариально удостоверенным завещанием, и завещанием, приравненным к нотариально удостоверенному, и закрытым завещанием. Но завещанием, совершенным в чрезвычайных обстоятельствах, нельзя отменить или изменить нотариально удостоверенное завещание или завещание, приравненное к нотариально удостоверенному, или закрытое завещание. По правилу, содержащемуся в п. 5 ст. 1130 ГК, завещанием, совершенным в чрезвычайных обстоятельствах, может быть отменено или изменено только такое же завещание. Кроме того, завещание, составленное в чрезвычайных обстоятельствах, утрачивает силу, если завещатель в течение месяца после прекращения этих обстоятельств не воспользуется возможностью совершить завещание в какой-либо иной форме, предусмотренной действующим законодательством для данного вида сделок.

Изменение и расторжение договоров. Любой нотариально удостоверенный договор, который всегда заключается исключительно по свободному усмотрению сторон, может быть по обоюдному согласию сторон изменен или расторгнут. Изменение и расторжение нотариально удостоверенных договоров осуществляется по правилам ст. 450, 452, 453 ГК. При изменении и расторжении отдельных видов договоров должны соблюдаться и дополнительные правила, которые закреплены в законе. Так, специальные правила установлены для изменения и расторжения договоров в пользу третьего лица (п. 2 ст. 430 ГК), а также продажи предприятия (ст. 566 ГК). По общим правилам соглашение об изменении или о расторжении договора должно быть оформлено в той же форме, что и договор. При изменении договора обязательства сторон сохраняются в измененном виде, а при расторжении — прекращаются.

Для *изменения* нотариально удостоверенного договора стороны заключают соответствующее соглашение, которое должно быть удостоверено в нотариальном порядке. Принцип свободы договора допускает возможность изменения любого его условия по соглашению сторон. При удостоверении соглашения истребуются такие же документы, как и при удостоверении договоров: правоустанавливающие, справки или выписки из единого государственного реестра прав об объекте недвижимости, технические паспорта и т.д. Соглашение после его нотариального удостоверения приобщается к договору. Если предметом договора является имущество, подлежащее государственной регистрации, соглашение об изменении договора также должно быть представ-

лено на государственную регистрацию, на что указывается в тексте соглашения.

Экземпляр соглашения об изменении договора приобщается к экземпляру договора, хранящемуся в архиве нотариуса. В реестре, где был зарегистрирован основной договор, делается отметка о заключении соглашения об изменении этого договора с указанием даты нотариального удостоверения соглашения и реестрового номера, под которым оно зарегистрировано. Если при отчуждении доли имущества на правоустанавливающем документе была сделана отметка о нотариальном удостоверении договора, то такая же отметка делается на нем об удостоверении соглашения об изменении договора.

Порядок *расторжения* нотариально удостоверенных договоров может быть различный и зависит от следующих обстоятельств. Договоры, не подлежащие государственной регистрации, а также подлежащие, но не представленные на регистрацию, расторгаются либо путем заключения соглашения о расторжении договора, удостоверяемого в нотариальном порядке, либо путем совершения на всех экземплярах договора (в том числе и на экземпляре, хранящемся у нотариуса) надписи о его расторжении, подписанной сторонами.

В ином порядке расторгаются договоры, которые после их нотариального удостоверения были представлены на государственную регистрацию. В таких случаях стороны должны заключить соглашение о расторжении договора. Это соглашение удостоверяется нотариально. В тексте соглашения обязательно указывается, что оно должно быть представлено на государственную регистрацию. На основании соглашения о расторжении договора орган, осуществляющий государственную регистрацию прав, обязан внести соответствующие изменения в запись о государственной регистрации.

Для заключения соглашения о расторжении договора нотариусу должны быть предъявлены все экземпляры расторгаемого договора, а также документы, которые обычно необходимы для удостоверения такого договора, — правоустанавливающий, справки, выписки, согласие супруга на расторжение договора (если имущество является их совместной собственностью) и т.д.

После расторжения договора правоустанавливающий документ, оставленный у нотариуса, возвращается прежнему собственнику, но копия с него остается в делах нотариуса вместе с теми документами, которые были в свое время представлены для удостоверения договора. Если правоустанавливающий документ не оставался у нотариуса, на нем после записи об удостоверении договора должна быть сделана и отметка о расторжении договора. Все экземпляры расторгаемого до-

говора остаются в архиве нотариуса. В реестре, где было зарегистрировано удостоверение договора, делается отметка о его расторжении. Всю эту процедуру нотариус обязан выполнить, чтобы исключить в будущем возможность выдачи дубликата расторгнутого договора. Ведь дубликат расторгнутого договора не может быть выдан ни при каких обстоятельствах.

Образец

Соглашение о расторжении договора

Санкт-Петербург. Пятнадцатого января две тысячи второго года.

Мы, Волошина Мария Станиславовна, 15 марта 1941 года рождения, паспорт серии XVIII-АП № 136584, выдан 21 отделением милиции Санкт-Петербурга 19 февраля 1994 г., проживающая в Санкт-Петербурге, улица Восстания, дом 5, квартира 37, и Волошин Андрей Георгиевич, 3 апреля 1962 года рождения, паспорт серии XXII-АН № 517511, выдан 76 отделом милиции Санкт-Петербурга 29 июля 1996 г., проживающий в Санкт-Петербурге, улица Бухарестская, дом 94, корпус 4, квартира 29, заключили настоящее соглашение о нижеследующем:

1. Удостоверенный тринадцатого октября тысяча девятьсот девяносто девятого года по реестру № 1-6109 нотариусом Санкт-Петербурга Т.В. Рождественской договор дарения автомашины марки Хонда 1999 года выпуска, государственный регистрационный знак Р 250 КТ 78, идентификационный № (VIN) JT111PJA508001311, двигатель № 0503039, кузов № 7001315, с нашего обоюдного согласия мы расторгаем.

2. Я, Волошин Андрей Георгиевич, до подписания настоящего соглашения передал Волошиной Марии Станиславовне полученную по вышеуказанному договору автомашину марки Хонда.

3. Расходы, связанные с заключением соглашения о расторжении договора, мы несем поровну.

4. Настоящее соглашение подлежит государственной регистрации в ГИБДД.

5. Настоящее соглашение составлено в трех экземплярах, из которых один хранится в архиве нотариуса Т.В. Рождественской (Санкт-Петербург, улица Пестеля, дом 15), второй выдается Волошиной М.С., а третий — Волошину А.Г.

Подписи.

Удостоверительная надпись нотариуса

Глава VIII ВЫДАЧА СВИДЕТЕЛЬСТВ О ПРАВЕ СОБСТВЕННОСТИ НА ДОЛЮ В ОБЩЕМ ИМУЩЕСТВЕ СУПРУГОВ

§ 1. Собственность супругов: понятие и режим

По общим положениям ГК о праве собственности имущество может принадлежать одному лицу или нескольким. Имущество, которое принадлежит двум и более лицам, является общей собственностью этих лиц.

В гражданском праве общая собственность подразделяется на долевую и совместную. Режим этих видов общей собственности различный. Если долевая собственность может возникнуть у любых лиц, желающих приобрести имущество на таких условиях, то совместная собственность может возникнуть только в предусмотренных в законе случаях.

По действующему законодательству общая совместная собственность образуется лишь:

- 1) у супругов, когда ими в период брака на имя одного из них приобретается имущество;
- 2) у членов крестьянского (фермерского) хозяйства на имущество хозяйства;
- 3) у членов семьи, приватизировавших занимаемое ими жилое помещение в общую собственность без определения долей.

Имущественные отношения супругов регулируются семейным и гражданским законодательством. Режим совместной собственности является законным режимом имущества супругов. Законный режим имущества супругов действует, если брачным договором не установлено иное.

Брачным договором признается соглашение лиц, вступающих в брак, или соглашение супругов, определяющее имущественные права и обязанности супругов в браке и (или) в случае его расторжения. Лица, вступающие в брак, или супруги вправе заключить брачный договор, если их по каким-то причинам не устраивает законный режим имущества супругов, установленный действующим законодательством. Например, супруги в период брака приобрели квартиру и загородный дом. Заключив брачный договор, они установили, что загородный дом является собственностью только одного из супругов, а квартира — другого, либо предусмотрели, что имущество, приобретаемое в браке, будет принадлежать только тому супругу, на имя которого оно приобретено. «В принципе режим раздельности, — пишет М.А. Антокольская, — можно назвать наиболее справедливым для современной семьи, в которой оба супруга в более или менее равной степени делят домашние обязанности и оба имеют самостоятельные доходы. Режим раздельности предпочтителен и для семей, в которых жена имеет более высокий доход по сравнению с доходом мужа, если она при этом продолжает вести домашнее хозяйство и воспитывать детей»¹.

¹ Антокольская М.В. Семейное право: Учебник. 2-е изд., перераб. и доп. М., 1999. С. 159.

Содержанию брачных договоров, исследованию их природы как разновидности гражданско-правовых договоров, а также особенностей в правовой литературе последних лет уделено много внимания. Но нельзя не заметить, что брачные договоры — достаточно редкое явление в супружеских отношениях в России, хотя возможность их заключения допускается с 1995 г. (со времени введения в действие ч. 1 ГК РФ). Это явление редкое не только в отношениях российских граждан. «Статистические исследования показывают, что даже в тех странах, в которых институт брачного договора существует давно, значительное большинство населения его не заключает»¹.

Общей совместной собственностью супругов является имущество, нажитое ими во время брака. К совместному имуществу супругов относятся:

- доходы каждого из супругов от трудовой деятельности, предпринимательской деятельности и результатов интеллектуальной деятельности, а также иные денежные выплаты, не имеющие специального целевого назначения (суммы материальной помощи, суммы, выплаченные в возмещение ущерба в связи с утратой трудоспособности вследствие увечья либо иного повреждения здоровья, и др.);

- приобретенные за счет общих доходов супругов движимые и недвижимые вещи, ценные бумаги, паи, вклады, доли в капитале, внесенные в кредитные учреждения или в иные коммерческие организации (п. 2 ст. 34 СК);

- имущество, подаренное обоим супругам;

- драгоценности и другие предметы роскоши, хотя и предназначенные для индивидуального пользования (ч. 2 п. 2 ст. 256 ГК);

- любое другое имущество (п. 2 ст. 34 СК).

Имущество каждого из супругов может быть признано совместной собственностью супругов и по брачному договору, заключенному супругами. Кроме того, по правилу ч. 3 п. 2 ст. 256 ГК имущество каждого из супругов может быть признано их совместной собственностью, если будет установлено, что в течение брака за счет общего имущества супругов или личного имущества другого супруга² были произведены вложения, значительно увеличивающие стоимость этого имущества (капитальный ремонт, реконструкция, переоборудование и т.п.). Однако это правило применяется не всегда: его могут применять нотариусы, но только по просьбе самих супругов, либо суд, если супруги не заключали брачный договор, предусматривающий иное.

¹ Антокольская М.В. Указ. соч. С. 142.

² А по ст. 37 СК (почти дословно воспроизводящей правило ч. 3 п. 2 ст. 256 ГК), и «труда одного из супругов».

Совместная собственность на имущество, которое супруги наживают в период брака, возникает в силу закона. В отношении имущества супругов такой «режим совместной собственности существует в России с 1926 г.»¹. До настоящего времени режим совместной собственности — наиболее предпочтительный почти для всех супружеских пар. Для возникновения совместной собственности не имеет значения, на имя кого из супругов имущество приобретено или зарегистрировано. Так, если в период брака на имя жены по договору купли-продажи приобретена и зарегистрирована квартира, а на имя мужа куплен и зарегистрирован автомобиль, то и квартира, и автомобиль являются совместным имуществом супругов. При определении долей в общем имуществе доли супругов признаются равными. Однако сами супруги могут определить свои доли в совместной собственности и по-иному.

При определенных в законе обстоятельствах совместная собственность у супругов возникает и на то имущество, которое приобретает на доходы одного из них. По правилу п. 3 ст. 34 СК право на общее имущество супругов принадлежит также супругу, который в период брака осуществлял ведение домашнего хозяйства, уход за детьми или по другим уважительным причинам не имел самостоятельного дохода. К обстоятельствам, которые, по мнению М. В. Антокольской, признаются уважительными для неполучения дохода одним из супругов, относятся «болезнь или учеба супруга, невозможность найти работу»².

Не становится совместной собственностью супругов имущество, которое:

- 1) принадлежало каждому из супругов до вступления в брак;
- 2) получено одним из супругов во время брака по наследству;
- 3) получено одним из супругов в период брака в дар;
- 4) получено во время брака по иным безвозмездным сделкам;
- 5) хотя и приобретено супругами во время брака за счет общих средств супругов, но предназначено для индивидуального пользования (одежда, обувь и т.п.). Такое имущество по правилу п. 2 ст. 256 ГК (п. 1 и 2 ст. 36 СК) является раздельной собственностью супругов и принадлежит каждому из них индивидуально.

Не становится совместной собственностью супругов и имущество, которое приобретено ими в период брака в общую долевую собственность. Например, для совместного пользования в общую собственность куплена квартира, при этом доля одного супруга определена в договоре в размере $\frac{3}{5}$ квартиры, другого — $\frac{2}{5}$.

¹ Антокольская М.В. Указ. соч. С. 143.

² Там же. С. 145.

К раздельной собственности каждого из супругов относятся различные премии, вознаграждения по результатам интеллектуальной деятельности, заработная плата, пенсии, пособия, иные выплаты (до тех пор, пока они не получены лицом, которому начислены).

Нотариусы вправе выдавать свидетельства о праве собственности только на имущество, являющееся совместной собственностью супругов. В свидетельствах о праве собственности определяется доля на конкретное имущество. Свидетельства о праве собственности на долю в общем имуществе супругов нотариусами не выдаются, если из представленных документов усматривается, что доли супругов в этом имуществе были определены при его приобретении.

В зависимости от обстоятельств, которые будут рассмотрены далее, нотариусы, а также должностные лица консульских учреждений, уполномоченные на совершение нотариальных действий, в соответствии со ст. 74,75 Основ законодательства о нотариате выдают следующие виды свидетельств:

- 1) свидетельства о праве собственности на долю в общем имуществе по совместному заявлению супругов;
- 2) свидетельства о праве собственности на долю по заявлению пережившего супруга;
- 3) свидетельства о праве собственности на долю умершего супруга в общем имуществе супругов.

Содержание всех трех видов свидетельств отличается, однако все они называются одинаково: «свидетельства о праве собственности».

§ 2. Выдача свидетельства о праве собственности по совместному заявлению супругов

Свидетельство о праве собственности на долю в общем имуществе супругов по их совместному заявлению может быть выдано как одному из них, так и обоим. Зависит это от следующих обстоятельств. В случаях, когда имущество супругов приобретено на имя одного из них, а другой супруг желает определить свою долю в общем имуществе в связи с предстоящим расторжением брака, или намерением распорядиться своей долей в общем имуществе по своему усмотрению, либо по каким-то иным причинам, супруги вправе просить нотариуса выдать и другому супругу документ, подтверждающий и его право собственности на общее имущество. Обоим супругам выдается свидетельство о праве собственности, как правило, на приобретаемые за счет общих доходов вещи, ценные бумаги, паи, вклады, доли в капитале, внесенные в банки, иные предприятия и организации, и т.д. По сложившейся нота-

риальной практике такие свидетельства могут быть выданы не только супругам, но и бывшим супругам¹.

Для получения свидетельства о праве собственности на жилой дом, квартиру, дачу, садовый дом, гараж, а также на земельный участок супруги должны обратиться к нотариусу нотариального округа по месту нахождения этого имущества. Для получения свидетельства о праве собственности на долю в общем имуществе, которое не относится к недвижимому, супруги вправе обратиться к любому нотариусу любого нотариального округа.

Супруги, либо разведенные супруги подают нотариусу совместное заявление. В заявлении супругов должна быть указана доля, на которую они просят выдать свидетельство о праве собственности одному из супругов, или доли, если супруги просят выдать такое свидетельство им обоим. Если супруги просят выдать свидетельство не на равные доли, то в заявлении целесообразно указывать причину, почему таким образом определены эти доли. Эта информация, исходящая от самих супругов, может предотвратить оспаривание такого свидетельства в будущем или соответствующим образом повлиять на результаты оспаривания закреплённого свидетельством права.

На заявлении о выдаче свидетельства о праве собственности нотариус делает отметку о том, что оно подписано каждым из супругов в присутствии нотариуса. Если свидетельство выдается одному из супругов, то на этом же заявлении нотариус указывает сведения об установлении личности супруга, которому такое свидетельство не выдается, а также данные паспорта или иного предъявленного им документа. Сведения об установлении личности супруга, получающего свидетельство о праве собственности, вносятся в реестр регистрации нотариальных действий. Если свидетельство выдается обоим супругам, то сведения об установлении личности и данные предъявленных ими документов указываются только в реестре.

При выдаче свидетельства о праве собственности нотариусы проверяют, является ли общее имущество, на доли которого выдается свидетельство, нажитым в браке. В подтверждение брачных отношений нотариусу должно быть предъявлено свидетельство о браке обратившихся, а если их брак расторгнут, то и свидетельство о расторжении брака. В подтверждение факта приобретения имущества в период брака нота-

¹ Возможность выдачи свидетельств о праве собственности разведенным супругам ранее была предусмотрена в инструкциях о порядке совершения нотариальных действий государственными нотариальными конторами РСФСР от 31 января 1975 г. (п. 113) и от 6 января 1987 г. (п. 113).

риусу должны быть представлены и документы, имеющиеся на это имущество. По документам на имущество нотариус выясняет не только время приобретения имущества, но и способ приобретения.

Если супруги просят выдать свидетельство о праве собственности одному из них на долю имущества, которое считается собственностью другого супруга, и при этом ссылаются в своем заявлении на то, что в это имущество в период брака были произведены вложения, значительно увеличившие его стоимость, то они должны представить нотариусу дополнительные документы, подтверждающие данное обстоятельство (акт о приемке законченного строительством дома, технические паспорта на квартиры, справки и т.д.). При этом в своем заявлении супруги должны подтвердить нотариусу, что они признают совместным имущество или какую-то долю этого имущества, считающуюся по документам собственностью только одного из них.

Свидетельства о праве собственности на долю в общем имуществе, являющемся недвижимым, выдаются на основании правоустанавливающих документов, зарегистрированных в Едином государственном реестре прав учреждениями юстиции. Помимо правоустанавливающего документа и свидетельства о государственной регистрации нотариусу должны быть представлены и иные документы на объект недвижимости, например, выписка из Единого государственного реестра прав, справка о содержании правоустанавливающих документов. Однако вместо выписки и справки может быть представлена и другая информация об объектах недвижимости, предусмотренная инструкцией о порядке заполнения и выдачи свидетельств о государственной регистрации прав, сообщений об отказах в государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним и информации о зарегистрированных правах, утвержденной Министерством юстиции РФ, Министерством имущественных отношений РФ, Федеральной службой земельного кадастра России, Госкомитетом РФ по строительству и жилищно-коммунальному комплексу 3 июля 2000 г.

При выдаче свидетельств о праве собственности на долю имущества, облагаемого налогами, нотариусы истребуют документы, подтверждающие уплату этих налогов. Кроме того, нотариусы должны проверить, не имеется ли запрещение отчуждения или ареста на имущество, на долю которого супруги просят выдать свидетельство о праве собственности.

После выдачи свидетельства о праве собственности на долю совместно нажитого имущества заявление супругов, справки, а также экземпляр свидетельства остаются в делах нотариуса. Правоустанавливающий документ с отметкой нотариуса о выдаче свидетельства о праве

собственности, указанием даты выдачи и реестрового номера, скрепленной подписью и печатью нотариуса, возвращается владельцу этого документа.

Выданное нотариусом одному из супругов свидетельство о праве собственности становится также правоустанавливающим документом для супруга, чья доля в совместной собственности определена им. Поэтому в свидетельствах о праве собственности на долю квартиры, долю земельного участка, автотранспортных средств и другого имущества, подлежащего регистрации, нотариусы должны указывать на необходимость предъявления их в соответствующие органы, осуществляющие государственную регистрацию.

Свидетельство о праве собственности по совместному заявлению супругов не следует путать с соглашением (договором) о разделе общего имущества супругов, которое может быть заключено между супругами. Отличаются они тем, что после выдачи свидетельства о праве собственности имущество, на которое оно выдано, остается общим имуществом супругов, но только не в совместной, а долевой собственности. При заключении же соглашения (договора) о разделе имущества, как правило, имущество супругов становится раздельной собственностью: какое-то имущество передается в собственность жены, например, приобретенная в период брака мебель, а какое-то — мужа, например, машина.

§ 3. Выдача свидетельства о праве собственности пережившему супругу

До 11 марта 1958 г. вопрос о признании за пережившим супругом права собственности на долю в общем имуществе, приобретенном супругами во время брака, решался в России только в судебном порядке. После принятия Основ законодательства о судостроительстве Союза ССР свидетельства о праве собственности на долю в общем имуществе по заявлению пережившего супруга стали выдаваться, государственными нотариальными конторами. Общие правила выдачи таких свидетельств с тех пор в основном не изменились. В настоящее время права супругов при наследовании предусмотрены и в разд. V ГК «Наследственное право». Так, в ст. 1150 закреплено: «принадлежащее пережившему супругу наследодателя в силу завещания или закона право наследования не умаляет его права на часть имущества, нажитого во время брака с наследодателем и являющегося их совместной собственностью». Эта специальная норма, дополняющая общие нормы о праве собственности, содержащиеся в разд. II ГК «Право собственности и

другие вещные права», рассмотренные в § 1 настоящей главы, включена в раздел «Наследственное право», потому что право совместной собственности супругов в случае смерти одного из них теснейшим образом связано с возникающим при этом правом наследования.

Выдача свидетельств о праве собственности в случае смерти одного из супругов осуществляется одновременно с оформлением права наследования. Свидетельства о праве собственности пережившему супругу выдаются в случаях, когда общее имущество супругов зарегистрировано (значится, внесено и т.п.) на имя умершего супруга. Такое свидетельство выдается только тем нотариусом по месту открытия наследства, на которого возложена выдача свидетельств о праве на наследство.

При определении состава наследственного имущества, когда нотариус видит, что какое-то имущество, на которое наследники просят выдать свидетельство о праве на наследство, является совместной собственностью наследодателя и его пережившего супруга, он обязан разъяснить право пережившего супруга на получение свидетельства о праве собственности на долю этого имущества. Если из представленных документов усматривается, что имущество является собственностью только наследодателя, а переживший супруг сообщает нотариусу о вложении общих средств в это имущество, в связи с чем стоимость имущества значительно увеличилась (например, в ремонт квартиры были вложены средства в размере, превышающем стоимость квартиры до ремонта), нотариус обязан разъяснить пережившему супругу о возможности в судебном порядке признания права совместной собственности на это имущество.

Переживший супруг сам решает, получать ему свидетельство о праве собственности или нет. Если он не считает нужным выделять из имущества, нажитого во время брака, свою долю в совместной собственности, то он может и не подавать заявление о выдаче ему свидетельства о праве собственности. В таком случае нотариус обязан отразить в материалах наследственного дела, что право на получение свидетельства пережившему супругу разъяснено, но он получать свидетельство не намерен. В подтверждение этого к материалам наследственного дела может быть приобщено соответствующее заявление пережившего супруга либо должна быть сделана отметка нотариусом, непременно подписанная и самим пережившим супругом. Такая отметка может быть сделана, например, на обратной стороне заявления супруга о выдаче ему свидетельства о праве на наследство. Если переживший супруг не желает получать свидетельство о праве собственности на долю общего имущества, это имущество полностью включается в состав наследства.

Свидетельство о праве собственности на долю в общем имуществе супругов может быть выдано пережившему супругу (в отличие от свидетельства о праве собственности по совместному заявлению супругов) по правилу ч. 2 ст. 75 Основ только на $\frac{1}{2}$ долю общего имущества, нажитого в браке. Размер доли пережившего супруга установлен законом и не может быть изменен нотариусом ни при каких обстоятельствах.

Для получения свидетельства о праве собственности переживший супруг должен подать заявление, в котором указывается, на $\frac{1}{2}$ долю какого конкретно имущества он просит выдать такое свидетельство. Это заявление приобщается к материалам наследственного дела. При принятии заявления нотариус выясняет дату регистрации брака, принадлежность имущества на право совместной собственности супругам, а также проверяет, не наложены ли на имущество арест или запрещение отчуждения, и истребует доказательства уплаты налогов за совместное имущество.

Отказаться от права собственности на долю совместно нажитого имущества в пользу одного из наследников переживший супруг не вправе, ибо такой отказ возможен только от доли в наследстве. Если же переживший супруг сообщает нотариусу о своем желании передать свою долю в совместной собственности одному из нескольких наследников, нотариус должен разъяснить супругу, что сначала следует эту долю выделить из состава наследства, получить на нее свидетельство о праве собственности, а потом лишь можно будет произвести отчуждение ее в установленном порядке (по договору дарения, купли-продажи и т.д.).

О получении заявления пережившего супруга с просьбой выдать ему свидетельство о праве собственности нотариус, по правилам ч. 1 ст. 75 Основ, обязан известить всех наследников, принявших наследство. В извещении должно быть указано имущество, на которое переживший супруг просит выдать ему свидетельство, а также разъяснено право обращения в суд для оспаривания наследниками имущественных требований, заявленных супругом наследодателя. Если среди наследников есть несовершеннолетние или недееспособные, извещение должно быть направлено и в органы опеки и попечительства. Такое извещение не направляется наследникам, если они лично явятся к нотариусу. При этом нотариус сообщает явившимся наследникам о поступлении заявления пережившего супруга, разъясняет порядок обращения в суд для оспаривания права супруга на получение свидетельства, о чем делается отметка на обратной стороне заявления о выдаче свидетельства о праве собственности, подписываемая наследниками.

Если переживший супруг подал нотариусу заявление о выдаче ему свидетельства о праве собственности, а потом передумал, нотариус вправе такое свидетельство и не выдавать, включив все имущество, зарегистрированное (значащееся) за умершим, в состав его наследства. Если подавший заявление о выдаче свидетельства о праве собственности переживший супруг умер, не успев его получить, наследникам свидетельство не выдается. Им разъясняется их право обратиться в суд. «В случае отказа от обращения в суд или неполучения в десятидневный срок от суда сообщения о поступлении заявления наследников доля пережившего супруга переходит в общую наследственную массу»¹.

Срок для выдачи свидетельств о праве собственности пережившим супругам в законе не установлен. В нотариальной практике такие свидетельства обычно выдаются одновременно со свидетельствами о праве на наследство, получаемыми супругами наследодателей после истечения шестимесячного срока со дня открытия наследства. Эти свидетельства не выдаются раньше, как отметили в учебном пособии Н.И. Авдеенко и М.А. Кабакова, «поскольку о выдаче свидетельства следует известить наследников», выявить же всех наследников можно только после истечения шестимесячного срока на принятие наследства².

§ 4. Выдача свидетельства о праве собственности на долю умершего супруга в общем имуществе супругов

Впервые право выдавать свидетельства о праве собственности, определяющие долю умершего супруга в общем имуществе, было предоставлено государственным нотариальным конторам по Закону о государственном нотариате РСФСР, введенному в действие с 1 ноября 1974 г. До этого времени долю умершего супруга в общем имуществе, которое по документам значилось за пережившим супругом, возможно было определять только в судебном порядке.

В настоящее время нотариусы выдают свидетельства о праве собственности, в которых определена доля умершего супруга в общем имуществе, в соответствии с ч. 3 ст. 75 Основ законодательства о нотариате. Такое свидетельство необходимо исключительно для оформления по

¹ Методическое письмо Министерства юстиции СССР от 30 сентября 1980 г. «О порядке выдачи свидетельств о праве собственности на долю в общем имуществе супругов» // Государственный нотариат: Сборник нормативных актов. М., 1989. С. 243.

² См.: Авдеенко Н.И., Кабакова М.Л. Указ. соч. С. 73.

нему права наследования. Согласно ст. 1150 ГК доля умершего супруга в имуществе, определяемая в соответствии со ст. 256 ГК, входит в состав наследства и переходит к наследникам в порядке, установленном гражданским законодательством.

В нотариальной практике необходимость совершения рассматриваемого в настоящем параграфе нотариального действия, как правило, возникает в ситуации, когда у умершего супруга есть наследники, которые не являются наследниками пережившего супруга, а совместное имущество супругов приобретено на имя пережившего супруга. В такой ситуации пережившему супругу нет необходимости обращаться к нотариусу для оформления своих наследственных прав на долю, на которую имел право умерший супруг. Но такая необходимость есть у других наследников умершего супруга: иной возможности получить то, на что они имеют право, у них уже не будет.

Нотариальная процедура по выдаче свидетельства о праве собственности на долю умершего супруга в общем имуществе супругов предполагает соблюдение следующих правил.

1. Наследники умершего супруга подают нотариусу письменное заявление с просьбой выдать свидетельство о праве собственности умершего супруга на его долю в имуществе, значащемся за пережившим супругом. Одновременно они подают и заявление о принятии ими наследства либо о выдаче им свидетельства о праве на наследство на эту долю.

2. Заявления подаются нотариусу по месту открытия наследства, на которого возложено оформление наследственных прав.

3. Заявления подаются в течение шести месяцев со дня открытия наследства.

4. О поступивших заявлениях нотариус извещает пережившего супруга и разъясняет ему нормы гражданского и семейного права о совместной собственности супругов на имущество, нажитое в браке, а также о наследовании.

5. Свое согласие на выдачу свидетельства о праве собственности переживший супруг выражает в письменной форме и подает нотариусу соответствующее заявление об этом. Если переживший супруг претендует на определяемую долю как наследник, то одновременно он подает и заявление о выдаче ему свидетельства о праве на наследство.

6. Нотариус устанавливает факт регистрации брака супругами. Путем сопоставления даты регистрации брака и даты приобретения имущества, на которое просят выдать свидетельство о праве собственности, устанавливается и факт принадлежности этого имущества на праве совместной собственности. Нотариус проверяет, не наложен ли

арест на общее имущество или запрещение отчуждения, а также истребует доказательства уплаты налогов на имущество, облагаемое налогами.

7. После уплаты государственной пошлины (оплаты по тарифу) нотариус выдает свидетельство о праве собственности следующего, например, содержания:

Образец

Свидетельство о праве собственности

Санкт-Петербург. Двадцатого января две тысячи второго года

Я, Еременко Елена Евгеньевна, нотариус нотариального округа «Санкт-Петербург», на основании статьи 256 Гражданского кодекса Российской Федерации и статьи 34 Семейного кодекса Российской Федерации удостоверяю, что Азиатской Светлане Николаевне, умершей 30 июня 2001 года, проживавшей в Санкт-Петербурге, Суворовский пр., дом 31, квартира 17, и являвшейся супругой гражданина Александрова Алексея Ивановича, 15 марта 1936 года рождения, паспорт ХШ-АК № 564318, выдан 40 отделением милиции Ленинграда 15 ноября 1978 года, проживающего по адресу: Санкт-Петербург, ул. Гончарная, дом 16, кв. 47, принадлежит право собственности на $\frac{1}{2}$ долю в общем совместном имуществе, приобретенном названными супругами в течение брака.

Общее совместное имущество, право собственности на которое в указанной доле удостоверяется настоящим свидетельством за Азиатской Светланой Николаевной, состоит из уставного капитала, внесенного Александровым Алексеем Ивановичем в общество с ограниченной ответственностью «Возрождение» согласно его уставу, утвержденному 15 марта 1998 г. и зарегистрированному решением Регистрационной палаты Санкт-Петербурга № 197 от 2 апреля 1998 г.

Одна вторая доля вышеуказанного уставного капитала в ООО «Возрождение» остается в собственности за пережившим супругом Александровым Алексеем Ивановичем.

Зарегистрировано в реестре за № 1 -359.

Тариф в сумме 20 руб оплачен.

Наследственное дело № 558/2001.

Печать

Нотариус

Подпись

На основании выданного свидетельства о праве собственности нотариус включает указанную в нем долю имущества, которая являлась собственностью умершего, в состав его наследства и в порядке, установленном действующим законодательством¹, выдает на эту долю свидетельство о праве на наследство.

В случае если супруг не дает согласия на определение доли умершего супруга в общем имуществе, нотариус предлагает ему изложить причины отказа письменно. С содержанием этого заявления нотариус знакомит наследников и отказывает им в выдаче свидетельства о праве

Порядок выдачи свидетельств о праве на наследство будет рассмотрен в гл. IX.

собственности. Одновременно нотариус разъясняет наследникам порядок обращения в суд с соответствующим иском к пережившему супругу.

Глава IX НОТАРИАЛЬНОЕ ОФОРМЛЕНИЕ НАСЛЕДСТВЕННЫХ ПРАВ

§ 1. Основные положения наследственного права России

На российских нотариусов действующим законодательством возложена важная для поддержания правопорядка в государстве публичная функция — оформление наследственных прав после умерших граждан. Оформление наследственных прав заключается в совершении таких нотариальных действий, как принятие мер к охране наследственного имущества и выдача свидетельств о праве на наследство.

При выдаче свидетельств о праве на наследство нотариусы руководствуются нормами разд. V «Наследственное право» части третьей ГК (ст. 1110—1185) и гл. XI «Принятие мер к охране наследственного имущества. Выдача свидетельств о праве на наследство» Основ законодательства о нотариате (ст. 61—73), другими законами, а в случаях, предусмотренных законом, и иными правовыми актами.

При совершении указанных нотариальных действий нотариусы сталкиваются с самыми различными правовыми ситуациями, разрешать которые они вправе в соответствии либо с действующим законодательством, либо с законодательством, действовавшим ранее. Но прежде чем остановиться на вопросе о том, в каких случаях нотариусы применяют ранее действовавшее законодательство и какое именно, рассмотрим отдельные нормы наследственного права и уясним, какие правила устанавливают эти нормы, в соответствии с которыми нотариусы и выдают свидетельства о праве на наследство¹.

Наследство. После смерти гражданина все имущество, которое ему принадлежало на момент смерти, как указано в ст. 1110 ГК, «в неизменном виде как единое целое», переходит к его наследникам. В наследственном праве имущество умершего называют также наследством или наследственным имуществом, а самого умершего — наследодателем.

¹ В связи с тем, что наследственное право изучается в курсе гражданского права, в настоящем, а также в следующем параграфах рассмотрены только те понятия, без уяснения смысла которых невозможно изучать тему «Нотариальное оформление наследственных прав».

В состав наследства, согласно ст. 1112 ГК входят принадлежавшие наследодателю:

вещи — недвижимые (например, земельные участки, предприятия, дома, квартиры, самолеты, морские суда, суда внутреннего плавания) и движимые (например, деньги, ценные бумаги, произведения искусства, в том числе их коллекции, ювелирные и другие бытовые изделия из драгоценных металлов и природных драгоценных камней, оружие, предметы домашней обстановки и обихода и т.д.);

иное имущество, в том числе имущественные права (например, право на получение постоянной ренты, право на денежные средства в банках, право на принятое наследство, право пожизненного наследуемого владения земельным участком и т.д.).

По правилу, закрепленному в ст. 1184 ГК, в состав наследства входят средства транспорта и другое имущество, предоставленное государством или муниципальным образованием на льготных условиях гражданину в связи с его инвалидностью или другими подобными обстоятельствами.

В ГК установлены и специальные правила, по которым определяется состав наследства. Так:

— в состав наследства участника полного товарищества или полного товарища в товариществе на вере, участника общества с ограниченной или с дополнительной ответственностью, члена производственного кооператива входит доля (пай) этого участника (члена) в складочном (уставном) капитале (имущества) соответствующего товарищества, общества или кооператива (п. 1 ст. 1176);

— в состав наследства вкладчика товарищества на вере входит его доля в складочном капитале этого товарищества (п. 2 ст. 1176);

— в состав наследства участника акционерного общества входят принадлежавшие ему акции (п. 3 ст. 1176);

— в состав наследства члена потребительского кооператива (жилищно-строительного, дачного, гаражного и т.д.) входит его пай (п. 1 ст. 1177).

При определенных в законе условиях включаются в состав наследства подлежавшие выплате наследодателю, но не полученные им по какой-либо причине при жизни суммы:

заработной платы и приравненных к ней платежей;
пенсий;
стипендий;
пособий по социальному страхованию;
возмещения вреда, причиненного жизни или здоровью;
алиментов;

иные денежные суммы, предоставленные гражданину в качестве средств к существованию.

По правилам, закрепленным в ст. 1183 ГК, указанные суммы включаются в состав наследства и наследуются на общих основаниях только при условии, если проживавшие совместно с умершим члены его семьи, а также нетрудоспособные иждивенцы (независимо от того, проживали они совместно с умершим или не проживали), в течение четырех месяцев со дня открытия наследства не предъявят требований о выплате им этих сумм, либо, когда никого из перечисленных лиц вообще нет.

Переходят к наследникам и отдельные имущественные обязанности наследодателя. Так, по правилу, закрепленному в ст. 1175 ГК, наследники, принявшие наследство, отвечают по долгам наследодателя.

Согласно п. 2 ст. 581 ГК обязанности дарителя, обещавшего дарение, переходят к его наследникам (правопреемникам), если иное не было предусмотрено договором дарения. По правилу, содержащемуся¹ в ч. 2 ст. 25 ФЗ от 26 мая 1996 г. «О Музейном фонде Российской Федерации и музеях в Российской Федерации», при наследовании музейных предметов и музейных коллекций по завещанию или по закону наследник обязан принимать на себя все обязательства, имевшиеся у наследодателя в отношении этих предметов¹. В случае смерти гражданина, арендующего недвижимое имущество, его права и обязанности по договору аренды в соответствии с п. 2 ст. 617 ГК переходят к наследнику, если законом или договором не предусмотрено иное; и т.д.

Не входят в состав наследства следующие права и обязанности, неразрывно связанные с личностью наследодателя:

- право на алименты;
- право на возмещение вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина;
- права и обязанности, переход которых в порядке наследования не допускается ГК или другими законами.

Так, по правилу, закрепленному в п. 1 ст. 581 ГК, права одаряемого, которому по договору дарения обещан дар, не переходят к его наследникам, если иное не предусмотрено договором дарения; право на получение пожизненной ренты по правилам ст. 596 и 605 ГК прекращается со смертью получателя ренты; и т.д.

Не входят в состав наследства и государственные награды, которых был удостоен наследодатель и на которые распространяется законодательство о государственных наградах Российской Федерации. Переда-

¹ СЗ РФ. 1996. № 22. Ст. 2591.

ча указанных наград после смерти награжденного другим лицам осуществляется в особом порядке, установленном законодательством о государственных наградах Российской Федерации (п. 1 ст. 1185 ГК).

Время открытия наследства. Наследство открывается со смертью гражданина. Момент смерти, как правило, указывается в медицинских документах с точностью до часов и даже минут. Однако в наследственном праве временем открытия наследства согласно ст. 1114 ГК считается день смерти гражданина, а при объявлении его умершим — день вступления в законную силу решения суда об объявлении умершим. В случае, когда день предполагаемой гибели гражданина указан в решении суда как день его смерти, этот день и считается временем открытия наследства.

В целях наследственного правопреемства граждане, умершие в один и тот же день, независимо от того, что один из них умер за несколько часов до другого, считаются умершими одновременно (п. 2 ст. 1114 ГК). Они не наследуют друг после друга: к наследованию призываются наследники каждого из них. Но в то же время, если гражданин умрет до 24-х часов одного дня, а его наследник даже через несколько минут, но уже после полуночи, то к наследованию имущества обоих умерших при определенных обстоятельствах могут призываться лишь наследники второго умершего.

Место открытия наследства — один из тех юридических фактов, который обязательно и в первую очередь устанавливается нотариусами при оформлении всякого наследства. По общему правилу, закрепленному в ч. 1 ст. 1115 ГК, местом открытия наследства является последнее место жительства наследодателя. Местом жительства в гражданском праве признается место, где гражданин постоянно или преимущественно проживает. Место открытия наследства на территории Российской Федерации может быть только одно. От места открытия наследства зависит, в первую очередь, и место совершения нотариального действия по выдаче свидетельства о праве на наследство.

В тех исключительных случаях, когда последнее место жительства наследодателя, обладавшего имуществом на территории Российской Федерации, неизвестно или находится за ее пределами, по правилам ч. 2 ст. 1115 ГК местом открытия наследства может быть признано:

- 1) место нахождения наследственного имущества, или
- 2) место нахождения входящего в состав наследства недвижимого имущества, или
- 3) место нахождения наиболее ценной части недвижимого имущества, или

4) место нахождения наиболее ценной части движимого имущества (при отсутствии недвижимого имущества).

Наследники. Наследниками могут быть лица, назначенные таковыми самим наследодателем в его завещании (наследники по завещанию), а также названные в качестве таковых в действующем законодательстве (наследники по закону). Наследниками по завещанию могут быть граждане и юридические лица, существующие на день открытия наследства. К наследованию по завещанию могут призываться Российская Федерация, субъекты Российской Федерации, муниципальные образования, иностранные государства и международные организации. Наследниками по закону могут быть только граждане и Российская Федерация.

К наследникам по закону в соответствии со ст. 1142—1145, 1148 ГК относятся родственники наследодателя по пятую степень родства, а также пасынки, падчерицы, отчим, мачеха наследодателя, его нетрудоспособные иждивенцы, находившиеся на его иждивении не менее года до смерти и проживавшие совместно с ним. Усыновленные и их потомство, с одной стороны, и усыновители и их родственники — с другой, приравниваются к родственникам по происхождению (кровным родственникам).

Для наследников по закону установлена очередность призвания их к наследованию. В зависимости от степени родства предусмотрены шесть очередей наследников, однако всего установлено восемь очередей наследников по закону. Наследники каждой последующей очереди могут призываться к наследованию, если нет наследников предыдущей очереди, или если ни один из них не претендует на наследство, а также в иных установленных законом случаях.

Наследники по праву представления. Если кто-то из наследников первой — третьей очереди умер до открытия наследства или одновременно с наследодателем, право на его долю имеют соответствующие потомки этого наследника. Доля умершего наследника переходит к его потомкам по праву представления. Например, у наследодателя остались жена, сын, внук по линии сына и двое внуков по линии дочери, умершей ранее своего отца. Из всех перечисленных лиц право на наследство имеют: жена, сын и двое внуков по линии дочери, представляющих свою умершую мать. Внук по линии сына к наследованию не призывается.

Недостойные наследники. В соответствии со ст. 1117 ГК на основании вступившего в законную силу приговора или решения суда от наследования отстраняются:

— граждане, которые своими умышленными противоправными действиями, направленными против наследодателя, кого-либо из его наследников или против осуществления последней воли наследодателя, выраженной в завещании, способствовали либо пытались способствовать призванию их самих или других лиц к наследованию либо способствовали или пытались способствовать увеличению причитающейся им или другим лицам доли наследства;

— граждане, злостно уклонявшиеся от выполнения лежавших на них в силу закона обязанностей по содержанию наследодателя;

— родители после детей, в отношении которых родители были лишены родительских прав и не восстановлены в этих правах ко дню открытия наследства.

Основания наследования. По правилам, закрепленным в ст. 1111 ГК, наследование осуществляется по завещанию и по закону. Наследование по закону имеет место, когда и поскольку оно не изменено завещанием. Так, если наследодатель составил при жизни завещание, наследование осуществляется по этому завещанию. Если завещана только часть имущества, то наследование незавещанного имущества осуществляется по закону. По закону имущество наследуется и тогда, когда завещания вообще не оставлено. Наследование по закону имеет место и тогда, когда имущество завещано, а среди наследников по закону есть такие, которые имеют право на обязательную долю в наследстве и желают свою обязательную долю в наследстве получить.

Обязательная доля в наследстве. Право на обязательную долю в наследстве имеют:

- несовершеннолетние или нетрудоспособные дети наследодателя;
- нетрудоспособный супруг;
- нетрудоспособные родители;
- нетрудоспособные иждивенцы наследодателя, находившиеся на его иждивении и проживавшие совместно с ним не менее года до его смерти;
- нетрудоспособные иждивенцы наследодателя, находившиеся на его иждивении не менее года до смерти, не проживавшие совместно с наследодателем, но по родству относящиеся к числу его наследников по закону любой очереди.

Этим лицам, когда они претендуют на наследство, их обязательная доля выделяется в первую очередь из оставшейся незавещанной части наследственного имущества. Если же незавещанной части наследственного имущества недостаточно для этого, то право на обязательную долю удовлетворяется и из той части имущества, которая завещана. В случае, когда завещание оставлено на все принадлежавшее наследо-

дателю имущество, право на обязательную долю удовлетворяется за счет части завещанного имущества. При этом на оставшуюся часть наследственного имущества имеет право наследник по завещанию. Наследник по завещанию, когда ему завещано «все имущество» наследодателя, независимо от того, сколько наследников, имеющих право на обязательную долю, претендует на наследство, всегда получает:

— не менее одной второй доли наследственного имущества, если завещание, по которому он наследует, было совершено после 1 марта 2002 г.;

— не менее одной третьей доли наследственного имущества, если завещание, по которому он наследует, было совершено до 1 марта 2002 г.¹

Душеприказчик (исполнитель завещания) и его полномочия. По общему правилу исполнение завещания осуществляется наследниками по завещанию. В случае, когда наследодатель поручил исполнение своего завещания указанному им в завещании гражданину — душеприказчику (исполнителю завещания), нотариус по его просьбе выдает ему свидетельство, подтверждающее полномочия душеприказчика (исполнителя завещания).

Полномочия исполнителя могут быть предусмотрены самим наследодателем в его завещании. Если же такие полномочия в завещании не предусмотрены по правилам, содержащимся в ст. 1135 ГК, п. 2, душеприказчик должен принять необходимые для исполнения завещания меры, в том числе:

1) обеспечить переход к наследникам причитающегося им наследственного имущества в соответствии с выраженной в завещании волей наследодателя и законом;

2) принять самостоятельно или через нотариуса меры по охране наследства и управлению им в интересах наследников;

3) получить причитающиеся наследодателю денежные средства и иное имущество для передачи их наследникам;

4) исполнить завещательное возложение либо требовать от наследников исполнения завещательного отказа или завещательного возложения.

По действующему законодательству душеприказчику предоставлено право от своего имени вести дела, связанные с исполнением завещания, в том числе в суде, других государственных органах и государственных учреждениях.

¹ Статья 8 Федерального закона от 26 ноября 2001 г. «О введении в действие части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации» (СЗ РФ. 2001. № 49. Ст. 4553).

Выморочное имущество. В соответствии с п. 1 ст. 1151 ГК имущество умершего считается выморочным в случаях, когда:

- у умершего нет наследников ни по закону, ни по завещанию;
- никто из наследников не имеет права наследовать или все наследники отстранены от наследования;
- никто из наследников не принял наследства;
- все наследники отказались от наследства и при этом никто из них не указал, что отказывается в пользу другого наследника.

Выморочное имущество переходит в порядке наследования по закону в собственность Российской Федерации (п. 2 ст. 1151 ГК). Имущество наследодателя, которое переходит к Российской Федерации на основании его завещания, выморочным не является.

На выморочное имущество нотариусы выдают свидетельства о праве на наследство по закону, в которых в качестве наследника указывают Российскую Федерацию. Нотариусы не должны указывать в свидетельствах о праве на наследство на выморочное имущество в качестве наследников ни субъекты Российской Федерации, ни муниципальные образования. Получив свидетельство о праве на наследство, государство по своему усмотрению может распорядиться перешедшим к нему выморочным имуществом, в том числе и передать его в собственность субъектов Российской Федерации, муниципальных образований и любых других лиц.

Однако сейчас, когда «в новейшем законодательстве отчетливо просматривается тенденция свести к минимуму случаи перехода наследственного имущества как выморочного в собственность государства»¹, нотариусы, если и будут выдавать свидетельства о праве на наследство Российской Федерации, то уж во всяком случае не на предметы домашней обстановки и обихода, как это было долгие годы до принятия части третьей ГК РФ, а на что-нибудь более ценное для общества.

§ 2. Принятие наследства. Отказ от наследства

Право наследования возникает у наследников с момента открытия наследства. Однако приобретут право на наследственное имущество или нет лица, имеющие право наследования, зависит исключительно от них самих. Ведь граждане по своему усмотрению осуществляют принадлежащие им права. По своему усмотрению они могут совершать

¹ Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации (постатейный). Часть третья. М., 2002. С. 104 (автор разд. V — Ю.К. Толстой).

действия, направленные как на приобретение наследства, так и на отказ от наследства. Возможна, наконец, и третья ситуация: когда лицо, имеющее право наследования, вообще не предпринимает каких-либо действий по осуществлению этого права.

Для того чтобы приобрести право на наследственное имущество как по завещанию, так и по закону, наследник в соответствии со ст. 1152 ГК должен принять наследство. Принятие наследства является таким действием наследника, способы и сроки совершения, которого установлены в законе.

В ст. 1153 ГК предусмотрены следующие способы принятия наследства:

1) подача нотариусу (или уполномоченному должностному лицу консульского учреждения) по месту открытия наследства заявления наследника либо о принятии наследства, либо о выдаче ему свидетельства о праве на наследство;

2) совершение наследником хотя бы одного действия, свидетельствующего о фактическом принятии им наследства, в частности:

- вступление во владение или в управление наследственным имуществом;

- принятие мер по сохранению наследственного имущества, защите его от посягательств или притязаний третьих лиц;

- оплата за свой счет расходов на содержание наследственного имущества;

- оплата за свой счет долгов наследодателя;

- получение от третьих лиц причитающихся наследодателю денежных средств.

Наследство может быть принято наследником любым из двух указанных способов. При этом принятие наследником части наследства означает принятие всего причитающегося ему наследства, в чем бы оно ни заключалось и где бы ни находилось. Однако принятие наследства одним или несколькими наследниками не означает принятие наследства остальными наследниками. Для приобретения наследства каждый наследник должен самостоятельно его принять.

Для принятия наследства установлен шестимесячный срок. Этот срок исчисляется со дня открытия наследства. Например, в случае, когда наследство открылось 4 апреля 2002 г., срок для принятия его заканчивается 4 октября 2002 г. Лицо, подавшее нотариусу в течение шести месяцев со дня открытия наследства заявление о принятии наследства или о выдаче свидетельства о праве на наследство, считается наследником, принявшим наследство. Если же лицо, имеющее право наследования, в течение шести месяцев после смерти наследодателя совершит

хотя бы одно из действий, направленных на приобретение наследства, однако для оформления своего права наследования обратится к нотариусу уже после истечения шестимесячного срока, такое лицо считается наследником, фактически принявшим наследство.

Из правила, предусматривающего исчисление шестимесячного срока для принятия наследства со дня открытия наследства, установлены следующие исключения:

1) в случае, когда днем смерти гражданина в свидетельстве о смерти на основании решения суда указан день его предполагаемой гибели, наследство может быть принято в течение шести месяцев со дня вступления в законную силу решения суда об объявлении умершим;

2) если право наследования возникает для других лиц вследствие отказа наследника от наследства, такие лица могут принять наследство в течение шести месяцев со дня подачи наследником заявления нотариусу об отказе от наследства;

3) если право наследования возникает для других лиц вследствие отстранения от наследования недостойных наследников, такие лица могут принять наследство в течение шести месяцев со дня вступления в законную силу приговора суда, в соответствии с которым наследники отстраняются от наследования, или решения суда об отстранении от наследования.

Лица, для которых право наследования возникает только вследствие непринятия наследства другими наследниками, могут принять наследство в течение трех месяцев со дня окончания общего шестимесячного срока для принятия наследства. Например, собственник загородного дома умер 1 марта 2002 г. Его наследниками являются два взрослых сына, проживавшие отдельно от наследодателя. Никто из сыновей не обратился к нотариусу для оформления права наследования в установленный законом шестимесячный срок. Однако к нотариусу для оформления права наследования на дом обратилась родная сестра наследодателя. В период со 2 сентября по 1 декабря 2002 г. она может принять наследство (т.е. подать нотариусу соответствующее заявление либо совершить действия, свидетельствующие о фактическом принятии наследства).

Исключение из правила об исчислении шестимесячного срока для принятия наследства не со дня открытия наследства было установлено при введении в действие части третьей ГК в отношении лиц, которые не могли быть наследниками по закону в соответствии с правилами ГК РСФСР 1964 г., но стали таковыми по правилам части третьей ГК. Согласно ст. 6 ФЗ «О введении в действие части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации» правопринять наследство, если срок

для его принятия истек, и даже давно, было предоставлено тем родственникам наследодателя, а также его пасынкам, падчерицам, отчиму и мачехе, которые до 1 марта 2002 г. не относились к числу наследников по закону по ГК РСФСР 1964 г. Эти лица могли принять наследство независимо от времени его открытия в период с 1 марта 2002 г. по 1 сентября 2002 г. при условии, если:

— наследство не было принято никем из наследников, указанных в ст. 532 и 548 ГК РСФСР;

— свидетельство о праве на наследство не было выдано Российской Федерации, субъекту Российской Федерации или муниципальному образованию или наследственное имущество не перешло в их собственность по иным установленным законом основаниям.

По общему правилу свидетельства о праве на наследство нотариусы могут выдавать только тем наследникам, которые приняли наследство в установленный законом срок. Вместе с тем нотариусам предоставлено право включать в число наследников лиц, не принявших наследство в установленный срок, но претендующих на него, при условии, если наследники, принявшие наследство, в письменной форме выразят свое согласие на принятие такими лицами наследства по истечении установленного срока. При определенных в законе обстоятельствах суд может восстановить срок для принятия наследства и признать наследника принявшим наследство (п. 1 ст. 1155 ГК).

Принятие наследства как факт, имеющий юридическое значение, влечет за собой и определенные юридические последствия. Принятие наследства обуславливает возникновение у наследников, совершивших такое действие, права собственности на наследственное имущество. При этом момент возникновения права собственности не совпадает с моментом принятия наследства. В силу специальных норм наследственного права имущество умершего переходит к другим лицам в порядке универсального правопреемства в один и тот же момент: до момента смерти имущество умершего являлось его собственностью, а с момента смерти принадлежит уже его наследникам, принявшим наследство. По правилу, закрепленному в п. 4 ст. 1152 ГК, принятое наследство признается принадлежащим наследнику со дня открытия наследства независимо от времени его фактического принятия, а также независимо от момента государственной регистрации права наследника на наследственное имущество, когда такое право подлежит государственной регистрации.

Имущество умершего, не принятое наследниками, считается выморочным и переходит в порядке наследования по закону в собственность Российской Федерации. Общее правило о необходимости при-

нятия наследства для его приобретения не распространяется только на государство. Это исключение сформулировано в п. 1 ст. 1152 ГК так: «Для приобретения выморочного имущества принятие наследства не требуется».

Наследственное имущество, которое принято наследником, считается принадлежащим уже этому наследнику и в том случае, когда он умер, так и не получив свидетельство о праве на наследство. А если и наследник принявшего наследство наследника также не получит нотариальное свидетельство о праве на наследство и умрет, то тогда лица, имеющие право наследования после него, могут получить свидетельство о праве на наследство. Например, в 1993 г. квартира была передана в долевую собственность мужу и жене в порядке приватизации. В 1994 г. муж скончался. Его жена не обращалась к нотариусу для получения свидетельства о праве на наследство после мужа, но продолжала проживать в приватизированной квартире до дня своей смерти, наступившей в 1998 г. После смерти жены ее родная сестра в течение шести месяцев со дня открытия наследства подала нотариусу заявление о выдаче ей свидетельства о праве на наследство, состоящее из квартиры, в которой проживала ее умершая сестра. Но и она, не получив свидетельства о праве на наследство, в 2000 г. умерла. Право наследования на квартиру, зарегистрированную на имя умерших в 1994 г. и в 1998 г. супругов, может перейти к наследникам умершей в 2000 г. сестры, например, к ее мужу. Таким образом, право наследования на эту квартиру может переходить от одного наследника к другому без нотариального оформления столько раз, сколько раз будет открываться наследство, если при этом каждый наследник будет своевременно принимать наследство.

Если же наследник, призванный к наследованию по завещанию или по закону, умер после открытия наследства, не успев его принять в установленный срок, право на принятие причитавшегося ему наследства переходит к его наследникам по закону, а если все наследственное имущество было им завещано — к его наследникам по завещанию. Такой переход права на принятие наследства, принадлежавшего умершему наследнику, к его наследникам, называется наследственной трансмиссией. Это право может быть осуществлено лицами, призываемыми к наследованию уже после умершего наследника.

Рассмотрим переход права на принятие наследства в порядке наследственной трансмиссии, возвращаясь к примеру, приведенному перед предыдущим абзацем, продолжив его изложение так: если наследник сестры, например муж, не примет наследства и через два месяца после смерти жены умрет, то к наследованию призываются уже его

наследники, которым предоставлено право принять наследство вместо него. Но право на принятие наследства не будет входить в состав наследственного имущества последнего умершего. Если наследники последнего умершего примут наследство, которое он имел право принять, то они получают свидетельство о праве на наследство на квартиру, включенную в состав наследственного имущества жены их отца. Однако если бы их отец принял наследство своей жены, то квартира была бы включена в состав наследственного имущества их отца.

Право на принятие наследства, принадлежавшее умершему наследнику, может быть осуществлено на общих основаниях. Наследники умершего не позднее чем через три месяца после открытия наследства наследника для приобретения наследства, на которое он имел право, могут вместо него, в порядке наследственной трансмиссии, подать нотариусу заявление о принятии наследства или о выдаче им свидетельства о праве на наследство в течение оставшейся части общего шестимесячного срока. Если же оставшаяся после смерти наследника часть срока для принятия наследства составляет менее трех месяцев, она удлинится до трех месяцев.

По правилу, закрепленному в п. 3 ст. 1156 ГК, в порядке наследственной трансмиссии не переходит право наследника принять часть наследства в качестве обязательной доли. Например, все имущество завещано жене. Однако у наследодателя осталась нетрудоспособная мать, которая имеет право на обязательную долю в наследстве. Мать, не принимая наследство сына, умирает после него через два месяца. Ее право принять часть наследства сына в качестве обязательной доли согласно рассмотренному правилу не переходит к ее наследникам.

Отказ от наследства. Отказ от наследства является сделкой, совершаемой по правилам ст. 1157—1159 ГК. Отказ всегда совершается только в письменной форме. Принимается отказ с соблюдением всех правил совершения односторонних сделок. Однако оформляется отказ в форме заявления: наследник подает нотариусу по месту открытия наследства заявление, указывая в нем, что он отказывается от наследства или причитающейся ему доли в наследстве. При этом в нотариальной практике не допускается, чтобы наследник указывал в своем заявлении об отказе от какого-то конкретного наследственного имущества (вклада, автомашины, квартиры и т.д.).

При наследовании выморочного имущества отказ от наследства не допускается. Не допускается также отказ от наследства с оговорками или под условием. Вместе с тем наследник вправе подать заявление об отказе от наследства и в том случае, когда он уже подал нотариусу заявление о принятии наследства или о выдаче ему свидетельства о праве

на наследство. Однако отказ от наследства уже не может быть впоследствии изменен или взят обратно.

Если наследник имеет право претендовать на наследство более чем по одному основанию (например, по завещанию и по закону, либо по закону и в порядке наследственной трансмиссии и т.п.), он в соответствии с правилом п. 3 ст. 1158 может отказаться от наследства, причитающегося ему не только по всем этим основаниям, но и по нескольким из них либо по одному. Например, наследодатель составил при жизни завещание на свою квартиру в пользу дочери. Однако кроме квартиры в состав его наследства вошел и уставный капитал в обществе с ограниченной ответственностью, учредителем которого наследодатель являлся. В течение шести месяцев со дня открытия наследства дочь подала нотариусу заявление о выдаче ей свидетельства о праве на наследство по завещанию на квартиру, а сын — заявление о выдаче ему свидетельства о праве на наследство по закону на уставный капитал. Если дочь, которая имеет право наследования по двум основаниям (по завещанию и по закону), на уставный капитал не претендует, она вправе подать заявление об отказе от наследства, причитающегося ей по закону.

Отказ от наследства может быть совершен только в установленный законом срок. По правилу, закрепленному в п. 2 ст. 1157 ГК, наследник вправе отказаться от наследства в течение срока, предусмотренного для принятия наследства. По общему правилу срок для отказа от наследства — шесть месяцев со дня открытия наследства. Однако отказ от наследства может быть заявлен и в иные сроки, но только в случаях, указанных в законе:

- 1) при открытии наследства в день предполагаемой гибели наследодателя — в течение шести месяцев со дня вступления в законную силу решения суда об объявлении умершим;
- 2) при возникновении права наследования вследствие отказа другого наследника от наследства или отстранения его от наследования — в течение шести месяцев со дня возникновения права наследования; либо
- 3) при возникновении права наследования вследствие непринятия наследства другим наследником — в течение трех месяцев после истечения общего шестимесячного срока для принятия наследства.

Наследник вправе отказаться от наследства как в пользу одного или нескольких лиц из числа наследников, так и без указания таких лиц. В п. 1 ст. 1158 ГК предусмотрено, что наследник может отказаться от наследства в пользу другого лица из числа наследников по завещанию или наследников по закону любой очереди, в том числе в пользу тех, которые призваны к наследованию по праву представления или в порядке наследственной трансмиссии. Не допускается отказ от наследства в пользу

лиц, не указанных в п. 1 ст. 1158 ГК. Так, дочь Наследодателя, призываемая к наследованию по закону, не может отказаться от наследства в пользу своего сына (внука наследодателя), так как он к числу наследников по закону после своего дедушки не относится. Однако отказ, например, дочери наследодателя в пользу своей племянницы (внучки наследодателя), мать которой умерла раньше своего отца (дедушки племянницы) по правилу, закрепленному в п. 1 ст. 1158, допускается.

По правилу, предусмотренному в п. 1 ст. 1158 ГК, не допускается отказ в пользу кого-либо из указанных в предыдущем абзаце лиц:

- от обязательной доли в наследстве;
- если наследнику подназначен наследник;
- от имущества, наследуемого по завещанию, если все имущество наследодателя завещано назначенным им наследникам (в этом случае допускается отказ только в пользу одного из наследников по завещанию).

Право отказа предоставлено и отказополучателю. Однако не допускается отказ от получения завещательного отказа с оговорками или под условием, а также в пользу другого лица.

§ 3. Порядок выдачи свидетельств о праве на наследство

Далеко не на все виды имущества, которое переходит к наследникам по наследству, они оформляют у нотариусов свидетельства о праве на наследство. Как правило, для получения таких свидетельств к нотариусам обращаются в тех случаях, когда в состав наследства входит имущество, подлежащее обязательной государственной регистрации, либо когда после умершего осталось имущество, находящееся в тех или иных организациях, например, денежные средства в банках, вещи в ломбардах и т.д.

Так, только на основании свидетельства о праве на наследство наследники могут зарегистрировать за собой право собственности и другие вещные права, которые перешли к ним по наследству:

- на недвижимое имущество (п. 1. ст. 17 ФЗ от 21 июля 1997 г. «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним»)¹;
- на автотранспортные средства (приказ МВД России от 28 ноября 1996 г. №)²;

¹ СЗ РФ. 1997. № 30. Ст. 3594.

² БНА. 1997. № 2.

- на земельный участок, предоставленный наследодателю в пожизненное наследуемое владение (п. 2 ст. 21 Земельного кодекса РФ);
- на музейные предметы или музейные коллекции, включенные в состав негосударственной части музейного фонда и зарегистрированные в Государственном каталоге Музейного фонда РФ (п. 9 Положения о Государственном каталоге Музейного фонда Российской Федерации¹) и т.д.

Исключительно редко в России нотариусы выдают свидетельства о праве на наследство, например, на предметы домашней обстановки и обихода, вещи индивидуального пользования, произведения искусства, ювелирные и другие бытовые изделия из драгоценных металлов и природных драгоценных камней. Объясняется данное обстоятельство просто: для получения свидетельств о праве на такое наследство нет необходимости, если это имущество находилось в доме умершего и доступ наследникам туда не был ограничен.

Свидетельство о праве на наследство выдается по месту открытия наследства. В Российской Федерации совершать это нотариальное действие уполномочены нотариусы, работающие в государственных нотариальных конторах², а в местности, где государственных нотариальных контор нет, совершение этого нотариального действия поручается совместным решением органа юстиции и нотариальной палаты одному из нотариусов, занимающихся частной практикой. На территории других государств свидетельства о праве на наследство, оставшееся после смерти российских граждан, постоянно проживавших в пределах консульского округа, выдают должностные лица консульских учреждений Российской Федерации, если по закону другого государства, где находится консульское учреждение, это не относится к исключительной компетенции данного государства.

Однако совершению нотариального действия «выдача свидетельства о праве на наследство» предшествует достаточно трудоемкий процесс оформления права наследования, предполагающий установление ряда юридических фактов (как событий, так и действий). Эти факты устанавливаются нотариусом путем выполнения различных действий, а также на основании представленных документов. Но далеко не всегда все необходимые для оформления права наследования документы у

¹ СЗ РФ. 1998. № 8. Ст. 949.

² Когда, например, в городе Чите все государственные нотариальные конторы кроме одной закрылись в связи с тем, что нотариусы, работавшие в них, стали заниматься частной практикой, «все наследственные дела по городу Чите» были переданы единственному нотариусу, оставшемуся работать в государственной нотариальной конторе (Нотариальный вестник. 2001. № 9. С. 8).

наследников есть. Некоторые из необходимых документов им приходится разыскивать. Поэтому оформление наследственных прав является процессом длительным и предполагает неоднократное обращение наследников к тому нотариусу, который уполномочен выдать им документы, подтверждающие право наследования.

Оформление права наследования начинается, как правило, с момента подачи наследником (или наследниками) соответствующего заявления нотариусу. Такое заявление может быть подано только тому нотариусу, к компетенции которого относится ведение наследственных дел¹. Принятие нотариусом заявления от наследника о выдаче ему свидетельства о праве на наследство или о принятии наследства само по себе нотариальным действием не является. Заявление должно быть сделано в письменной форме. Свидетельствовать подлинность подписи на таком заявлении не требуется, если наследник лично явится к тому нотариусу, который уполномочен выдать ему свидетельство о праве на наследство. Нотариус, принимая заявление, должен установить личность наследника и предложить ему в присутствии нотариуса расписаться на заявлении. Данные документа, по которому устанавливается личность наследника, указываются на этом же заявлении. Заявление о принятии наследства или о выдаче свидетельства о праве на наследство может быть принято от представителя наследника по его доверенности только в случае, если в доверенности специально предусмотрено полномочие на принятие наследства. Для принятия наследства законным представителем доверенность не требуется (ч. 3 п. 1 ст. 1153 ГК).

Если же заявление наследника передается нотариусу, уполномоченному выдать свидетельство о праве на наследство, другим лицом или пересылается нотариусу по почте, подпись наследника на заявлении должна быть засвидетельствована нотариусом либо должностным лицом органа местного самоуправления или консульского учреждения, которому предоставлено право совершать нотариальные действия, либо лицом, уполномоченным в соответствии с п. 3 ст. 185 ГК удостоверить доверенности, приравненные к нотариально удостоверенным.

Нотариус, установив, что наследодатель постоянно по день смерти проживал именно на той территории, которая отнесена по вопросам наследования к его ведению, на основании поступивших к нему документов и заявления наследника заводит наследственное дело. Это дело заводится на имя умершего. Присвоенный наследственному делу номер

¹ Подробно о компетенции нотариусов по выдаче свидетельств о праве на наследство см. § 1 гл. IV настоящего учебника.

является постоянным, и под этим же номером наследственное дело в дальнейшем хранится в архиве (в отличие от судов, где всем нерассмотренным делам с наступлением нового календарного года присваиваются и новые номера).

Вместе с тем наследственное дело может быть заведено по заявлению наследника (наследников) не только о принятии наследства, но и об отказе от наследства. Заявление об отказе от наследства принимается по тем же правилам, как и заявление о принятии наследства. От представителя по доверенности такое заявление может быть принято только в том случае, если в доверенности специально предусмотрено полномочие на отказ от наследства. Для отказа законного представителя от наследства доверенность не требуется (п. 3 ст. 1159 ГК). Но заявление об отказе от наследства в случае, когда наследником является несовершеннолетний, недееспособный или ограниченно дееспособный гражданин, нотариус принимает при наличии предварительного разрешения органа опеки и попечительства.

Нотариус обязан завести наследственное дело и тогда, когда к нему поступает любое сообщение об открывшемся наследстве после лица, проживавшего на территории, обслуживаемой им по данному вопросу. Такое сообщение может поступить из органов опеки и попечительства, органов местного самоуправления, из жилищных органов, других организаций. Нотариус обязан завести наследственное дело и когда к нему обращается какое-либо лицо для возмещения его расходов, вызванных предсмертной болезнью наследодателя, и расходов на похороны. Обязательно заводится наследственное дело и тогда, когда к нотариусу поступает заявление с просьбой принять меры к охране наследственного имущества, либо, когда нотариус по собственной инициативе после поступления к нему сообщения от граждан, в том числе кредиторов, или юридических лиц принимает меры к охране наследственного имущества. Наследственное дело может быть заведено нотариусом только при наличии документов, подтверждающих факт смерти лица, на имя которого заводится наследственное дело, и места открытия наследства. Одновременно могут быть представлены и другие необходимые документы, но отсутствие их в момент подачи заявления о принятии наследства или о выдаче свидетельства о праве на наследство не является основанием для отказа в принятии заявления.

Факт смерти лица подтверждается всегда только свидетельством о смерти наследодателя, выданным органом записи актов гражданского состояния. Из этого правила установлено лишь одно исключение: если наследодатель погиб на фронте Великой Отечественной войны, факт его смерти может быть подтвержден документом о гибели на фронте, выданным командованием воинской части, администрацией госпита-

ля, военным комиссариатом и другими органами Министерства обороны СССР.

Нотариусы не вправе принимать в подтверждение факта смерти вместо свидетельства о смерти решение суда об объявлении гражданина умершим, вынесенное в соответствии со ст. 45 ГК РФ. В случае предъявления наследниками для возбуждения наследственного дела вступившего в законную силу решения суда об объявлении лица умершим нотариус обязан разъяснить им правило ст. 47 ГК РФ, согласно которому смерть гражданина как акт гражданского состояния подлежит государственной регистрации. Такую регистрацию по правилу п. 2 ст. 47 ГК осуществляют органы записи актов гражданского состояния путем внесения соответствующих записей в книги регистрации актов гражданского состояния. Для удостоверения факта государственной регистрации акта гражданского состояния наследники должны представить в органы загса решение суда об объявлении гражданина умершим, а органы загса по правилу ст. 8 ФЗ от 15 ноября 1997 г. «Об актах гражданского состояния»¹ обязаны выдать им свидетельство о смерти наследодателя.

В Российской Федерации оформление права наследования организовано таким образом, что при надлежащем исполнении нотариусами возложенных на них обязанностей после смерти гражданина, место постоянного жительства которого было в России, на его имя может быть заведено лишь одно наследственное дело. Никаких исключений ни при каких обстоятельствах из этого правила не допускается. Поэтому нотариусы должны проявлять особую осторожность и осмотрительность, когда они устанавливают место открытия наследства и заводят наследственные дела.

При нотариальном оформлении права наследования место открытия наследства может подтверждаться:

1) справкой жилищно-эксплуатационных органов или справкой органов внутренних дел о последней постоянной регистрации по месту жительства наследодателя на день его смерти, или

2) решением суда, вступившим в законную силу, об установлении места открытия наследства, когда справку о последней постоянной регистрации на день смерти наследодателя представить по каким-либо причинам невозможно.

Решение суда об установлении места открытия наследства нотариусы должны истребовать в следующих случаях:

— когда наследодатель на день своей смерти не имел постоянной регистрации;

— когда последнее постоянное место жительства наследодателя на день его смерти неизвестно;

— когда последнее постоянное место жительства наследодателя, обладавшего имуществом на территории Российской Федерации, на день его смерти находилось за пределами Российской Федерации.

При установлении места открытия наследства в судебном порядке суд руководствуется правилами, содержащимися в ч. 2 ст. 1115 ГК, приведенными в § 1 настоящей главы.

Нотариус, получивший сообщение об открывшемся наследстве, обязан известить об этом тех наследников, место жительства или работы которых ему известно. Он может также произвести вызов наследников путем помещения публичного извещения или сообщения об этом в средствах массовой информации.

В течение шести месяцев со дня открытия наследства наследники, желающие приобрести наследство и получить на наследственное имущество свидетельство, могут подать нотариусу соответствующее заявление. Все поступающие заявления, документы, необходимые для оформления права наследования, запросы, письма и т.д. приобщаются к материалам наследственного дела. Со свидетельств органов **загса** о регистрации актов гражданского состояния изготавливаются копии. После их засвидетельствования нотариусом, оформляющим право наследования, копии приобщаются к материалам наследственного дела, а свидетельства возвращаются наследникам.

Свидетельство о праве на наследство нотариус вправе выдать только наследникам, принявшим наследство в соответствии с нормами гражданского законодательства, т.е. подавшим заявления нотариусу о принятии наследства или о выдаче свидетельства о праве на наследство, либо совершившим действия, свидетельствующие о фактическом принятии наследства, в течение установленного для этого срока.

В случае, когда заявление о выдаче свидетельства о праве на наследство подается нотариусу уже по истечении срока для принятия наследства и при этом наследник ссылается на фактическое принятие наследства, он должен представить нотариусу документы, подтверждающие данный факт. Такими документами могут быть:

— справка жилищно-эксплуатационной организации или органов внутренних дел о совместной постоянной регистрации по месту жительства наследника и наследодателя по день его смерти;

— справка налоговых органов (или квитанция) об оплате в течение шести месяцев со дня открытия наследства налога за имущество, принадлежавшее наследодателю;

— справка ремонтно-строительной организации о том, что наследник за свой счет произвел в течение срока для принятия наследства ремонт в жилом помещении, принадлежавшем наследодателю; и т.п.

Если же наследник, фактически принявший наследство, не может представить документы, подтверждающие данное обстоятельство, нотариус предлагает ему установить факт принятия наследства в судебном порядке и для получения свидетельства о праве на наследство представить нотариусу вступившее в законную силу соответствующее решение суда.

Однако если имеются другие наследники, которые приняли наследство в установленный срок, наследник, пропустивший срок для принятия наследства, может без обращения в суд принять наследство по истечении срока и получить свидетельство о праве на наследство при согласии наследников, принявших наследство. Это согласие должно быть выражено в форме заявления следующего содержания:

Образец

Нотариусу нотариального округа «Санкт-Петербург»
Трусовой Галине Михайловне
от Кириллова Антона Алексеевича,
проживающего: Санкт-Петербург, ул. Ленская,
дом 20, квартира 16

Заявление

В связи с тем, что Кириллов Сергей Алексеевич пропустил срок для принятия наследства, оставшегося после смерти нашего отца Кириллова Алексея Петровича, умершего 2 сентября 2001 г., не возражаю, чтобы он принял наследство по истечении установленного срока.

Тринадцатое мая две тысячи второго года.

Подпись

Если такое заявление направляется нотариусу по месту открытия наследства почтой или передается другим лицом, тогда подпись наследника на заявлении должна быть засвидетельствована нотариусом, либо должностным лицом органа местного самоуправления или консульского учреждения, которому предоставлено право совершать нотариальные действия, либо лицом, уполномоченным удостоверять доверенности, приравненные к нотариально удостоверенным.

В случаях, когда наследник, пропустивший срок для принятия наследства, объявляется уже после выдачи свидетельства о праве на наследство другим наследникам, и эти наследники выражают согласие на принятие им наследства по истечении установленного срока, согласие наследников является основанием для аннулирования нотариусом ра-

нее выданного им свидетельства о праве на наследство и основанием для выдачи нового свидетельства.

По заявлению наследника, пропустившего срок, установленный для принятия наследства, суд может восстановить этот срок и при определенных в законе обстоятельствах признать наследника принявшим наследство.

Когда же наследники, о которых нотариусу известно из каких-либо документов, представленных в наследственное дело, и которых нотариус известил об открывшемся наследстве, являются к нему, но уже по истечении срока для принятия наследства, и при этом заявляют, что они не желают приобретать наследство, нотариус обязан истребовать от них заявление следующего например, содержания:

Образец

Нотариусу нотариального округа «Санкт-Петербург»
Трусовой Галине Михайловне
от Тихонова Алексея Матвеевича,
проживающего: Санкт-Петербург, улица Верности,
дом 17, квартира 61

Заявление

Ставлю в известность, что на наследство, оставшееся после умершего 1 октября 2001 г. отца Тихонова Матвея Афанасьевича, проживавшего постоянно по день смерти в Санкт-Петербурге, ул. Стойкости, дом 16, квартира 41, я не претендую.

Десятого мая две тысячи второго года.

Подпись

Подать нотариусу заявление о том, что наследник «на наследство не претендует» может не только лицо, которое наследство не приняло, но и лицо, которое по имеющимся в наследственном деле документам считается наследником, фактически принявшим наследство (например, в наследственном деле имеется справка жилищно-эксплуатационной организации, представленная одним из наследников, претендующих на наследство, о том, что наследодатель проживал с этим лицом совместно по день смерти).

Для оформления права наследования наследники обязаны представить нотариусу документы, подтверждающие, что имущество, на которое они просят выдать свидетельство о праве на наследство, действительно принадлежало наследодателю на день его смерти.

Так, для получения свидетельства о праве на наследство на имущество, подлежащее государственной регистрации, наследники должны представить не только правоустанавливающий документ и свидетельство о государственной регистрации, но и различные справки:

— содержащие информацию о зарегистрированных за наследодателем правах, а также о наличии ограничений (обременений) прав или ареста имущества;

— об уплате налогов за это имущество;

— об оценке наследственного имущества на день смерти наследодателя и т.д. Все эти документы приобщаются к материалам наследственного дела.

Для получения свидетельства о праве на наследство, состоящего из денежных средств в банке, наследники предъявляют нотариусу сберегательные книжки или иные документы, подтверждающие наличие денежных средств на имя наследодателя. На предметы домашней обстановки и обихода, личные вещи наследодателя, а также на другое имущество, которое находилось на день открытия наследства в доме наследодателя, свидетельство о праве на наследство может быть выдано только в том случае, когда при принятии мер охраны нотариус составил акт описи этого имущества. На авторское право свидетельство о праве на наследство выдается по представлении справки соответствующего творческого союза или издательства о причитающемся наследникам авторском гонораре либо иной справки, подтверждающей авторские права наследодателя, и т.п. По действующему законодательству нотариусам предоставлено право принимать меры по выявлению наследственного имущества. Все юридические лица — банки, другие кредитные организации, больницы, предприятия, учреждения и т.п. — обязаны по запросу нотариуса сообщать ему имеющиеся у этих лиц сведения об имуществе, принадлежавшем наследодателю (п. 3 ст. 1171 ГК).

В случае, когда наследство было принято наследником, но он, не получив свидетельства о праве на наследство, умер, свидетельство о праве на это наследство должен выдавать нотариус по месту открытия наследства после умершего наследника. Но для этого нотариус должен направить запрос нотариусу по месту постоянного жительства первого умершего для выяснения данных о том, кто принял его наследство. При выдаче свидетельства принятое наследство включается в состав наследственного имущества, оставшегося после умершего наследника.

Однако свидетельство о праве на наследство при переходе права на принятие наследства (в порядке наследственной трансмиссии) выдается по наследственному делу после первого умершего. Право на принятие наследства в порядке наследственной трансмиссии не входит в состав наследства, открывшегося после смерти его наследника (п. 1 ст. 1156 ГК).

В случаях, когда в состав наследства входит имущество, являющееся общей совместной собственностью супругов, нотариус обязан разъяснить пережившему супругу его право на получение свидетельства о праве собственности на одну вторую долю этого имущества. Свидетельство о праве собственности может быть выдано пережившему супругу исключительно по его желанию, выраженному в письменной форме. О поступлении от пережившего супруга заявления о выдаче ему свидетельства о праве собственности извещаются все наследники, принявшие наследство. Ввиду того, что данный вопрос уже рассмотрен в §3 и 4 гл. VIII учебника, остановимся лишь на том, что еще не было освещено.

Если свидетельство о праве собственности выдается пережившему супругу, то в свидетельстве о праве на наследство, выдаваемом на долю имущества, принадлежавшую умершему супругу, делается отметка об этом. И наоборот, в свидетельстве о праве собственности делается отметка о том, что на одну вторую долю общего имущества выдано свидетельство о праве на наследство. Если же право наследования оформляется на основании свидетельства о праве собственности на долю умершего супруга в общем имуществе супругов, выданного наследникам, то в правоустанавливающем документе, остающемся у другого супруга, делаются отметки, во-первых, о том, что на одну вторую долю общего имущества выдано свидетельство о праве собственности и, во-вторых, что на эту долю наследникам выдано свидетельство о праве на наследство. По истечении шестимесячного срока для принятия наследства нотариус вправе выдать наследникам, принявшим наследство и представившим все необходимые для оформления права наследования документы, свидетельство о праве на наследство. По желанию наследников свидетельство может быть выдано всем наследникам вместе или каждому из них в отдельности.

Также по желанию наследников свидетельство может быть выдано как на все имущество, принадлежавшее наследодателю, так и на его отдельные виды. Например, в состав наследственного имущества входят: квартира, автомашина, вклады и авторское право. Нотариус может выдать свидетельство, в котором будет указано все наследственное имущество в целом, т.е. и квартира, и автомашина, и вклады, и авторское право. Но, если наследники желают получить свидетельства на каждую отдельную часть наследственного имущества, нотариус в соответствии с ч. 2 п. 1 ст. 1162 ГК обязан выдать им одно свидетельство на квартиру, другое на автомашину, третье на вклады и, наконец, четвертое на авторское право. При этом начиная со второго свидетельства и все последующие должны быть оформлены как дополнительные.

Дополнительное свидетельство о праве на наследство выдается и в случае выявления после выдачи свидетельства о праве на наследство наследственного имущества, на которое такое свидетельство не было выдано. Даже если наследник обращается к нотариусу через много лет после получения свидетельства о праве на наследство, дополнительное свидетельство выдается ему по тому же самому наследственному делу, по которому было выдано первоначальное свидетельство.

Свидетельство о праве на наследство является правоустанавливающим документом, подтверждающим признаваемое государством бесспорное право наследников на указанное в этом свидетельстве имущество. В подтверждение права наследования нотариусы выдают два вида свидетельств:

- свидетельства о праве на наследство по завещанию;
- свидетельства о праве на наследство по закону.

Во всех свидетельствах о праве на наследство обязательно указываются имя наследодателя (фамилия, имя, отчество), время его смерти, имя наследника и место его жительства (а в некоторых случаях число, месяц и год рождения, а также данные его паспорта), состав наследственного имущества, его оценка, а в необходимых случаях место нахождения и другие данные, которые в соответствии с ФЗ от 21 июля 1997 г. «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним» вносятся в Единый государственный реестр прав на недвижимое имущество и сделок с ним¹.

В свидетельстве о праве на наследство по завещанию указываются также данные о времени совершения завещания, номер, под которым оно было зарегистрировано в реестре, а также фамилия, имя, отчество нотариуса, удостоверившего завещание (уполномоченного должностного лица).

Формы свидетельств о праве на наследство по закону могут быть различные. Однако из содержания всякого свидетельства о праве на наследство по закону должно быть видно, какие родственные отношения связывали наследодателя с наследниками, которым это свидетельство выдается. Если для возникновения права наследования в законе предусмотрены какие-либо иные основания, то они также должны усматриваться из содержания свидетельства.

Например, в свидетельстве о праве на наследство по закону на обязательную долю в наследстве указывается, что лицо, которому это свидетельство выдается, являлось нетрудоспособным на день открытия наследства. Если наследники по закону получают свидетельство не на

¹ СЗ РФ. 1997. № 30. Ст. 3594.

равные доли, то из содержания его должно быть понятно, почему доли разные (например, когда в пользу одного из наследников отказался другой наследник или когда среди наследников по закону есть и наследники по праву представления, получающие наследство в иных долях, чем другие наследники той очереди, с которой они призываются к наследованию).

О выдаче свидетельства о праве на наследство на имя несовершеннолетнего или недееспособного наследника нотариус сообщает в органы опеки и попечительства по месту жительства наследника для охраны его имущественных интересов.

При переходе выморочного имущества в порядке наследования к Российской Федерации свидетельство о праве на наследство по закону выдается налоговым органам по месту открытия наследства.

Из-за того, что кто-то из наследников не представил необходимых для оформления его права наследования документов, нотариус не вправе задерживать выдачу свидетельства о праве на наследство тем наследникам, которые такие документы представили в наследственное дело. Выдача свидетельства о праве на наследство приостанавливается в двух случаях:

- при наличии зачатого, но еще не родившегося наследника;
- по постановлению суда или сообщению, поступившему из суда, о предъявлении иска или заявления в порядке особого производства, рассмотрение которого может повлиять на права наследников.

Правила, рассмотренные в § 1—3 настоящей главы, в соответствии с которыми нотариусы выдают свидетельства о праве на наследство, применяются к наследственным правоотношениям, возникшим после 1 марта 2002 г.¹ Однако в нотариальной практике наследники нередко обращаются к нотариусам для получения свидетельства о праве на наследство и по истечении длительного периода после открытия наследства, например, через несколько лет и даже через несколько десятков лет. В таких случаях нотариусам приходится обращаться к нормам ранее действовавшего законодательства о наследовании. Ведь круг наследников, порядок, сроки принятия и состав наследственного имущества, по общему правилу, если в законе специально не оговорено иное, определяются законодательством, действовавшим на день открытия наследства.

¹ Федеральный закон от 26 ноября 2001 г. № 147-ФЗ «О введении в действие части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации», ст. 5 (СЗ РФ. 2001. № 49. Ст. 4553).

Так, при выдаче свидетельства о праве на наследство, открывшееся до 1 мая 1962 г., необходимо применять ГК РСФСР 1922 г., в ст. 429 которого предусматривалось, что наследники, присутствовавшие в месте открытия наследства, признавались принявшими наследство, если они в течение трех месяцев не отказались от наследства. Поэтому нотариусу при выдаче свидетельства о праве на наследство таким наследникам для подтверждения факта своевременного принятия ими наследства достаточно установить, во-первых, что эти наследники на момент открытия наследства проживали в одном населенном пункте с наследодателем и, во-вторых, что они в течение трех месяцев со дня открытия наследства не отказались от него.

Исключения из общего правила о применении к наследственным правоотношениям законодательства, действовавшего на день открытия наследства, были установлены при введении в действие части третьей ГК. Так, согласно ст. 6 ФЗ «О введении в действие части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации» применительно к наследству, открывшемуся до 1 марта 2002 г., круг наследников по закону определяется в соответствии с правилами части третьей ГК:

- если срок принятия наследства не истек на 1 марта 2002 г.;
- если срок принятия наследства уже истек, но до 1 марта 2002 г. наследство не было принято никем из лиц, являвшихся наследниками по ранее действовавшему законодательству, круг которых был определен в ст. 532¹ и 548 ГК РСФСР 1964 г.; свидетельство о праве на наследство не было выдано РФ, субъекту РФ или муниципальному образованию, или наследственное имущество не перешло в их собственность по иным установленным законом основаниям.

Другое исключение из общего положения о применении к наследственным правоотношениям законодательства, действующего на день открытия наследства, — относительно применения правила об обязательной доле в наследстве только к завещаниям, совершенным после 1 марта 2002 г., — будет рассмотрено в § 5 настоящей главы.

§ 4. Условия выдачи свидетельств о праве на наследство по завещанию

Условия выдачи свидетельств о праве на наследство по завещанию предусмотрены в ст. 73 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате. По правилам, закрепленным в этой статье, при выдаче свидетельств нотариус истребует от наследников:

¹ В ред. ФЗ от 14 мая 2001 г. «О внесении изменений и дополнений в статью 532 Гражданского кодекса РСФСР» (СЗ РФ. 2001. № 21. Ст. 2060).

- свидетельство о смерти наследодателя;
- завещание;
- справку жилищно-эксплуатационной организации или органов внутренних дел о постоянной регистрации наследодателя по месту жительства на день его смерти;
- правоустанавливающие документы, а также различные справки, по которым устанавливаются состав и место нахождения наследственного имущества.

Факт принятия наследства наследником по завещанию в предусмотренный законом срок подтверждается соответствующим заявлением, поданным нотариусу по месту открытия наследства. Факт принятия наследства подтверждается и заявлением о выдаче свидетельства о праве на наследство, если это заявление было подано в срок, установленный для принятия наследства. В случае, когда заявление направляется нотариусу по месту открытия наследства почтой, то временем принятия наследства считается день, когда это заявление было сдано на почту, а если подпись наследника на заявлении была засвидетельствована нотариусом или другим уполномоченным лицом, — то день, когда подпись была засвидетельствована.

В случае, когда заявление о выдаче свидетельства о праве на наследство подается нотариусу по истечении срока для принятия наследства, то наследники должны представить нотариусу дополнительные документы, подтверждающие фактическое принятие наследства в установленный законом срок.

Если наследник по завещанию подал нотариусу только заявление о принятии наследства, то для получения свидетельства о праве на наследство он должен подать еще и заявление о выдаче свидетельства, указав в нем, на какое именно имущество, принадлежавшее наследодателю и завещанное ему, он просит такое свидетельство выдать. Однако на практике наследники чаще всего подают всего одно заявление — о выдаче свидетельства о праве на наследство. Это заявление составляется по следующей форме:

Образец

Нотариусу нотариального округа «Санкт-Петербург»
Рудаковой Эмили Семеновне
от Данилова Андрея Васильевича, проживающего:
Москва, улица Парашютная, дом 19, квартира 7.

Заявление

Прошу выдать свидетельство о праве на наследство по завещанию после умершего «24» ноября 2001 г. Данилова Василия Афанасьевича, проживавшего постоянно по день смерти в Санкт-Петербурге, Невский проспект, дом 129, квартира 18.

Наследственное имущество состоит из: 21/108 долей квартиры № 18 в доме 129 по Невскому проспекту в Санкт-Петербурге;
вклада с причитающимися процентами, хранящегося в отделении Сбербанка России № 2006/0767 по счету № 103654812.

Наследников, предусмотренных ст. 1149 ГК РФ, не имеется.

Шестнадцатого апреля две тысячи второго года

Подпись

Принимая заявление от наследника по завещанию, нотариус обязан выяснить у него, остались ли у наследодателя такие наследники по закону, которые в соответствии со ст. 1149 ГК имеют право на обязательную долю в наследстве. Если такие наследники есть, то наследник по завещанию обязан указать их в своем заявлении. Нотариус же обязан известить таких наследников об открывшемся наследстве и об их праве на обязательную долю в наследстве. Если же наследники, имеющие право на обязательную долю, будут претендовать на наследство, то они вправе получить на эту долю свидетельство о праве на наследство по закону, а на оставшуюся долю будет выдано свидетельство о праве на наследство по завещанию. Возможны, впрочем, по правилам, закрепленным в ст. 1149 ГК, и иные варианты, они будут рассмотрены в следующем параграфе.

При подаче заявления о выдаче свидетельства о праве на наследство наследник должен предъявить нотариусу подлинное завещание, в соответствии с которым он призывается к наследованию. Если наследник ссылается на завещание, совершенное в его пользу, но представить его не может, так как у него этого завещания нет, нотариус обязан разъяснить наследнику, куда ему следует обратиться для розыска завещания и получения его дубликата.

В наследственное дело нотариально удостоверенное завещание принимается после совершения на нем отметки о том, что оно не отменено на день открытия наследства. Эту отметку (запись) вправе сделать только тот нотариус, в чьем ведении находится архив, в котором хранится оставленный при нотариальном удостоверении экземпляр завещания.

Если завещание удостоверено нотариусом, который будет выдавать свидетельство о праве на наследство, то нотариус после проверки делает соответствующую отметку на приобщаемом к материалам наследственного дела экземпляре завещания и скрепляет ее своей подписью. Если завещание удостоверено иным нотариусом, то наследник должен обратиться к этому нотариусу, имея при себе свидетельство о смерти наследодателя. В случае, когда завещание было удостоверено кем-либо из должностных лиц, перечисленных в ст. 1127 ГК, отметку о том, что это завещание не отменено на день смерти завещателя, должен сделать

нотариус по месту жительства завещателя, которому через органы юстиции передали на хранение один экземпляр завещания после его удостоверения. Сделанную в таких случаях отметку о том, что завещание не отменено на день смерти завещателя, нотариус скрепляет не только своей подписью, но и печатью.

Наследники, претендующие на наследство на основании закрытого завещания, должны представить в наследственное дело удостоверенную нотариусом, которому завещатель передал свое закрытое завещание, копию протокола вскрытия после смерти завещателя конверта с завещанием и оглашения его. При этом протокол, с которого сделана копия, должен содержать полный текст завещания. Содержание протокола вскрытия и оглашения закрытого завещания должно соответствовать всем требованиям п. 4 ст. 1126 ГК.

Призываемые к наследованию наследники по завещанию, совершенному в чрезвычайных обстоятельствах, помимо самого завещания должны представить нотариусу и вступившее в законную силу решение суда об установлении факта совершения завещания в чрезвычайных обстоятельствах.

Для получения свидетельства о праве на наследство наследники могут предъявить нотариусу и дубликат завещания. Дубликат завещания принимается в наследственное дело только при наличии на нем отметки, что завещание не отменено на день смерти завещателя. При этом такая отметка на дубликате завещания, выданном при жизни завещателя ему самому, должна быть сделана после смерти завещателя с соблюдением всех вышеизложенных правил. На дубликате завещания, выдаваемом наследнику после смерти завещателя, такую отметку, по нашему мнению, должен сделать нотариус непосредственно при выдаче дубликата, т.е. сразу же, когда он выдает дубликат, а не ждать, когда такую отметку потребует сделать нотариус, который будет выдавать свидетельство о праве на наследство¹.

¹ В настоящее время некоторые нотариусы считают неправомерными требования нотариусов, на которых возложено совершение нотариальных действий по оформлению наследственных прав, о проставлении отметок на дубликатах завещаний, выданных после смерти завещателей, о том, что их завещания не отменялись. Не разделяя такую точку зрения, полагаем, что в настоящее время, когда нет инструкций и правил, регулирующих вопросы нотариального производства, когда нотариус несет имущественную ответственность за каждое совершаемое им нотариальное действие, и когда, наконец, столько нотариусов привлекаются к ответственности, вплоть до уголовной, выдавать свидетельство о праве на наследство по дубликату завещания, выданному после смерти завещателя, и не требовать наличия отметки о том, что завещание не отменено на день смерти завещателя, — большой и неоправданный риск. Почему бы не допустить, например, что какой-то нотариус может выдать дубликат отмененного завещания, не

Наличие на завещании отметки о том, что оно не отменено, еще не гарантирует получение свидетельства о праве на наследство именно по этому завещанию. Ведь принцип свободы завещания, закрепленный в ст. 1119 ГК, освобождает завещателя от обязанности сообщать кому-либо об изменении или отмене завещания. Запись же о том, что завещание не было отменено, совершается нотариусом на основании данных, имеющихся только в его архиве (в том числе переданном ему на хранение архиве нотариуса, занимавшегося частной практикой, и сложившего полномочия, или архиве бывшей государственной нотариальной конторы, переставшей существовать). Но завещатель, совершив свое завещание у одного нотариуса, мог через какое-то время совершить новое завещание, обратившись для его удостоверения уже к другому нотариусу. Поэтому не исключена ситуация, когда нотариусу по месту открытия наследства в срок, установленный для принятия наследства, будут предъявлены несколько завещаний в пользу разных наследников, и на каждом из этих завещаний будет отметка о том, что оно не отменено на день смерти. В таком случае нотариус при выдаче свидетельства о праве на наследство по завещанию применяет норму ч. 2 п. 2 ст. 1130 ГК, согласно которой последующее завещание, не содержащее прямых указаний об отмене прежнего завещания или отдельных содержащихся в нем завещательных распоряжений, отменяет это прежнее завещание полностью или в части, в которой оно противоречит последующему завещанию.

После сопоставления всех предъявленных в наследственное дело завещаний, руководствуясь правилом, закрепленным в ч. 2 п. 2 ст. 1130 ГК, нотариус выдает свидетельство о праве на наследство тому наследнику, в пользу которого совершено последнее завещание. Если какие-то завещательные распоряжения в предыдущих завещаниях не отменены новыми завещаниями, нотариус выдает свидетельства о праве на наследство и тем наследникам, завещательные распоряжения в пользу которых остались не отмененными на день открытия наследства.

Например, завещатель, будучи одиноким человеком, в 1992 г. составил завещание на все имущество, которое будет принадлежать ему на

сделав на нем соответствующей отметки: ведь в действующем законодательстве нет нормы, запрещающей выдавать дубликат отмененного или измененного завещания. И тогда, в случае причинения ущерба, к гражданской ответственности первым будет привлечен нотариус, выдавший свидетельство о праве на наследство, который, в свою очередь, должен будет просить суд привлечь к делу в качестве третьего лица нотариуса, выдавшего дубликат отмененного или измененного завещания. Нетрудно предположить, как могут развиваться события дальше. Вот почему, по нашему мнению, такая отметка должна быть сделана и на дубликате выданном после смерти завещателя.

день смерти, в пользу Н.; в 1994 г. у другого нотариуса он составил завешание на приватизированную квартиру в пользу Т.; в 2001 г. у третьего нотариуса он составил завешание на загородный жилой дом и земельный участок в пользу Б. На день смерти завещателя ему принадлежало следующее имущество: приватизированная квартира, загородный дом и земельный участок, вклад в Сбербанке России, предметы домашней обстановки и обихода, а также произведения искусства, имеющие художественную ценность и хранящиеся в квартире, где завещатель проживал по день смерти. Все три его завешания являются действительными на день открытия наследства и нотариус по истечении шести месяцев в случае, если все три наследника обратятся к нему, обязан выдать им такие свидетельства о праве на наследство:

Н. — по завещанию 1992 г. на предметы домашней обстановки и обихода, произведения искусства, имеющие художественную ценность (если Н. в течение шести месяцев подаст нотариусу заявление с просьбой принять меры к охране имущества, оставшегося в квартире умершего); а также на вклад в Сбербанке России;

Т. — по завещанию 1994 г. на приватизированную квартиру;

Б. — по завещанию 2002 г. на загородный жилой дом и земельный участок.

С 1 марта 2002 г. вклады граждан, а также денежные средства, находящиеся на любых других счетах граждан в банках, по которым имеются завещательные распоряжения, составленные в письменной форме в самом банке, где находится счет, и удостоверенные служащим банка (далее — вклады с завещательными распоряжениями), стали выдаваться лицам, в пользу которых составлены эти завещательные распоряжения, только на основании свидетельств о праве на наследство¹.

На вклад с завещательным распоряжением выдается свидетельство о праве на наследство по завещанию. Свидетельство выдается с соблюдением всех изложенных выше правил. Для выдачи свидетельства нотариус должен запросить из соответствующего банка следующие сведения:

— кому завещан вклад умершего вкладчика;

¹ До 1 марта 2002 г., т.е. до введения в действие части третьей ГК РФ, вклады с завещательными распоряжениями, хранящиеся в Сберегательном банке РФ, в соответствии со ст. 561 ГК РСФСР 1964 г. не входили в состав наследственного имущества наследодателя и выдавались лицам, в пользу которых были сделаны завещательные распоряжения, в любое время после смерти вкладчика по предъявлению лишь нотариально засвидетельствованной копии свидетельства о его смерти.

- когда было составлено им завещательное распоряжение;
- фамилию, имя, отчество служащего банка, удостоверившего завещательное распоряжение, его должность;
- подтверждение банка полномочий служащего, удостоверившего завещательное распоряжение, принимать к исполнению распоряжения клиента в отношении средств на его счете.

Свидетельство о праве на наследство по завещанию на вклад с завещательным распоряжением выдается после получения из банка всех указанных сведений, но не ранее шести месяцев со дня смерти вкладчика, на вклад с завещательным распоряжением может быть выдано и свидетельство о праве на наследство по закону наследнику, имеющему право на обязательную долю в наследстве.

По желанию наследника в свидетельстве о праве на наследство по завещанию могут быть указаны родственные отношения его и наследодателя. Но для этого наследник должен представить нотариусу документы, подтверждающие эти родственные отношения¹. Такие документы необходимо представлять и в случае, когда родственные отношения наследодателя и его наследника по завещанию указаны самим завещателем в его завещании. Например, ссылка в завещании на то, что имущество завещано сыну, не освобождает такого наследника от обязанности представить нотариусу помимо завещания и свидетельство о его рождении, если сын пожелает, чтобы в свидетельстве о праве на наследство по завещанию было указано, что наследником является сын. Эта необходимость вызвана следующими обстоятельствами:

1) при удостоверении завещания от завещателя не требуется представлять документы, подтверждающие указанные им в завещании родственные отношения с лицом, в пользу которого совершается завещание. Однако от степени родства (а также и иных обстоятельств) зависит, будут ли наследники оплачивать государственную пошлину (тариф) за выдачу им свидетельства о праве на наследство или нет, а если будут, то в каком размере;

2) наличие определенных родственных отношений между наследодателем и его наследниками по завещанию имеет значение и для налоговых органов, которые после получения сообщения нотариуса о выдаче свидетельства о праве на наследство по завещанию должны будут определять размер налога с имущества, взыскиваемого на основании

¹ Подробно о документах, подтверждающих родственные отношения, которые наследники должны представлять нотариусу, см. следующий параграф.

Закона РФ от 12 декабря 1991 г. «О налоге с имущества, переходящего в порядке наследования или дарения»¹.

В случаях, когда имущество наследодателя завещано нескольким наследникам без указания их долей и без указания того, какие входящие в состав наследства вещи или права кому из наследников предназначаются, по правилу п. 1 ст. 1122 ГК считается, что имущество завещано наследникам в равных долях.

Если один из наследников, которым всем вместе завещано какое-либо конкретное имущество, например квартира, не примет наследства, или откажется от наследства, не указав при этом, что отказывается в пользу другого наследника, не будет иметь права наследовать или будет отстранен от наследования как недостойный наследник, часть наследства, которая причиталась бы такому наследнику по завещанию, переходит к наследникам по закону, призванным к наследованию. По-иному наследуется доля наследника по завещанию, отказавшегося от наследства без указания, в чью пользу из других наследников по завещанию он отказывается, или отпавшего по другим основаниям в случае, когда наследодатель завещал все принадлежавшее ему имущество назначенным им наследникам. В таком случае доля отказавшегося или отпавшего наследника переходит к остальным наследникам по этому завещанию и распределяется между ними пропорционально их наследственным долям.

Однако, если в завещании наследнику, отказавшемуся от наследства, или отпавшему по иным основаниям, подназначен другой наследник, то его доля переходит к наследнику, подназначенному самим завещателем.

При отказе от наследства в пользу одного или нескольких лиц из числа наследников по завещанию доля наследника по завещанию переходит к этому лицу (нескольким лицам), и в свидетельстве о праве на наследство доли всех наследников будут разные. Так, если все имущество завещано А, В, Г и Д, а Д отказался от причитающейся ему доли в наследстве в пользу А и Г, то нотариус должен указать в свидетельстве, что А является наследником на $\frac{3}{8}$ доли, В — на $\frac{2}{8}$ доли, а Г — на $\frac{3}{8}$ доли указанного в свидетельстве наследственного имущества.

В настоящее время нотариусы выдают свидетельства о праве на наследство по завещанию по следующей форме:

¹ В ред. от 22 декабря 1992 г.; 6 марта 1993 г.; 27 января 1995 г. (ВСНД РФ и ВС РФ. 1992. № 12. Ст. 593; Собрание актов РФ. 1993. № 50. Ст. 4861; СЗ РФ. 1995. № 5. Ст. 346).

*Образец***Свидетельство о праве на наследство по завещанию**

Санкт-Петербург. Девятнадцатого апреля две тысячи второго года.

Я, нотариус нотариального округа «Санкт-Петербург» Рождественская Татьяна Владимировна, удостоверяю, что на основании завещания, удостоверенного нотариусом Санкт-Петербурга Солдатенко Любовью Григорьевной, совершенного 2 марта 2001 г. и зарегистрированного в реестре под № 1-464, наследниками указанного в завещании имущества Ручкиной Ирины Николаевны, умершей 15 июля 2001 года, являются:

Попов Андрей Станиславович, 11 марта 1952 года рождения, паспорт XI-АН № 341562 выдан 5 отделением милиции города Новгорода 21 июля 1990 года, проживающий в г. Новгороде, улица Монастырская, дом 15, квартира 6 — в одной третьей доле;

Попова Нина Станиславовна, 6 декабря 1950 года рождения, паспорт XXI-АП № 642511 выдан 29 отделом милиции Санкт-Петербурга 12 мая 1995 года, проживающая в Санкт-Петербурге, ул. Моховая, дом 16, квартира 57 — в двух третьих долях (в том числе одна третья доля отказавшегося в ее пользу Попова Сергея Станиславовича).

Наследство, на которое выдано настоящее свидетельство, состоит из 45/100 (сорока пяти сотых) долей уставного капитала в обществе с ограниченной ответственностью «Полострово» согласно его устава, утвержденного собранием учредителей 2 сентября 1998 г., зарегистрированного в Регистрационной палате Администрации Санкт-Петербурга 23 октября 1998 года. Действительная стоимость 45/100 долей уставного капитала составляет 360 (триста шестьдесят) тысяч рублей согласно справке общества с ограниченной ответственностью «Полострово» от 12 октября 2001 года № 36.

Наследственное дело № 1102/2001

Зарегистрировано в реестре за № 2416

Взыскано по тарифу _____ руб.

Печать

Нотариус

Подпись

К свидетельству о праве на наследство по завещанию по просьбе наследника может быть приобщена нотариально засвидетельствованная копия завещания (или его дубликата, если свидетельство выдано на основании дубликата). Подлинное завещание (или дубликат завещания) остается в материалах наследственного дела. Экземпляр свидетельства о праве на наследство по завещанию, выданного наследнику, также остается в наследственном деле.

§ 5. Условия выдачи свидетельств о праве на наследство по закону

Среди всех свидетельств о праве на наследство, выдаваемых российскими нотариусами, значительное большинство, конечно же, составляют свидетельства о праве на наследство по закону. Выдача свидетельств наследникам никогда не считалась простым нотариальным действием. Однако сейчас, когда в собственности граждан может находиться самое разное имущество, когда новая система государственной

регистрации прав на отдельные виды имущества предполагает указание в правоустанавливающих документах достаточно обширной по объему информации, и когда, наконец, круг наследников по закону расширен до такой дальней степени родства, как двоюродные племянники и племянницы, а также двоюродные дяди и тети наследодателя, совершение этого нотариального действия требует еще более значительных затрат как времени, так и труда нотариуса.

В соответствии с ГК свидетельства о праве на наследство по закону выдаются в следующих случаях:

- 1) когда наследодатель не составлял завещание;
- 2) когда наследодатель завещал лишь часть своего имущества;
- 3) когда наследники по завещанию не приняли наследство;
- 4) когда наследники по завещанию отказались от наследства в пользу наследников по закону;
- 5) когда наследники по завещанию на часть имущества отказались от наследства, не указав при этом, в пользу кого они отказываются;
- 6) когда наследники по завещанию на часть имущества отстранены от наследования как недостойные.

Для получения свидетельства о праве на наследство по закону наследник должен подать нотариусу соответствующее заявление. Принимая заявление, нотариус устанавливает не только факт смерти наследодателя, время и место открытия наследства, состав и место нахождения наследственного имущества, но и наличие тех родственных или иных указанных в законе отношений, являющихся основанием для призвания к наследованию по закону. Установленные при оформлении права наследования родственные или иные отношения обязательно указываются в тексте выдаваемых нотариусами свидетельств о праве на наследство по закону.

Наличие родственных отношений между наследодателем и его наследниками по закону нотариус устанавливает на основании документов, выданных при регистрации актов гражданского состояния органами загса, — различных свидетельств. Так, для получения свидетельства о праве на наследство по закону *наследники первой очереди* в подтверждение родства должны представить:

- дети — свидетельство о рождении каждого из них;
- супруг — свидетельство о браке;
- родители — свидетельство о рождении наследодателя;
- внуки и их потомки, наследующие по праву представления, — свидетельства о своем рождении, свидетельство о рождении своего родителя (сына или дочери наследодателя).

Наследники второй очереди для подтверждения родственных отношений представляют следующие документы:

полнородные и неполнородные братья и сестры — свидетельство о рождении каждого наследника и свидетельство о рождении наследодателя;

дедушка и бабушка — свидетельство о рождении наследодателя, свидетельство о рождении родителя наследодателя, отцом и матерью которого являются дедушка и бабушка;

Племянники и племянницы, наследующие по праву представления, — свидетельство о рождении наследодателя, свидетельство о рождении своего родителя, являвшегося братом или сестрой наследодателя, свидетельство о своем рождении.

Наследники третьей очереди, к которым относятся полнородные и неполнородные братья и сестры родителей наследодателя (дяди и тети наследодателя), должны представлять нотариусу: 1) свидетельство о своем рождении; 2) свидетельство о рождении того родителя наследодателя, который являлся братом или сестрой наследников; 3) свидетельство о рождении наследодателя.

Другие наследники третьей очереди, наследующие по праву представления, — двоюродные братья и сестры наследодателя представляют: 1) свидетельство о своем рождении; 2) свидетельство о рождении своего родителя, являвшегося дядей или тетей наследодателя; 3) свидетельство о рождении родителя наследодателя, являвшегося братом или сестрой родителя наследников; 4) свидетельство о рождении наследодателя.

Все наследники, призываемые к наследованию по праву представления и в первой, и во второй, и в третьей очереди, должны представить в наследственное дело и свидетельство о смерти своего родителя, долю которого они наследуют, а наследники третьей очереди — также и свидетельство о смерти родителя наследодателя.

Наследники четвертой очереди, которыми являются прадедушки и прабабушки наследодателя, свои родственные отношения с ним должны подтверждать следующими свидетельствами о рождении: 1) своего сына или дочери, являвшихся дедушкой или бабушкой наследодателя; 2) своего внука или внучки, являвшихся отцом или матерью наследодателя; 3) самого наследодателя.

Из наследников пятой очереди дети родных племянников и племянниц наследодателя (двоюродные внуки и внучки) могут подтвердить родственные отношения с наследодателем, представив нотариусу: 1) свидетельство о рождении наследодателя; 2) свидетельство о рождении его брата или сестры, являвшихся дедушкой или бабушкой наслед-

ников; 3) свидетельство о рождении родителя наследников, являвшегося племянником или племянницей наследодателя; 4) свидетельство о рождении наследников.

Другие наследники пятой очереди — родные братья и сестры дедушек и бабушек наследодателя (двоюродные дедушки и бабушки), для подтверждения родственных отношений с ним должны представлять: 1) свидетельство о своем рождении; 2) свидетельство о рождении своего брата или сестры (дедушки или бабушки наследодателя); 3) свидетельство о рождении отца или матери наследодателя, являвшихся племянником или племянницей наследников; 4) свидетельство о рождении наследодателя.

Из наследников шестой очереди дети двоюродных внуков и внучек наследодателя могут доказать свои родственные отношения с ним при наличии: 1) свидетельства о своем рождении; 2) свидетельства о рождении своего отца или матери, являвшихся двоюродным внуком или внучкой наследодателя; 3) свидетельства о рождении своего дедушки или бабушки, являвшихся племянником или племянницей наследодателя; 4) свидетельства о рождении своих прадедушки или прабабушки, являвшихся братом или сестрой наследодателя; 5) свидетельства о рождении наследодателя.

Являющиеся также наследниками шестой очереди дети двоюродных братьев и сестер наследодателя (двоюродные племянники и племянницы) для оформления права наследования по закону должны представить нотариусу: 1) свидетельство о своем рождении; 2) свидетельство о рождении своего отца или матери, являвшихся двоюродным братом или сестрой наследодателя; 3) свидетельство о рождении своего дедушки или бабушки, являвшихся дядей или тетей наследодателя; 4) свидетельство о рождении отца или матери наследодателя; 5) свидетельство о рождении наследодателя.

И, наконец, такие родственники наследодателя, как дети его двоюродных дедушек и бабушек (двоюродные дяди и тети), завершающие круг наследников по родству и относящиеся также к шестой очереди наследников, для подтверждения своих родственных отношений с наследодателем должны представить нотариусу: 1) свидетельство о своем рождении; 2) свидетельство о рождении своего отца или матери, являвшихся двоюродным дедушкой или бабушкой наследодателя; 3) свидетельство о рождении дедушки или бабушки наследодателя, являвшихся братом или сестрой отца или матери наследника; 4) свидетельство о рождении отца или матери наследодателя, являвшихся сыном или дочерью дяди или тети наследника; 5) свидетельство о рождении наследодателя.

Если лицо, чье свидетельство о рождении должно быть представлено в наследственное дело, когда-либо меняло фамилию и под этой фамилией указано в свидетельстве о рождении своего потомка по восходящей линии, тогда дополнительно должно быть представлено свидетельство органа загса, подтверждающее изменение его фамилии (например, свидетельство о браке). Это правило распространяется на всех лиц, чьи свидетельства о рождении должны быть представлены в наследственное дело для подтверждения родственных отношений наследодателя и его наследников.

Наследники седьмой очереди для получения свидетельства о праве на наследство должны представить следующие документы:

пасынки и падчерицы — свидетельства о своем рождении и свидетельство о браке своего родителя с наследодателем;

отчим и мачеха наследодателя — свидетельство о рождении наследодателя и свидетельство о браке наследника и родителя наследодателя.

Если хотя бы один из всех необходимых для подтверждения родственных отношений документов не сохранился не только у наследников, но и в архиве загса, и это обстоятельство подтверждается соответствующей справкой, наследник для получения свидетельства о праве на наследство по закону должен представить нотариусу решение суда об установлении факта родственных отношений между наследником и наследодателем. Однако решения суда не потребуются, если остальные наследники по закону, представившие доказательства отношений, являющихся основанием для призвания к наследованию, выразят в письменной форме согласие включить такого наследника в свидетельство о праве на наследство. Для этого они должны подать нотариусу такое, например, заявление:

Образец

Нотариусу нотариального округа «Санкт-Петербург»
Трусовой Галине Михайловне
от Морозовой Ларисы Сергеевны,
проживающей в г. Орле, улица Оружейная,
дом 18, квартира 6.

Заявление

Не возражаю включить в свидетельство о праве на наследство по закону после умершей 18 ноября 2001 г. двоюродной сестры моего отца Астаховой Полины Андреевны ее двоюродного племянника — Сизова Владимира Сергеевича, так как у него отсутствуют документы, подтверждающие родственные отношения с умершей.

Двадцать пятого мая две тысячи второго года

Подпись

Наследники восьмой очереди — нетрудоспособные иждивенцы наследодателя, не менее года до смерти наследодателя находившиеся на его иждивении и проживавшие совместно с ним, для получения свидетельства о праве на наследство по закону должны представить нотариусу соответствующее решение суда, вступившее в законную силу, подтверждающее указанные обстоятельства. Если такие лица были зарегистрированы совместно с наследодателем по одному адресу, факт их совместного проживания не менее года до смерти наследодателя подтверждается справкой жилищных органов (органов милиции), а факт нахождения на иждивении наследодателя не менее года до его смерти — решением суда, вступившим в законную силу.

Если нотариус по поступившему откуда-либо сообщению завел наследственное дело, а никого из вышеперечисленных наследников нет, либо никто из наследников не имеет права наследовать или все наследники отстранены от наследования, либо никто из наследников не принял наследства, либо все наследники отказались от наследства и при этом никто из них не указал, что отказывается в пользу другого наследника, свидетельство о праве на наследство по закону выдается Российской Федерации. Интересы государства при оформлении его права наследования представляют налоговые органы, представители которых и получают у нотариусов свидетельства о праве на наследство по закону на принадлежавшее умершему какое-либо имущество.

По общему правилу, наследники каждой последующей очереди призываются к наследованию, если нет наследников предшествующих очередей, т.е. если наследники предшествующих очередей отсутствуют; либо никто из них не имеет права наследовать, либо все они отстранены от наследования, либо лишены наследства завещанием наследодателя, либо никто из них не принял наследства, либо все они отказались от наследства (ч. 2 п. 1 ст. 1141 ГК).

Так, наследники второй очереди призываются к наследованию, если нет наследников первой очереди, наследники третьей очереди — если нет наследников первой и второй очереди и т.п. Но если хотя бы один наследник предшествующей очереди принимает наследство (а остальные, например, еще три наследника этой очереди на наследство не претендуют), то наследник, принявший наследство, один наследует все наследственное имущество. А если все четыре наследника предшествующей очереди, например, на наследство не претендуют, то к наследованию призываются наследники последующей очереди.

Особый порядок призвания к наследованию установлен для иждивенцев наследодателя. Так, по правилу, закрепленному в п. 1

ст. 1148 ГК, граждане, по родству относящиеся к наследникам по закону и нетрудоспособные ко дню открытия наследства, но не входящие в круг наследников той очереди, которая призывается к наследованию, наследуют по закону вместе и наравне с наследниками этой очереди, если не менее года до смерти наследодателя они находились на его иждивении, независимо от того, проживали они совместно с наследодателем или нет.

По правилу, закрепленному в п. 2 ст. 1148 ГК, нетрудоспособные иждивенцы наследодателя, которые не входят в круг наследников по закону по родству, но ко дню открытия наследства являлись нетрудоспособными и не менее года до смерти наследодателя находились на его иждивении и проживали совместно с ним, наследуют вместе и наравне с наследниками той очереди, которая призывается к наследованию. Полностью же наследовать имущество наследодателя такие нетрудоспособные иждивенцы вправе лишь в качестве наследников восьмой очереди.

Подаявая нотариусу заявление о выдаче свидетельства о праве на наследство, наследник по закону обязан указать в нем всех известных ему других наследников по закону. Нотариус, в свою очередь, обязан известить всех наследников, данные о которых имеются в наследственном деле, и предложить им подать в наследственное дело то или иное, в зависимости от их намерений, заявление. Если же наследник не указывает в своем заявлении данные о других наследниках, то отвечать за последствия будет он сам.

О лицах, которые имеют право наследовать имущество наследодателя, нотариус практически может узнать только из заявлений самих же наследников. Поэтому нотариусы принимают от наследников по закону первой очереди заявления, в которых обязательно есть такие слова: «Других наследников, предусмотренных ст. 1142, 1148 ГК РФ, не имеется». В заявлениях наследников последующих очередей помимо названных статей указываются и другие. Так,

наследники второй очереди в своем заявлении подтверждают, что у наследодателя кроме указанных в их заявлении нет других наследников, предусмотренных ст. 1142, 1143 и 1148 ГК;

наследники третьей очереди, — что нет других наследников, предусмотренных ст. 1142—1144 и 1148 ГК, и, наконец,

наследники четвертой, пятой, шестой, седьмой и восьмой очередей, — что нет других наследников, предусмотренных ст. 1142—1145 и 1148 ГК.

Свидетельство о праве на наследство по закону при обращении для получения его двух и более наследников одной очереди выдается все-

гда на доли указанного в нем наследственного имущества. По правилу, закрепленному в п. 2 ст. 1141 ГК, наследники одной очереди наследуют в равных долях, за исключением наследников, наследующих по праву представления. Наследники по праву представления независимо от их числа наследуют также в равных долях, но лишь долю своего умершего родителя. Например, с заявлением о выдаче свидетельства о праве на наследство по закону к нотариусу обратились: тетя наследодателя и две его двоюродные сестры, мать которых (другая тетя наследодателя) умерла раньше его. В свидетельстве о праве на наследство по закону доли будут определены так: тетя получит $\frac{2}{4}$ доли, а каждая двоюродная сестра — по $\frac{1}{4}$ доли наследственного имущества.

Обязательная доля в наследственном имуществе определяется следующим образом. Во-первых, нотариус устанавливает по представленным ему документам, являлся ли наследник, претендующий на обязательную долю в наследственном имуществе, нетрудоспособным на день открытия наследства (или несовершеннолетним, если это — сын или дочь).

Во-вторых, нотариус должен выяснить, сколько наследников по закону осталось у наследодателя. Для этого наследнику, претендующему на обязательную долю, разъясняется **необходимость** указания в его заявлении о выдаче свидетельства о праве на наследство по закону всех существующих наследников первой очереди и нетрудоспособных иждивенцев наследодателя, подлежащих призванию к наследованию. В зависимости от числа этих наследников нотариус определяет долю по закону, на которую имел бы право каждый наследник первой очереди, если бы наследодатель не оставил завещание.

В-третьих, в зависимости от того, когда было удостоверено завещание наследодателя, нотариус определяет размер обязательной доли. Если завещание совершено до 1 марта 2002 г., обязательная доля составляет $\frac{2}{3}$ от доли этого наследника по закону. Если завещание совершено после введения в действие части третьей ГК, обязательная доля составляет $\frac{1}{2}$ от доли этого наследника по закону. Например, гражданин по завещанию, которое он совершил 15 января 2002 г., завещал все принадлежавшее ему имущество жене, а 15 марта 2002 г. скончался. У него остались три наследника по закону: мать, сын и жена. Мать наследодателя являлась нетрудоспособной на день открытия наследства и подала нотариусу заявление о выдаче ей свидетельства о праве на наследство по закону на обязательную долю. При таких обстоятельствах нотариус выдает свидетельство о праве на наследство по закону матери на $\frac{2}{9}$ доли, а свидетельство о праве на наследство по завещанию жене на $\frac{7}{9}$ долей наследственного имущества. Однако, если бы завещание

наследодателя было совершено после 1 марта 2002 г., то нотариус обязан был бы выдать такие свидетельства — матери на $\frac{1}{6}$ долю, а жене на $\frac{5}{6}$ долей наследственного имущества. Выдавать свидетельства о праве на наследство по закону по изложенным в настоящем абзаце правилам нотариус обязан лишь в случаях:

1) когда наследникам по завещанию завещано все имущество наследодателя, либо

2) когда никакое другое имущество, кроме завещанного, не оформляется по наследственному делу.

В случаях, когда наследники по завещанию возражают против выдачи свидетельства о праве на наследство по закону наследнику, имеющему право на обязательную долю в наследстве, ссылаясь на то, что он получил эту долю за счет другого имущества, которое не оформляется по наследственному делу (например, забрал произведения искусства, находившиеся в доме наследодателя), нотариус должен разъяснить наследникам по завещанию их право в судебном порядке защитить свои интересы. По нормам, содержащимся в п. 2, 3, 4 ст. 1149 ГК, суд может признать право на завещанное имущество только за наследниками по завещанию, а право на обязательную долю в наследстве удовлетворить из оставшейся незавещанной части наследственного имущества, либо уменьшить размер обязательной доли, либо вообще отказать в присуждении обязательной доли.

§ 6. Принятие мер к охране наследственного имущества

Для защиты прав наследников, отказополучателей и других заинтересованных лиц нотариус по месту открытия наследства, на которого возложено оформление прав на наследство, в случае необходимости обязан принять меры по охране имущества наследодателя. Выезжая по месту нахождения имущества умершего, нотариус производит его опись и по договору передает на хранение. Если имущество, в отношении которого приняты меры охраны, требует управления, нотариус заключает договор доверительного управления. Совокупность всех этих мер именуется «охраной наследственного имущества»¹.

Кроме нотариусов меры к охране наследства обязаны принимать также уполномоченные должностные лица органов местного самоуправления и консульских учреждений по месту открытия наследства. О принятых по охране наследственного имущества мерах должност-

¹ Никитюк П. С. Наследственное право и наследственный процесс. Кишинев, 1973. С: 173.

ные лица органов местного самоуправления должны сообщать нотариусу, на которого возложена в месте открытия наследства выдача свидетельств о праве на наследство.

Если наследование осуществляется По завещанию, принимать меры по охране наследства по действующему законодательству может самостоятельно и исполнитель завещания. Однако по требованию одного или нескольких наследников по завещанию исполнитель завещания должен принять меры по охране наследства и управлению им в интересах наследников через нотариуса.

По нотариальному законодательству нотариус принимает меры к охране наследства, «когда это необходимо в интересах наследников, отказополучателей, кредиторов или государства» (ст. 64 Основ). При этом каждый нотариус, к которому обращаются для совершения данного нотариального действия, сам решает, есть ли необходимость в принятии мер по сохранности наследства. Несоразмерность же оплаты за это нотариальное действие (однократный размер МРОТ) труду нотариуса, который он должен вложить, и времени, которое он должен затратить, привела к тому, что в настоящее время это нотариальное действие совершается нотариусами редко.

Для наследников необходимость обращения к нотариусу для принятия им мер к охране наследственного имущества чаще всего возникает:

- когда кто-то из других наследников или иных лиц, имеющих доступ к имуществу наследодателя, либо лиц, у которых имущество находится, проявляет недобросовестность по отношению к этим наследникам;

- когда наследники по каким-либо причинам не могут сами обеспечить сохранность оставшегося после смерти гражданина его имущества и опасаются утраты этого имущества до их вступления во владение наследством;

- когда имущество завещано юридическому лицу, а наследственная масса может быть определена только при описи.

. Нотариус принимает меры к охране не только когда к нему обращаются для совершения этого нотариального действия, но и по собственной инициативе, когда это необходимо в интересах наследников, отказополучателей, кредиторов, а также в общественных интересах. Например, если к нотариусу поступило сообщение о том, что после умершего осталось имущество, а сведениями о наследниках никто не располагает, нотариус обязан принять меры по обеспечению сохранности этого имущества. В интересах государства нотариус обязан принять меры по охране: 1) имущества, оставшегося после смерти одино-

кого человека, когда к нотариусу для оплаты расходов на похороны обратилось лицо, которое произвело захоронение; 2) имущества, оставшегося незавещанным, когда наследодатель завещал лишь часть принадлежавшего ему имущества, а наследников по закону у него нет. В интересах общественной безопасности нотариус обязан принять меры по охране входящих в состав наследства ограниченно оборотоспособных вещей — оружия, сильнодействующих и ядовитых веществ, наркотических и психотропных средств и др. — до получения наследником (наследниками) специального разрешения на эти вещи.

После получения заявления о принятии мер по охране наследства от одного или нескольких наследников, исполнителя завещания, органа местного самоуправления, органа опеки и попечительства или других лиц, нотариус (или уполномоченное должностное лицо) должен незамедлительно приступить к совершению этого нотариального действия, основная цель которого — обеспечить сохранение наследства в том состоянии, каким оно было на момент смерти наследодателя. Для этого нотариус сразу же, как только к нему поступает соответствующее заявление, должен обеспечить опечатывание помещения, где находится имущество, меры к охране которого его просят принять, если, конечно, наследодатель проживал один, и приступить к организации проведения описи.

Нотариус должен согласовать с лицами, которые по закону могут присутствовать при совершении этого нотариального действия, время начала описи, определить хранителя имущества, а при необходимости обеспечить и участие в описи оценщика имущества.

Каждое поступающее к нотариусу сообщение (заявление) об оставшемся после умершего имуществе должно быть в день его поступления зарегистрировано в книге учета заявлений о принятии мер к охране наследственного имущества.

Недопустимо затягивать принятие мер к охране наследства по причине занятости нотариуса. Конечно, нотариус не всегда может сразу же, как только к нему поступило заявление о принятии мер по охране, закрыть свою контору и выехать на опись. Ведь работа нотариуса нередко организована так, что все его рабочее время по согласованию с обращающимися к нему для совершения нотариальных действий лицами расписано по минутам. Но и при таких обстоятельствах нотариус должен найти возможность, если не произвести опись всего наследства, то хотя бы приступить к ней, во всяком случае выполнить те неотложные действия, которые обеспечат сохранность наследства.

Опись наследственного имущества нотариус по правилу, закрепленному в п. 1 ст. 1172 ГК, производит в присутствии двух свидетелей.

В качестве свидетелей не могут участвовать при описи граждане, не обладающие в полном объеме дееспособностью; неграмотные; граждане с такими физическими недостатками, которые явно не позволяют им осознавать в полной мере существо происходящего; лица, не владеющие в достаточной степени языком, на котором составляется акт описи.

В процедуре производства описи наследственного имущества могут участвовать наследники, исполнитель завещания. Если же меры охраны принимаются в интересах несовершеннолетних наследников, у которых нет родителей или опекунов (попечителей), либо ни один из родителей не может участвовать при принятии мер охраны, при описи должен присутствовать представитель органа опеки и попечительства. Представители органов опеки и попечительства должны привлекаться к участию в описи и тогда, когда меры по охране наследства принимаются в интересах граждан, признанных недееспособными.

При описи наследственного имущества нотариус составляет акт. Акт описи составляется не менее чем в трех экземплярах, один из которых после описи передается хранителю имущества, другой приобщается к материалам наследственного дела, а третий предназначен для наследников.

В акте описи указываются:

- дата производства описи;
- сведения о нотариусе, производящем опись, и о лицах, участвующих в описи;
- дата поступления заявления (поручения) о принятии мер к охране наследства;
- сведения о наследодателе (его фамилия, имя, отчество, последнее постоянное место жительства, время смерти, а также место нахождения описываемого имущества);
- сведения о том, было ли опечатано помещение, где производится опись, до прихода нотариуса и кем.

Если производство описи прерывается, например, на время обеда, или из-за окончания рабочего дня, помещение, где находится наследственное имущество, каждый раз опечатывается нотариусом. При этом в акте описи указываются причины и время приостановления описи и возобновления ее.

Каждая входящая в состав наследства вещь вписывается в акт под отдельным номером и оценивается по соглашению между наследниками. При отсутствии соглашения для оценки имущества или той его части, в отношении которой соглашение не достигнуто, к описи за счет лица, потребовавшего оценки, привлекается независимый оценщик.

Описание предметов, включенных в акт описи, должно быть подробным настолько, чтобы исключить возможность их подмены, особенно когда предметы ценные.

Об обнаруженном при описи оружия нотариус обязан уведомить органы внутренних дел. В соответствии со ст. 27 ФЗ от 13 декабря 1996 г. «Об оружии» органы внутренних дел незамедлительно производят изъятие имевшегося у наследодателя на законных основаниях боевого и служебного оружия, а также принадлежавшего ему гражданского оружия¹. До решения вопроса о наследовании имущества умершего и получения наследником лицензии на приобретение гражданского оружия изъятое при принятии мер по охране гражданское оружие по отдельной описи передается нотариусом на ответственное хранение в органы внутренних дел, в которых это оружие зарегистрировано.

Обнаруженные при описи наличные деньги изымаются нотариусом и вносятся в его депозит. Изымаются также после описи валютные ценности, не требующие управления ценные бумаги, драгоценные металлы и камни, изделия из них. Об изъятии включенных в акт описи ценностей делается соответствующая запись в акте. Подробные сведения об изъятых после описи ценностях вносятся в книгу учета ценностей, обнаруженных при принятии мер к охране. Такую книгу обязан вести каждый нотариус, на которого возложено оформление наследственных прав.

Изъятые ценности нотариус обязан сразу же передать на хранение в банк, имеющий соответствующую лицензию Банка России. Заключение договора хранения изъятых ценностей в банке удостоверяется выдчей им именного сохранного документа.

Остальное наследственное имущество, включенное в акт описи, нотариус после окончания описи передает на хранение по договору кому-либо из наследников. Но если по каким-либо причинам передать на хранение имущество умершего его наследникам окажется невозможным, нотариус по своему усмотрению назначает хранителя. Должностное лицо органа местного самоуправления после принятия мер по охране наследства назначает над наследственным имуществом опекуна.

Если при производстве описи, когда наследование осуществляется по завещанию, присутствует исполнитель завещания, имущество, включенное в акт описи, нотариус передает по договору хранения ис-

¹ СЗ РФ. 1996. № 51. Ст. 5681; 1998. № 30. Ст. 3613; № 31. Ст. 3834; № 51. Ст. 6269; 1999. № 47. Ст. 5612; 2000. № 16. Ст. 1640.

полнителя завещания. По усмотрению исполнителя завещания договор хранения может быть заключен и с кем-либо из присутствующих при описи наследников или другим лицом.

В случаях, когда меры охраны приняты в отношении имущества, требующего управления, например, предприятия, доли в уставном (складочном) капитале хозяйственного товарищества или общества, ценных бумаг, исключительных прав и т.п., нотариус, выступающий по действующему законодательству в качестве учредителя доверительного управления, передает это имущество по договору доверительному управляющему.

Хранитель, опекун и доверительный управляющий за хранение и управление переданным им наследственным имуществом в соответствии со ст. 67 Основ законодательства о нотариате, если они не являются наследниками, вправе получить от наследников вознаграждение.

Меры по охране наследства и управлению им нотариус осуществляет в сроки, определяемые им с учетом характера и ценности наследства, а также времени, необходимого наследникам для вступления во владение наследством, но не более чем в течение шести, а в случаях, предусмотренных в законе, не более чем в течение девяти месяцев со дня открытия наследства.

Приняв меры по охране наследства, нотариус должен зарегистрировать совершенное им нотариальное действие в реестре. Все документы, связанные с принятием мер по охране (заявления, сообщения, акт описи, экземпляры договоров хранения или доверительного управления, квитанции, сохраненные документы банка и т.д.), приобщаются к материалам наследственного дела. Если наследственное дело не было заведено на момент принятия мер охраны, то после совершения этого нотариального действия оно обязательно заводится.

Наследственное дело заводится и тогда, когда принять меры по охране наследственного имущества не представилось возможным из-за того, что наследники или другие лица, проживавшие совместно с наследодателем, не допустили нотариуса к описи либо не предъявили имущество к описи. В таких случаях нотариус составляет об этом соответствующий акт. Если наследственное имущество вывезено, составляется акт о его отсутствии. Один экземпляр акта подшивается в наследственное дело, другой направляется заинтересованным лицам. В необходимых случаях нотариус должен направить один из экземпляров составленного им акта в органы государственной власти или местного самоуправления. Когда наследственное имущество, в отношении которого необходимо принять меры по охране, находится за пределами нотариального округа, где заведено наследственное дело, нотариус, ве-

душий это дело, направляет через органы юстиции нотариусу по месту нахождения имущества поручение о принятии мер по охране. Если же нотариусу по месту открытия наследства известно; кем должны быть приняты меры по охране, такое поручение направляется конкретному нотариусу или уполномоченному должностному лицу.

Поручение о принятии мер по охране и управлению имуществом умершего обязательно должно быть исполнено нотариусом (уполномоченным должностным лицом) в сроки, обеспечивающие его сохранность. Совершенное по месту нахождения наследственного имущества нотариальное действие по принятию мер охраны нотариус регистрирует в реестре, но наследственного дела не заводит и направляет экземпляры актов описи и всех других документов, составленных им при принятии мер по охране, нотариусу по месту открытия наследства. По одному экземпляру всех указанных документов нотариус, выполнивший поручение, оставляет в своем архиве (архиве государственной нотариальной конторы). Однако свидетельство о праве на наследство, в отношении которого на основании поручения были приняты меры по охране, выдает нотариус по месту открытия наследства.

Охрана наследственного имущества продолжается до принятия наследства наследниками, а если оно ими не принято — до истечения срока для принятия наследства. О прекращении мер по охране наследства нотариус по правилу, предусмотренному в ч. 2 ст. 68 Основ, обязан предварительно уведомить наследников, а если имущество по праву наследования переходит к государству — инспекцию Министерства налогов и сборов РФ по месту открытия наследства.

Имущество, в отношении которого необходимо принимать меры по охране, может быть самое разное, как, впрочем, и его количество. Это может быть и одна вещь, на составление акта описи которой не нужно затрачивать много времени. Но чаще все-таки на совершение данного нотариального действия необходимо от нескольких часов до нескольких дней, а иногда и больше¹.

Чтобы представить, насколько часто при оформлении права наследования нотариусам приходится принимать меры по охране наследства, обратимся к нотариальной практике государственных нотариальных контор. Например, в то время, когда в производстве первой ленинградской государственной нотариальной конторы ежегодно заводи-

¹ Так, в середине 70-х годов прошлого столетия нотариус первой государственной нотариальной конторы Ленинграда, принимая меры к охране наследства, оставшегося после смерти российского эмигранта, возвратившегося из Канады и умершего в пути, в течение четырех месяцев производил опись его имущества в морском порту Ленинграда.

лось более 10 тыс. наследственных дел, лишь по 2—2,5 % этих дел принимались меры к охране наследственного имущества¹.

Последние тридцать лет до реформы российского нотариата, принимая меры по охране, нотариальные конторы обеспечивали, в основном, переход наследственного имущества, оставшегося после смерти одиноких граждан, у которых по действовавшему в те годы законодательству не было наследников, к государству. В интересах государства осуществлялась тогда почти каждая вторая опись. Как правило, в акты описи включались предметы домашней обстановки и обихода, облигации государственных займов, наличные деньги и ценности, обнаруженные при принятии мер охраны. Например, первой московской государственной нотариальной конторой в 1979 г. было описано наследственного имущества на 1 млн 420 тыс. руб., из которого на 876 тыс. передано в доход государства²; первой ленинградской государственной нотариальной конторой в 1978 г. в доход государства после принятия мер охраны было передано наследственного имущества на 520 тыс. руб.³

Теперь же к нотариусу могут обратиться для принятия мер по охране не только традиционно существующего у российских граждан имущества, но и таких новых и сложных его видов, как предприятия, имущество хозяйственного товарищества или общества, имущество члена крестьянского (фермерского) хозяйства и т.д.

В настоящее время для нотариальной практики чрезвычайно актуальны разработки процедур:

- по принятию мер к охране предприятия как имущественного комплекса, включающего имущество всех его внутренних подразделений, произведенную продукцию, сырье, а также деньги, выплаченные за приобретенную у предприятия продукцию, и т.д.;

- по принятию мер к охране имущества в хозяйственном товариществе или обществе и определении его действительной стоимости в случае смерти учредителя (участника);

- по принятию мер к охране принадлежавших наследодателю оружия, сильнодействующих и ядовитых веществ, наркотических и психотропных средств и других ограниченно оборотоспособных вещей.

¹ По материалам обобщений нотариальной практики, первой ленинградской государственной нотариальной конторой в 1975 г. было совершено 203 нотариальных действия «принятие мер к охране наследственного имущества»; в 1976 г. — 228; в 1978 г. — 246. Другие нотариальные конторы Ленинграда в эти годы данное нотариальное действие вообще не совершали, так же как не выдавали они и свидетельства о праве на наследство.

² Государственный нотариат: Сборник нормативных актов. С. 83.

³ Материалы обобщения нотариальной практики за 1978 год.

Пока же проблемы, связанные с наследованием предприятия как имущественного комплекса, уставного капитала (или его доли) в обществе с ограниченной ответственностью, решаются далеко не на правовой основе. Поэтому не удивительно, что наследники после смерти учредителя общества, который вкладывал в «свое дело» немалые средства и весьма успешно и прибыльно занимался хозяйственной деятельностью, нередко вообще ничего реально не получают (ни имущества, ни денежной компенсации за имущество). Недоступными оказываются для наследников и документы, касающиеся финансово-хозяйственной деятельности общества, что практически лишает их возможности защитить свои наследственные права даже в суде. Вместе с тем оперативность, которую обязаны проявлять нотариусы, принимая меры по охране наследства, могла бы своевременно предотвратить недобросовестность партнеров наследодателя по хозяйственной деятельности и обеспечить определение состава наследства если не на момент его открытия, то хотя бы близко к этому моменту.

§ 7. Возмещение расходов за счет наследственного имущества

При наличии у наследодателя денежных средств, внесенных во вклад или находящихся на любых других счетах в банках, его наследник, которому эти средства завещаны, вправе получить из них до ста МРОТ для похорон наследодателя. Необходимые для похорон денежные средства могут быть выданы банком на основании завещания или завещательного распоряжения по предъявлении нотариально засвидетельствованной копии свидетельства о смерти наследодателя в любое время до истечения шести месяцев со дня открытия наследства.

Нотариусам же предоставлено право возмещать расходы, вызванные смертью наследодателя и понесенные лицами, наследниками не являющимися. Расходы возмещаются им только в случаях, установленных в законе, по правилам, закрепленным в ст. 1174 ГК и ст. 69 Основ. Так, по распоряжению нотариуса могут возмещаться следующие расходы:

- 1) вызванные предсмертной болезнью наследодателя;
- 2) на его похороны, включая необходимые расходы на оплату места погребения;
- 3) на охрану наследственного имущества и на управление им;
- 4) на публикацию сообщения о вызове наследников.

Указанные расходы возмещаются за счет оставшегося после смерти наследодателя имущества, например, денежных средств во вкладах

или на счетах в банках, предметов домашней обстановки и обихода и т.п.

Право возмещать указанные расходы предоставлено нотариусам только в том случае, когда наследство еще не принято наследниками. Если же наследство принято кем-либо из наследников, требования о возмещении расходов предъявляются уже не к нотариусу, а к наследникам, принявшим наследство.

Хранителю, опекуну, доверительному управляющему и другим лицам, которым передано на хранение или в управление наследственное имущество, необходимые расходы по хранению и управлению этим имуществом, как правило, возмещают сами наследники. Указанным лицам понесенные ими расходы по хранению и управлению наследственным имуществом могут быть возмещены за вычетом фактически полученной выгоды от использования этого имущества.

Обычно сами наследники возмещают и связанные с исполнением завещания расходы, понесенные исполнителем завещания, назначенным наследодателем, а также выплачивают ему сверх понесенных расходов вознаграждение, если это предусмотрено завещанием.

К нотариусам чаще всего обращаются для оплаты расходов, затраченных на похороны одиноких граждан, у которых нет наследников. В настоящее время нотариусы вправе возмещать лицам, осуществлявшим за свой счет похороны друзей, знакомых, соседей, не только расходы, связанные непосредственно с погребением, как это практиковалось в России до принятия части третьей ГК, но и другие расходы, необходимые для проведения достойных похорон.

По правилу, закрепленному в п. 3 ст. 1174 ГК, для осуществления расходов на достойные похороны наследодателя могут быть использованы любые принадлежавшие ему денежные средства, в том числе во вкладах или на счетах в банках. Размер средств, выдаваемых банком на похороны указанному нотариусом лицу, не может превышать ста МРОТ, установленных законом на день обращения за получением этих средств.

При отсутствии в составе наследства денежных средств нотариус распоряжается о возмещении понесенных расходов другим имуществом, принадлежавшим наследодателю, например, предметами домашней обстановки и обихода. По сложившейся практике, лицам, которым возмещаются их расходы, предоставляется возможность самим выбрать, каким именно наследственным имуществом из включенных в акт описи предметов домашней обстановки и обихода им будут возмещены понесенные расходы. Однако нельзя возмещать понесенные расходы имуществом, в отношении которого в наследственном деле нет

данных о его действительной стоимости. Стоимость вещей, которыми возмещаются расходы, не должна превышать размера понесенных расходов.

Лица, обращающиеся для возмещения понесенных ими расходов, должны представить нотариусу документы, подтверждающие, что расходы произведены на похороны (в том числе и на оплату места погребения и т.д.) наследодателя. Чаще всего это — счета (чеки) магазинов, квитанции, справки лечебных учреждений, акты комиссии по организации похорон, но могут быть представлены и любые другие документы.

Нотариус по месту открытия наследства по письменному заявлению лица, понесшего расходы, в соответствии с представленными документами, подтверждающими их размер, выносит постановление о возмещении понесенных расходов. В постановлении, адресованном лицу, которое должно его исполнять, нотариус указывает, кому и из какого имущества, принадлежавшего наследодателю, должны быть возмещены расходы, а также в каком размере или какими именно вещами.

Форма № 72¹

Постановление о возмещении расходов на похороны наследодателя

Место совершения нотариального действия (село, поселок, район, город, край, область, республика полностью прописью)

Дата (число, месяц, год прописью)

Я, (фамилия, имя, отчество), нотариус (наименование государственной нотариальной конторы или нотариального округа), в связи с предъявленными требованиями к наследственному имуществу умершего (ей) (дата смерти — число, месяц, год цифрами) (фамилия, имя; отчество наследодателя) о выплате денежных средств для возмещения расходов на достойные похороны (фамилия, имя, отчество наследодателя), в соответствии со статьей 1174 Гражданского кодекса Российской Федерации постановляю:

Выплатить (фамилия, имя, отчество лица, которому должны быть выплачены денежные средства, реквизиты документа, удостоверяющего его личность, дата рождения и место постоянного жительства или преимущественного пребывания) для возмещения расходов на достойные похороны (фамилия, инициалы наследодателя) денежные средства наследодателя в размере (сумма цифрами и прописью) рублей, находящиеся на его банковском счете (вокладе) (реквизиты вклада или счета) в (полное наименование банка или кредитной организации).

¹ Формы нотариальных документов здесь и далее в учебнике приводятся под теми же номерами, под которыми они были утверждены приказом Министерства юстиции Российской Федерации от 10 апреля 2002 г. № 99 и в той же редакции (Российская газета. 2002. 24 апр.).

Зарегистрировано в реестре за №

Взыскано госпошлины (по тарифу) _____

Печать

Нотариус

Подпись

Постановление составляется в двух экземплярах, один из которых приобщается вместе с заявлением об оплате расходов и документами, подтверждающими их размер, к материалам наследственного дела¹.

Банки, во вкладах или на счетах которых находятся денежные средства наследодателя, обязаны выдать лицу для оплаты понесенных им расходов сумму, указанную в постановлении нотариуса, но не более ста МРОТ (ч. 4 п. 3 ст. 1174 ГК), а хранители наследственного имущества — указанные в постановлении нотариуса вещи.

Нотариусы не должны возмещать расходы, вызванные смертью наследодателя, не только тогда, когда наследство уже принято кем-либо из наследников, но и в том случае, когда имущество наследодателя, находившееся в его доме, оказалось вывезенным ко времени обращения лица, понесшего эти расходы, для их оплаты к нотариусу. Вопрос о возмещении расходов за счет наследственного имущества в таких случаях может быть решен либо самими наследниками, либо в судебном порядке.

§ 8. Принятие претензий от кредиторов наследодателя

Наследники, принявшие наследство, отвечают по долгам наследодателя. Каждый из них отвечает в пределах стоимости перешедшего к нему наследственного имущества. Поэтому в случае смерти должника его кредиторы вправе предъявить требования о возвращении долгов к наследникам должника. По правилам ст. 1175 ГК требования кредиторов могут быть заявлены в пределах сроков исковой давности, установленных для соответствующих требований. Эти требования могут быть предъявлены кредиторами:

- к наследникам, принявшим наследство;
- до принятия наследства наследниками к исполнителю завещания;
- до принятия наследства наследниками к наследственному имуществу.

¹ Возмещение расходов за счет наследственного имущества, по нашему мнению, нотариальным действием не является и в реестре совершаемых нотариальных действий регистрироваться не должно. Никакая оплата за выдачу постановления также не должна взыскиваться.

Кредиторы наследодателя далеко не всегда могут располагать данными о наследниках должника, о наличии завещания и тем более о составе наследства. В таких случаях они могут предъявить свои претензии о возврате долгов нотариусу по месту открытия наследства. В соответствии со ст. 63 Основ законодательства о нотариате нотариус обязан принять претензии от кредиторов наследодателя. Претензии нотариусу должны быть предъявлены в письменной форме. Если кредитор для защиты своих интересов просит нотариуса принять меры по охране наследства, нотариус должен эти меры принять.

Принятие претензий нотариальным действием как таковым не является. Претензия кредитора регистрируется в книге учета наследственных дел. На основании этой претензии заводится наследственное дело, а если оно уже заведено, то претензия приобщается к делу и наследники извещаются о поступивших от кредиторов претензиях. Если наследники не возвратят долги наследодателя (что не делает им чести!), кредитор может потребовать их от наследников через суд в исковом порядке.

Глава X

ДРУГИЕ ОХРАНИТЕЛЬНЫЕ НОТАРИАЛЬНЫЕ ДЕЙСТВИЯ

§ 1. Принятие на хранение документов

Все нотариусы, а также уполномоченные должностные лица консульских учреждений Российской Федерации за границей в соответствии со ст. 97 Основ обязаны в случаях обращения к ним с соответствующей просьбой принимать на хранение документы. При этом они обязаны принимать любые документы: и выданные различными организациями (например, об образовании, о работе, о регистрации актов гражданского состояния, о награждении и т.п.), и исходящие от граждан (например, письма, рукописи, чертежи, рисунки и т.п.). Однако секретные документы на хранение не принимаются.

Принимая документы на хранение, нотариусы обязаны обеспечить их сохранность в том состоянии, в каком они поступили в нотариальную контору, а также возвратить их по первому требованию в установленном законом порядке.

Для совершения рассматриваемого нотариального действия к нотариусам и уполномоченным должностным лицам консульских учреждений могут обращаться не только граждане, но и юридические

лица. При совершении этого нотариального действия устанавливается личность обратившегося гражданина (представителя юридического лица).

По действующему законодательству документы принимаются на хранение либо с обозрением их, либо в закрытой упаковке.

Принимая документы в открытом виде, нотариус в соответствии с требованием, закрепленным в ч. 1 ст. 97 Основ законодательства о нотариате, должен составить их опись. В описи указываются:

- фамилия, имя, отчество лица, сдавшего документы на хранение и его место жительства;
- названия (наименования) документов, которые сдаются на хранение, а также их реквизиты, либо краткое содержание (если документы составлены гражданами);
- состояние документа (степень сохранности);
- срок, на который документы сдаются на хранение.

Опись составляется в двух экземплярах и подписывается лицом, обратившимся для совершения этого нотариального действия, а также нотариусом. Свою подпись нотариус скрепляет печатью.

По просьбе обратившегося лица нотариус в соответствии с нормой, содержащейся в ч. 2 ст. 97 Основ, может принять документы на хранение и без описи, если они упакованы надлежащим образом. Принимая упаковку, нотариус предлагает лицу, сдающему документы, подписать ее, а затем сам подписывается на упаковке и скрепляет ее своей печатью. В случаях принятия документов в упаковке и без описи нотариус несет ответственность за сохранность упаковки.

Согласно ч. 3 ст. 97 Основ лицу, сдавшему документы на хранение, выдается свидетельство по установленной Министерством юстиции РФ форме:

Форма № 22

Место выдачи свидетельства (село, поселок, район, город, край, область, республика полностью).

Дата (число, месяц, год) выдачи свидетельства прописью.

Я (фамилия, имя, отчество), нотариус (наименование государственной нотариальной конторы или нотариального округа), на основании статьи ____ Основ законодательства Российской Федерации о нотариате удостоверяю, что (фамилия, имя, отчество, место постоянного жительства или преимущественного пребывания) «____» ____ года сдал на хранение в (наименование государственной нотариальной конторы или нотариального округа) по адресу: (указывается адрес офиса нотариальной конторы) сроком на (указывается срок прописью) документы согласно прилагаемой описи.

Личность сдавшего на хранение документы установлена.

Зарегистрировано в реестре за № ____

Взыскано госпошлины (по тарифу) _____

Нотариус (подпись нотариуса)

Печать

Принятые нотариусом на хранение документы возвращаются только самому гражданину или юридическому лицу, сдавшему их на хранение, либо законно уполномоченному лицу. Для получения документов необходимо предъявить нотариусу свидетельство и опись либо только свидетельство, если документы были приняты на хранение в закрытой упаковке. В случае, когда лицо, сдавшее документы на хранение, или его законно уполномоченный представитель не может предъявить свидетельство и опись (например, ввиду их утраты), нотариус обязан разъяснить требование ст. 98 Основ, согласно которой при отсутствии свидетельства и описи принятые на хранение документы могут быть возвращены лишь по решению суда.

В современной нотариальной практике нотариальное действие по принятию документов на хранение совершается исключительно редко: во всей стране наберется несколько десятков нотариусов, совершавших это действие. Однако совершать это действие должны были еще и первые русские нотариусы¹, и советские государственные нотариусы, и

¹ По этому поводу А.Г. Достоевская вспоминала: «Издатель Ф.Т. Стелловский явился к *Ф.М. Достоевскому* (когда у него было неотложных долгов тысяч до трех) с предложением купить за три тысячи права на издание полного собрания сочинений в 3-х т. Мало того, Федор Михайлович обязан был в счет той же суммы написать новый роман...

Условие было заключено, и Стелловский внес у нотариуса условленную сумму. Эти деньги на другой же день были уплачены кредиторам; таким образом, Федору Михайловичу не досталось ничего на руки. Обиднее же всего было то, что через несколько дней все эти деньги вновь вернулись к Стелловскому. Оказалось, что он скупил за бесценок векселя Федора Михайловича и через двух подставных лиц взыскивал с него деньги. Стелловский был хитрый и ловкий эксплуататор наших литераторов и музыкантов (Писемского, Крестовского, Глинки) ... Он умел подстерегать людей в тяжелые минуты и ловить их в свои сети. Цена три тысячи за право издания была слишком незначительна ввиду того успеха, который имели романы Достоевского. Самое же тяжелое условие заключалось в обязательстве доставить новый роман к 1 ноября 1866 г. В случае недоставления к сроку Федор Михайлович платил бы брлышую неустойку; если же не доставил бы роман и к 1 декабря того же года, то терял бы права на свои сочинения, которые перешли бы навсегда в собственность Стелловского...

Федор Михайлович в 1866 г. поглощен был работой над романом «Преступление и наказание» и хотел закончить его художественно...

Вернувшись осенью из Москвы, Федор Михайлович пришел в отчаяние от невозможности в какие-нибудь полтора-два месяца выполнить условия заключенного со Стелловским контракта... друзья стали советовать Федору Михайловичу обратиться к помощи стенографа... Так началась ... наша работа... Подходило 1 ноября, срок доставки романа Стелловскому, и у Федора Михайловича возникло опасение, как бы тот не взду-

нотариусы — наши современники. В 1998 г. была предпринята попытка использовать возможности нотариата для практического применения положений ФЗ «О государственном контроле за соответствием крупных расходов на потребление фактически получаемым физическими лицами доходам»¹. Согласно ст. 10 Закона гражданам предоставлялось право зафиксировать наличие у них имущества (в том числе наличных денежных средств), с указанием размеров этого имущества в специальной декларации об имуществе, которую они обязаны были передать в запечатанном виде на хранение нотариусу для возможности дальнейшего предъявления ее в качестве подтверждения своего имущественного положения до вступления этого закона в силу. Однако эта попытка не увенчалась успехом: принятый 20 июля 1998 г. закон через год уже был признан утратившим силу².

§ 2. Наложение запрещения отчуждения имущества, снятие запрещения

«Наложение и снятие запрещения отчуждения имущества осуществляется на условиях и в порядке, установленном законодательными актами Российской Федерации» (ст. 76 Основ законодательства о нотариате). В соответствии с нотариальным законодательством это действие могут выполнять только нотариусы.

Нотариусы вправе налагать запрещение отчуждения любого имущества — и движимого, и недвижимого. Однако по сложившейся прак-

мал схитрить и, с целью взять неустойку, отказаться под каким-либо предлогом от получения рукописи. Я успокаивала Федора Михайловича как могла и обещала разузнать, что следует ему сделать, если бы его подозрения оправдались. В тот же вечер я упростила мою мать съездить к знакомому адвокату. Тот дал совет сдать рукопись или нотариусу, или приставу той части, где проживает Стелловский, но, разумеется, под расписку официального лица. То же самое посоветовал ему и мировой судья Фрейман (брат его школьного товарища), к которому Федор Михайлович обратился за советом... 29-го октября происходила наша последняя диктовка. Роман «Игрок» был закончен.

Как мы предвидели, Стелловский схитрил: он уехал в провинцию, и слуга объявил, что неизвестно, когда он вернется. Федор Михайлович поехал тогда в контору издания Стелловского и пытался вручить рукопись заведующему конторой, но тот наотрез отказался принять, говоря, что не уполномочен на это хозяином. К нотариусу Федор Михайлович опоздал, а в управлении квартала днем никого из начальствующих не оказалось, и его просили заехать вечером. Весь день провел он в тревоге и лишь в десять часов вечера удалось ему сдать рукопись в конторе квартала <Н-ской> части и получить от надзирателя расписку».

(Достоевская А.Г. Из «Воспоминаний» // Ф.М. Достоевский в воспоминаниях современников. М., Художественная литература. Т. 2. 1964. С. 19—28).

¹ СЗ РФ. 1998. № 30. Ст. 3612.

² СЗ РФ. 1999. № 28. Ст. 3487.

тике запрещение отчуждения налагается обычно на недвижимое имущество: земельные участки, дома, квартиры. Но необходимость обращаться к нотариусу для совершения им этого нотариального действия в настоящее время, когда на государственные органы, осуществляющие государственную регистрацию прав на недвижимое имущество и сделок с ним, возложена и регистрация обременений, почти не возникает.

Практически в настоящее время нотариусы налагают запрещения отчуждения имущества лишь при удостоверении договоров о его залоге, а также по извещениям банков и юридических лиц о выдаче гражданам ссуд на строительство, ремонт и покупку дома или квартиры. Нотариальное действие по наложению запрещения отчуждения имущества может быть совершено одновременно с удостоверением договора о залоге этого имущества, если в договоре предусмотрено, что залогодатель не вправе отчуждать заложенное имущество. В таких случаях на договоре о залоге после совершения надписи об удостоверении договора нотариус производит и надпись о наложении запрещения отчуждения указанного в договоре имущества.

Так, если предметом залога является произведение искусства, включенное в состав негосударственной части Музейного фонда Российской Федерации и находящееся в собственности гражданина, то при наложении запрещения отчуждения этого произведения искусства на договоре о залоге после надписи о его нотариальном удостоверении совершается, например, и такая надпись:

Образец

Запрещение

Санкт-Петербург. Десятого июня две тысячи второго года.

Я, Блоштейн Татьяна Исааковна, нотариус Первой государственной нотариальной конторы Санкт-Петербурга, на основании ст. 76 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате в связи с удостоверением настоящего договора о залоге налагаю запрещение отчуждения указанной в договоре о залоге акварели художника Ивана Библина «Крым. Коктебель. 1939» впредь до прекращения договора о залоге.

Зарегистрировано в реестре за № 1-1987

Взыскано госпошлины _____ руб.

Печать

Нотариус

Подпись

Совершение нотариального действия по наложению запрещения отчуждения имущества регистрируется не в общем реестре, а в специально только для данного вида действий предназначенном «реестре для регистрации запрещений отчуждения движимого и недвижимого имущества, а также арестов, наложенных судебными и следственными

органами». Кроме того, наложение запрещения отчуждения, произведенное нотариусом, и сообщения об арестах, наложенных судебными и следственными органами, дополнительно регистрируются в алфавитной книге учета запрещений и арестов.

Однако регистрация поступающих сообщений о наложении арестов судебными и следственными органами нотариальным действием не является (хотя она производится под самостоятельными номерами и в том же реестре, в котором регистрируются нотариальные действия «наложение запрещения отчуждения имущества»). Аресты на имущество могут налагаться только в порядке, установленном уголовно-процессуальным или гражданско-процессуальным законодательством, а также законодательством об исполнительном производстве. Нотариусам право налагать аресты на имущество по действующему законодательству не предоставлено.

При получении извещения о погашении ссуды или прекращении договора о залоге запрещение отчуждения снимается, о чем делается отметка в реестре запрещений и алфавитной книге. В таком же порядке регистрируется и снятие ареста при получении соответствующих сообщений судебных и следственных органов.

.....

Глава XI **НОТАРИАЛЬНЫЕ ДЕЙСТВИЯ, НАПРАВЛЕННЫЕ** **НА ПРИДАНИЕ ИСПОЛНИТЕЛЬНОЙ СИЛЫ ДОЛГОВЫМ** **И ПЛАТЕЖНЫМ ДОКУМЕНТАМ**

§ 1. Совершение исполнительных надписей

Совершение исполнительных надписей входит в компетенцию всех нотариусов. Любой нотариус, к которому обратились для выполнения этого нотариального действия, обязан его совершить, соблюдая требования ст. 89—92 Основ законодательства о нотариате. Исполнительные Надписи являются документами, выдаваемыми нотариусами, а также уполномоченными должностными лицами консульских учреждений для обеспечения возможности исполнения через службу судебных приставов Министерства юстиции РФ и иные органы и организации в случаях, предусмотренных федеральным законом, обязанности по передаче одними физическими или юридическими лицами денежных средств и иного имущества другим физическим или юридическим лицам.

О том, что такое «исполнительная надпись», высказываются так: «исполнительная надпись представляет собой распоряжение нотариуса о взыскании с должника причитающейся взыскателю **определен-**

ной суммы денег или какого-либо имущества»¹. «Исполнительной надписью, — пишут Н. И. Авдеенко и М. А. Кабакова, — мы называем распоряжение нотариального органа о принудительном исполнении обязательства уплаты определенной суммы денег или передачи имущества»². Приведенные формулировки, по сути, отличаются лишь тем, что одни авторы считают исполнительные надписи документами «для взыскания», а другие — «для принудительного исполнения обязательства».

Вместе с тем исполнение по исполнительной надписи нотариуса может быть осуществлено не только путем применения мер принудительного характера, но и добровольно. Ведь по правилам исполнительного производства для добровольного исполнения содержащихся в исполнительном документе требований устанавливается срок до пяти дней со дня возбуждения исполнительного производства³.

Рассматривая исполнительное производство как «совокупность процессуальных действий, направленных как на принудительную, так и добровольную реализацию субъективных прав и законных интересов, подтвержденных соответствующим правоприменительным органом», С. М. Пелевин справедливо отмечает, что добровольный порядок исполнения имеет в исполнительном производстве вполне самостоятельное значение по отношению к принудительному порядку исполнения. «Это вытекает, — пишет он, — не только из того, что добровольный порядок также состоит из выполнения ряда процессуальных действий (направление предложения о добровольном исполнении, отсрочка исполнения, обжалование неправильных действий органа исполнения и т.д.), но и из того, что исполнение в принудительном порядке производится только после истечения срока для добровольного исполнения»⁴.

Об исполнительных надписях как документах, выдаваемых нотариусами, говорится не только в нотариальном законодательстве, но и в

¹ Нотариат в СССР. М., 1985. С. 128 (автор гл. 10 - Л.Ф. Лесницкая); Нотариат в СССР. Учебник / Под ред. Л.Ф. Лесницкой. 2-е изд., испр. и доп. М., 1990. С. 150 (автор гл. 10 — Л.Ф. Лесницкая).

² Авдеенко Н.И., Кабакова М.Л. Указ. соч. С. 74.

Ранее такую же формулировку предложила Р. И. Виноградова (Государственный нотариат: Комментарий к законодательству / Под ред. Н.А. Осетрова. М., 1980. С. 147).

³ Пункт 3 ст. 9 ФЗ «Об исполнительном производстве» (СЗ РФ. 1997. № 30. Ст. 3591).

⁴ Гражданский процесс. Учебник / Под ред. В.А. Мусина, Н.А. Чечиной, Д.М. Чечота. М., 1996. С. 371 (автор гл. XXI - С.М. Пелевин).

гражданском. В Основах законодательства о нотариате содержится общая норма, в которой предусматривается, что нотариусы для взыскания денежных сумм или истребования имущества от должника совершают исполнительные надписи. В ГК РФ и в первой, и во второй его части исполнительные надписи нотариусов названы в качестве документов, по которым ломбардам предоставляется право в случае невозвращения в установленный срок суммы кредита, обеспеченного залогом вещей, продать эти вещи (п. 5 ст. 358), а организациям, сдающим имущество в аренду (ими, как правило, являются службы проката), взыскать с арендаторов задолженности по арендной плате в соответствии с договором проката (п. 3 ст. 630).

Однако нельзя не отметить, что в середине 90-х годов среди ученых и практикующих юристов активно стала отстаиваться точка зрения о несоответствии Конституции Российской Федерации норм Основ законодательства о нотариате, предоставляющих нотариусам право совершать исполнительные надписи. Данное обстоятельство отразилось и на нотариальной практике: отдельные нотариусы под влиянием этой идеи стали отказывать в совершении данного нотариального действия¹. Некоторые нотариусы несмотря на прямое указание закона отказывались выдавать исполнительные надписи даже по требованиям ломбардов. Для исключения подобных случаев из нотариальной практики Министерство юстиции РФ в своем письме от 13 мая 1997 г. отметило, что отказы нотариусов совершать исполнительные надписи как вид нотариальных действий по залоговым обязательствам, возникшим между гражданами и ломбардами, являются нарушением действующего законодательства².

Действительно, возможность получения исполнительной надписи у нотариуса настолько проста по сравнению, например, с возможностью получения исполнительного листа по судебному решению и даже судебного приказа, которые в качестве исполнительных документов имеют одинаковую силу, что, на первый взгляд, норма, предоставляющая нотариусам право выдавать исполнительные надписи, в обновленном законодательстве может показаться и устаревшей. Однако и по новейшему законодательству изъятие имущества путем обращения взыскания на него по обязательствам собственника производится не только по решению суда, но и в ином порядке, предусмотренном законом или договором (п. 1 ст. 237 ГК).

¹ См.: Нотариус. 1997. № 4. С. 81.

² См. там же. С. 83.

По Основам законодательства о нотариате нотариальный порядок выдачи исполнительных надписей предполагает соблюдение следующих правил.

Исполнительные надписи совершаются нотариусами и должностными лицами консульских учреждений только на тех документах, устанавливающих задолженность, которые включены в специальный законодательный акт — «Перечень документов, по которым взыскание задолженности производится в бесспорном порядке на основании исполнительных надписей органов, совершающих нотариальные действия», утвержденный постановлением Совета Министров РСФСР от 11 марта 1976 г.¹ Выдавать исполнительные надписи по документам, не указанным в Перечне, нотариусы не вправе.

В первоначальной редакции Перечень включал 43 вида документов, по которым выдавались исполнительные надписи. До 1994 г. Перечень дополнялся новыми видами документов, а с 1996 г. из Перечня неоднократно исключались те или иные документы. Так, по постановлению Правительства РФ от 19 июня 1996 г. из него были исключены документы, по которым должниками и их поручителями допущена просрочка платежей по кредитным операциям кредитных учреждений (п. 2 Перечня); по постановлению Правительства РФ от 5 ноября 1999 г. из Перечня исключен раздел XVI «Взыскание задолженности с военнослужащих при увольнении их в запас или отставку и с призванных на сборы военнообязанных по окончании сборов»; и, наконец, по постановлению Правительства РФ от 30 декабря 2000 г. из Перечня исключены еще семь видов документов, составлявших весь раздел VI «Взыскание задолженности по договорам найма жилых и нежилых помещений, а также за коммунальные услуги».

Сейчас Перечень включает немногим более тридцати видов документов, среди которых есть:

- нотариально удостоверенные сделки, связанные с получением денег, осуществлением возврата или передачи имущества (п. 1);
- предъявленные к платежу чеки, неоплата которых удостоверена нотариусом, плательщиком или расчетным учреждением путем соответствующих надписей на чеках (п. 6);
- поручения-обязательства (обязательства), выданные покупателями организациям торговли при покупке товаров длительного пользования в кредит (с рассрочкой платежа), а также заказчиками при

¹ СП РСФСР. 1976. № 7. Ст. 56; 1984. № 10. Ст. 79; 1986. № 17. Ст. 115; 1987. № 2. Ст. 18; 1992. № 6. Ст. 27; СЗ РФ. 1994. № 2. Ст. 79; 1996. № 26. Ст. 3140; 1999. № 46. Ст. 5569; 2001. № 2. Ст. 187.

оформлении заказов на индивидуальный пошив, ремонт квартир и комнат в кредит (п. 9);

— требования библиотек о взыскании с физических и юридических лиц десятикратной стоимости невозвращенных ими книг, других произведений печати и иных материалов из фондов библиотек (п. 35);

— нотариально удостоверенные договоры о залоге, по которым истек срок исполнения обязательств, обеспеченных залогом (п. 44), и т.д.

Перед совершением исполнительной надписи нотариус должен убедиться в беспорности задолженности или иной ответственности должника перед взыскателем. Беспорность задолженности подтверждается представленными нотариусу документами. В каждом соответствующем пункте Перечня предусмотрено, какие дополнительные документы должны быть представлены нотариусу для совершения исполнительной надписи на том или ином документе, устанавливающем задолженность. Наличие этих документов, их соответствие установленным требованиям нотариус обязательно проверяет при оформлении исполнительной надписи. Например, для взыскания задолженности за невозвращенные книги, кроме требования библиотеки, представляются документ, удостоверяющий факт выдачи книги, и выписка из инвентарной книги библиотеки о стоимости невозвращенной книги (п. 35). В то же время для получения исполнительной надписи о взыскании задолженности по нотариально удостоверенной сделке нотариусу должен быть представлен лишь подлинный экземпляр нотариально удостоверенной сделки (п. 1). Аналогичное правило установлено в отношении неоплаченных чеков, но исполнительные надписи на них нотариусы вправе совершать только в том случае, если неоплата предъявленных к платежу чеков была своевременно удостоверена нотариусами (п. 6).

При выдаче исполнительных надписей о взыскании задолженности по нотариально удостоверенным договорам о залоге, срок исполнения обязательств по которым истек, нотариусы должны соблюдать требования ст. 349 ГК. Согласно ч. 2 п. 1 этой статьи обращение взыскания на заложенное недвижимое имущество допускается по исполнительной надписи нотариуса только на основании нотариально удостоверенного соглашения залогодержателя с залогодателем, заключенного после возникновения оснований для обращения взыскания на предмет залога. Поэтому нотариусы для выдачи исполнительной надписи в таких случаях должны истребовать помимо подлинного договора о залоге еще и соглашение, удостоверенное с соблюдением указанных требований закона. В соответствии с п. 2 ст. 349 допускается и совершение исполнительной надписи об обращении взыскания на заложенное дви-

жимое имущество, когда, во-первых, это предусмотрено договором о залоге (а законом не установлен иной порядок) и, во-вторых, предмет залога согласно договору передан залогодержателю, а также в случаях, когда между залогодателем и залогодержателем есть соответствующее соглашение об этом. Однако если предметом залога является имущество, имеющее значительную историческую, художественную или иную культурную ценность для общества, нотариус исполнительную надпись об обращении взыскания на такое имущество выдавать не вправе. Взыскание на него по правилу п. 3 ст. 349 может быть обращено только по решению суда.

Исполнительная надпись может быть совершена нотариусом, если со дня возникновения права на иск прошло не более трех лет (ст. 91 Основ), в том числе и в отношениях между юридическими лицами (ст. 196 ГК)¹. Если для требования, по которому выдается исполнительная надпись, законодательством установлен иной срок исковой давности, исполнительная надпись выдается в пределах этого срока. Так, исполнительная надпись на предъявленных к платежу чеках совершается в течение шести месяцев со дня возникновения права на предъявление иска. По правилам п. 3 ст. 885 ГК иск чекодателя в случае отказа плательщика от оплаты чека может быть предъявлен в течение шести месяцев со дня окончания срока для предъявления чека к платежу.

Истечение трехгодичного срока со дня возникновения права на взыскание денежных сумм лишает кредитора возможности на взыскание в бесспорном порядке всей суммы задолженности. Однако право на взыскание сумм отдельных платежей за те периоды, по которым еще не истек срок исковой давности, сохраняется, и исполнительная надпись может быть выдана на эту часть долга. Например, взятые в долг 90 тыс. руб. в соответствии с нотариально удостоверенным договором займа должны быть возвращены равными частями в три этапа: 20 декабря 1998 г., 20 июня и 20 декабря 1999 г. Для совершения исполнительной надписи кредитор обратился к нотариусу только 10 июня 2002 г. Нотариус вправе совершить исполнительную надпись на дого-

¹ Ссылка в п. 2 ч. 1 ст. 91 Основ на один год в связи с применением с 3 августа 1992 г. на территории РФ Основ гражданского законодательства Союза ССР и республик, устанавливающих единый для всех граждан и юридических лиц срок исковой давности в три года, устарела уже через несколько дней после опубликования Основ (см.: постановление Верховного Совета РФ «О некоторых вопросах применения законодательства Союза ССР на территории Российской Федерации» // ВСНД РФ и ВС РФ/1993. № 11. Ст. 393).

воре займа о взыскании с должника лишь 60 тыс. руб., которые должны были быть возвращены им 20 июня и 20 декабря 1999 г.

Убедившись в том, что документ, предъявленный для совершения на нем исполнительной надписи, включен в Перечень, и бесспорность задолженности или иной ответственности должника подтверждена обратившимся, а также проверив, не прошло ли более трех лет со дня возникновения права на иск, нотариус совершает исполнительную надпись. Исполнительная надпись по правилам ст. 92 Основ должна содержать:

- 1) фамилию и инициалы, должность нотариуса, совершающего исполнительную надпись;
- 2) наименование и адрес взыскателя;
- 3) наименование и адрес должника;
- 4) обозначение срока, за который производится взыскание;
- 5) обозначение суммы, подлежащей взысканию, или предметов, подлежащих истребованию, в том числе пени, процентов, если таковые причитаются;
- 6) обозначение суммы государственной пошлины или тарифа, уплаченных взыскателем или подлежащих взысканию с должника;
- 7) дату (год, месяц, число) совершения исполнительной надписи;
- 8) номер, под которым исполнительная надпись зарегистрирована в реестре;
- 9) подпись нотариуса, совершившего исполнительную надпись;
- 10) Печать нотариуса.

Дополнительные требования к содержанию исполнительной надписи как исполнительному документу установлены в п. 1 ст. 8 ФЗ «Об исполнительном производстве». Кроме вышеперечисленных данных нотариусы должны указывать в исполнительных надписях:

— данные документов, на основании которых исполнительные надписи ими выдаются;

— срок предъявления исполнительной надписи к исполнению. Кроме того, в каждой исполнительной надписи должны быть указаны не только фамилия, имя, отчество и место жительства взыскателя-гражданина и должника-гражданина, но и даты и место их рождения, а в отношении должника-гражданина — и место его работы¹.

Согласно п. 5 и 6 ст. 92 Основ нотариус при выдаче исполнительной надписи распоряжается взыскать с должника в пользу взыскателя как сумму, подлежащую взысканию, так и оплаченную им для совершения нотариального действия государственную пошлину (та-

¹ СЗ РФ. 1997. № 30. Ст. 3591.

риф), Вместе с тем в исполнительную надпись включается и «обозначение суммы государственной пошлины или тарифа,... подлежащих взысканию с должника». А это означает следующее. Если взыскатель по действующему законодательству освобожден от уплаты государственной пошлины, нотариус, работающий в государственной нотариальной конторе, не внесенную за совершение нотариального действия государственную пошлину взыскивает в доход государства, указывая в исполнительной надписи: «Предлагаю взыскать в доход государства государственную пошлину в размере...». Если же исполнительную надпись совершает нотариус, занимающийся частной практикой, сумму тарифа, от уплаты которого взыскатель освобожден, нотариус взыскивает в свою пользу, указывая в исполнительной надписи «Предлагаю взыскать в доход нотариуса (Ф.И.О.) тариф в размере...».

Исполнительная надпись совершается, как правило, на подлинном долговом документе. Если же исполнительная надпись не уместается на нем, то она может быть как продолжена, так и изложена полностью на отдельном листе, который подшивается к подлинному долговому документу, с указанием общего количества прошнурованных листов. Количество листов заверяется подписью нотариуса с приложением его печати. Если исполнительная надпись продолжена на подклеенном листе, текст ее должен быть изложен так, чтобы оттиск печати нотариуса можно было приложить и на самом долговом документе, и на подклеенном к нему листе.

Если к документу, на котором совершается исполнительная надпись, согласно Перечню должны быть приложены и другие документы, то они к исполнительной надписи не подшиваются, а остаются в делах нотариуса. Экземпляр исполнительной надписи должен остаться и у нотариуса. Для этого он делает для себя копию с подлинного документа, устанавливающего задолженность, или выписки из лицевого счета должника, и совершает на этой копии исполнительную надпись.

Следует заметить, что исполнительные надписи нотариусов прямо не названы в ст. 7 ФЗ «Об исполнительном производстве» в перечне исполнительных документов, включающих семь их разновидностей. Однако этот перечень не является исчерпывающим: согласно п. 1.7) ст. 7 к исполнительным документам относятся и постановления иных органов в случаях, предусмотренных федеральным законом.

Исполнительные надписи могут быть предъявлены к исполнению в Службу судебных приставов Министерства юстиции РФ в течение трех лет со дня их совершения, если законодательством Российской Федерации не установлены иные, более короткие сроки. Исполнитель-

ные надписи, по которым истек срок предъявления их к исполнению, судебным приставом-исполнителем к производству не принимаются, о чем он выносит соответствующее постановление. Пропущенный взыскателем трехлетний срок предъявления исполнительной надписи к исполнению по правилам п. 2 и 3 ст. 16 ФЗ «Об исполнительном производстве» восстановлению не подлежит¹.

Получение у нотариуса исполнительной надписи освобождает заинтересованных лиц от необходимости обращения в суд или арбитраж за защитой нарушенного права. Если для получения исполнительного документа судебная процедура рассмотрения соответствующих требований предполагает соблюдение ряда процессуальных действий и прохождение всякого дела через обязательные стадии гражданского процесса: 1) возбуждение дела, 2) подготовка к судебному разбирательству, 3) судебное разбирательство, иногда переходящее и в другие стадии: 4) кассационное обжалование, 5) пересмотр в порядке надзора, 6) пересмотр по вновь открывшимся обстоятельствам, то нотариальная процедура отличается значительными преимуществами. Во-первых, как и большинство нотариальных действий, исполнительная надпись совершается сразу же по предъявлении всех необходимых документов. Во-вторых, расходы по оплате нотариусу государственной пошлины (тарифа) значительно меньше судебных.

Рассмотрим эти преимущества на примере. Для того чтобы получить судебный приказ о взыскании на основании нотариально удостоверенного договора займа 20 тыс. руб., необходимо:

- подготовить в суд заявление о выдаче судебного приказа по форме, установленной гражданским процессуальным законодательством, в связи с чем, как правило, для составления заявления обращаются к адвокатам, юридическая помощь которых должна быть оплачена взыскателем;

- оплатить государственную пошлину в размере 355 руб.;

- подать заявление в суд.

Судебный приказ выносится в течение пяти дней со дня поступления заявления о вынесении судебного приказа в суд. Если же из заявления и представленных документов усматривается наличие спора о праве, судья в соответствии со ст. 125 ГПК РФ в течение трех дней со дня поступления заявления в суд выносит определение об отказе в принятии заявления о вынесении судебного приказа, что не препятст-

¹ СЗ РФ. 1997. № 30. Ст. 3591.

ует возможности предъявления взыскателем иска к должнику. Но для этого он должен вновь подготовить уже исковое заявление и для подачи его в суд доплатить еще 355 руб. государственной пошлины. Дальнейшее движение по судебному делу нами уже рассмотрено выше.

Для совершения исполнительной надписи на нотариально удостоверенном договоре займа 20 тыс. руб. достаточно лишь обратиться к любому нотариусу, оплатить 200 руб. государственной пошлины (тарифа) и сразу же получить исполнительный документ.

§ 2. Протест векселя

В Основах законодательства о нотариате нет каких-либо правил, регламентирующих процедуру совершения нотариального действия «протест векселя». Протесту векселя посвящена в них только одна статья, по формулировке которой протест «производится нотариусом в соответствии с законодательными актами Российской Федерации о переводном и простом векселе» (ст. 95).

На основании ФЗ от 11 марта 1997 г. «О переводном и простом векселе»¹ на территории Российской Федерации применяется «Положение о переводном и простом векселе» от 7 августа 1937 г.² Однако применять на практике нормы, содержащиеся в Положении, сегодня нотариусам далеко не просто не только потому, что они изложены сложным языком, но и потому, что за более чем шестьдесят лет после введения в РСФСР этого Положения его нормы практически нотариусами непосредственно не применялись. Ведь при совершении нотариального

¹ СЗ РФ. 1997. № 11. Ст. 1238.

² Это Положение в соответствии с международными обязательствами Российской Федерации, вытекающими из ее участия в Женевской Конвенции от 7 июня 1930 г., устанавливающей Единобразный закон о переводном и простом векселе, ранее применялось в РСФСР по постановлению ЦИК и СНК СССР «О введении в действие Положения о переводном и простом векселе» от 7 августа 1937 г. № 104/1341 (Собрание законов и распоряжений Рабоче-Крестьянского Правительства СССР. 1937. № 52. Ст. 221), а также по постановлению Верховного Совета РСФСР от 24 июня 1991 г. № 1451-1 «О применении вексельного законодательства РСФСР» (ВСНД РСФСР и ВС РСФСР. 1991. № 31. Ст. 1024). Вместе с тем в п. 1 постановления Верховного Совета от 24 июня 1991 г. Совету Министров РСФСР совместно с Центральным банком РСФСР (Банком России) поручалось в месячный срок разработать проект законодательного акта РСФСР о вексельном праве, который должен был заменить Положение о переводном и простом векселе. Однако почти через семь лет вновь было введено в действие то же самое Положение. Положение от 7 августа 1937 г. является «практически дословным воспроизведением текста Единобразного Вексельного Закона», используемого «с 1930 г. практически всей Западной Европой» (См.: Белов В. А. Вексельное законодательство России. М., 1999. С. 31).

действия «протест векселя» нотариусы руководствовались инструкциями о порядке совершения нотариальных действий, в которых всегда была подробно и достаточно просто расписана процедура совершения протеста векселя. К тому же нотариальное действие «протест векселя» совершалось после введения Положения в нотариальной практике очень редко.

Современным российским нотариусам совершать протест векселя без знания вексельного права невозможно. Но прежде чем перейти к описанию нотариальной процедуры совершения протестов векселей по нормам Положения от 7 августа 1937 г., обратимся к истории векселя.

В различные исторические периоды в разных странах «вексель» рассматривался и как бумажные деньги, выданные купцам, и как кредитные деньги, которые можно получить у определенного лица в определенном месте и в определенное время, и в качестве обязательства векселедателя об уплате денег либо письменного уполномочия на получение денег и т.д. Рассматривался вексель и как имущество, на которое устанавливается право собственности. Истории вексельного права известно и много других теорий, объясняющих сущность векселя¹.

В дореволюционной России векселя широко использовались при денежных расчетах. Сдав в банк определенную сумму в Золотых, серебряных монетах или в монетах из недрагоценных металлов, общий вес которых исчислялся иногда многими сотнями килограммов, — пишет Б. Лифшиц, — владелец состояния мог предъявить вексель в банк другого города и даже другого государства и получить необходимую ему сумму. От суммы, обозначенной в векселе, зависела и ценность этого документа, который впоследствии «возглавил список ценных бумаг»². «Употребление термина «вексель» в бытовой русской речи было равнозначно употреблению обозначения «заемное письмо»³. Обращение векселей в России регулировалось Уставом вексельным 1729 г., Российским Уставом о векселях 1832 г., а затем Уставом о векселях 1902 г. Знание Устава о векселях являлось для российских нотариусов обязательным.

В качестве долгового документа вексель сохранял свое значение и в первые десятилетия после Октябрьской революции, когда действовало

¹ Подробнее о них см.: Белов В.Л. Указ. соч. С. 36—37.*

² Лифшиц Б. Векселя, акции, облигации — инструменты финансового рынка // Нотариальный вестник. 1997. № 4. С. 50.

³ Белов В.А. Указ. соч. С. 46.

Положение о векселях 1922 г. (в том числе в ред. 1927 г.). Постепенно вексель был вытеснен из внутреннего гражданского оборота в России, но сохранял свое значение в международной торговле. В отношениях между гражданами векселя заменили совершаемые в простой письменной форме долговые расписки. И хотя в нотариальном законодательстве советского периода всегда предусматривалось совершение государственными нотариальными конторами такого нотариального действия, как «протест векселя», однако в нотариальной практике оно почти не встречалось. До девяностых годов XX в. вексель применялся в основном для расчетов в международной торговле. Но внешнеторговые советские организации выполняли обязательства по векселям, в связи с чем почти не возникало необходимости обращаться для протестов векселей в нотариальные конторы¹.

С 1991 г. вексель стал применяться в хозяйственном обороте РСФСР, а с 1997 г. по векселю «вправе обязываться» не только юридические лица, являющиеся коммерческими организациями, а также некоммерческие организации при наличии на это прямого разрешения в их учредительных документах, но и граждане. В середине 90-х годов вексель «как стихия» ворвался вновь в гражданский оборот, но уже в не подготовленное к этому виду ценных бумаг общество. После чего многим гражданам-векселедержателям для защиты своих имущественных прав пришлось обращаться в суды. Вексель — этот «не простой инструмент экономического оборота» — нередко использовался в те годы и просто для обмана доверчивых людей².

Вместе с тем в хозяйственном обороте Российской Федерации вексель как средство платежа, удостоверяющее обязательство выплатить «полученные займы денежные суммы» (ч. 1 ст. 815 ГК РФ), нашел широкое применение. В связи с этим перед государством возникла необходимость создания таких условий вексельного обращения, которые обеспечивали бы, с одной стороны, свободный оборот векселей, с другой, защиту интересов добросовестных участников вексельного обращения. Для контроля за деятельностью профессиональных участников

¹ Именно этим обстоятельством объясняют причину, почему протесты векселей почти не совершались государственными нотариальными конторами РСФСР более пятидесяти лет, ряд авторов: *П.И. Седугин* (Государственный нотариат: Комментарий к законодательству / Под ред. Н. А. Осетрова. С. 155), *Н.И. Авдеенко, М.Л. Кабакова* (Указ. соч. С. 78-79), *Л.Ф. Лесницкая* (Нотариат в СССР: Учебник. 2-е изд. С. 157) и др.

² Только в одном из районных судов Санкт-Петербурга — Дзержинском в 1995—1996 г. были рассмотрены сотни гражданских дел о взыскании с АООТ «Ломбард» денежных сумм по выданным им векселям, решения по которым так и остались неисполненными.

рынка ценных бумаг Указом Президента РФ от 1 июля 1996 г. утверждено Положение о Федеральной комиссии по рынку ценных бумаг (в настоящее время оно действует в ред. от 3 апреля 2000 г.)¹.

Вексельное обращение не ограничивается территорией России, ведь векселя еще более широко, чем раньше, используются в международной торговле. Именно поэтому вексельное законодательство РФ должно регулировать обращение векселей с учетом существующей мировой практики.

К 80-м годам XX в. сложились три основные системы вексельного права мирового значения:

— Женевская (объединяющая страны — участницы Женевской вексельной конвенции 1930 г., использующие в своем национальном вексельном законодательстве утвержденный этой конвенцией Единообразный Закон о переводном и простом векселе);

— англо-американская, объединяющая страны, чье законодательство основано на английском или американском законе (в Англии действует закон о переводных векселях 1882 г., в США — Единообразный Торговый Кодекс 1962 г.);

— «старофранцузская», объединяющая страны, не входящие ни в Женевскую, ни в англо-американскую системы вексельного права. Законодательство большинства этих стран базируется на французском «доженевском» типе вексельного права, воплотившемся в нормах Французского Торгового Кодекса 1807 г.²

Российское вексельное законодательство, представленное Положением о переводном и простом векселе от 7 августа 1937 г., относится к Женевскому типу. Единообразный Вексельный Закон, многие нормы которого дословно воспроизведены в Положении, лежит в основе вексельного законодательства не только стран — участниц Женевской вексельной конвенции 1930 г.³ (Австрии, Бельгии, Бразилии, Венгрии, Германии, Греции, Дании, Италии, Люксембурга, Монако, Нидерландов, Норвегии, Польши, Португалии, России, Финляндии, Франции, Швейцарии, Швеции, Японии), но и очень многих других стран, не являющихся участниками Женевской вексельной конвенции (число их составляет пятьдесят)⁴.

В соответствии со ст. 143 ГК РФ вексель относится к ценным бумагам. Различаются два вида векселей — простые и переводные. По простому

¹ бм.: Российская газета. 2000. 6 апр.

² См.: Белов В. А. Указ. соч. С. 29–33.

³ По Женевской вексельной конвенции все государства — участники ее должны иметь единообразное законодательство о переводных и простых векселях.

⁴ См.: Белов В. А. Указ. соч. С. 33.

векселю векселедатель обязан оплатить векселедержателю обусловленную в векселе сумму. По переводному векселю третье лицо обязано оплатить векселедержателю указанную векселедателем сумму. Переводной и простой вексель по правилам ст. 4 ФЗ от 11 марта 1997 г. должен быть составлен только на бумаге (бумажном носителе). При этом он может быть написан и от руки и не на бланках, а на любой бумаге.

Вексель является строго формальным документом, требования к форме которого установлены законом. Так, по правилам ст. 1 Положения о переводном и простом векселе, переводной вексель должен содержать:

1) наименование «вексель», включенное в самый текст документа и выраженное на том языке, на котором этот документ составлен;

2) простое и ничем не обусловленное предложение уплатить определенную сумму;

3) наименование того, кто должен платить (плательщика);

4) указание срока платежа;

5) указание места, в котором должен быть совершен платеж;

6) наименование того, кому или приказу кого платеж должен быть совершен;

7) указание даты и места составления векселя;

8) подпись того, кто выдает вексель (векселедателя).

Переводной вексель может быть выдан со сроком платежа:

— «по предъявлении»;

— «через определенный период времени от предъявления»;

— «на определенную дату»;

— «через определенный период времени от даты».

Переводной вексель до наступления срока платежа может быть предъявлен векселедержателем для акцепта плательщику в месте его жительства, а если плательщиком является юридическое лицо, в месте его нахождения. Под акцептом в вексельном праве понимается согласие плательщика принять на себя обязательства оплатить вексель в срок. Акцепт совершается на самом переводном векселе. При этом на векселе пишется слово «акцептован» или иное равнозначное ему, после которого следует подпись плательщика. Силу акцепта имеет и простая подпись плательщика, сделанная на лицевой стороне векселя.

Если вексель подлежит оплате в определенный срок от предъявления или если он должен быть предъявлен к акцепту (в определенный срок) в силу особого условия, то акцепт должен быть датирован днем, в который он был дан, если только векселедержатель не потребует, чтобы он был датирован днем Предъявления. го случае отсутствия даты

векселедержатель, чтобы сохранить свои права против индоссантов и против векселедателя, должен удостоверить это упущение своевременным совершением протеста (ст. 25 Положения).

К содержанию простого векселя в ст. 75 Положения установлены те же самые требования, которые установлены в отношении переводного векселя, кроме одного из вышеперечисленных: в простом векселе не указывается наименование того, кто должен платить (плательщика), предусмотренное в п. 3) ст. 1.

Отличаются по содержанию и п. 2) в ст. 1 и 75. В ст. 75 он изложен в такой редакции: «простое и ничем не обусловленное обещание уплатить определенную сумму». Вексель, не содержащий хотя бы одного из всех необходимых реквизитов, в случае неисполнения обязательств по нему может быть признан обыкновенной долговой распиской.

Отказ в акцепте или в платеже по нормам вексельного права должен быть удостоверен актом, составленным в публичном порядке. В ст. 44 Положения предусмотрено, что такими актами являются «протест в неакцепте», или «протест в неплатеже». Необходимость совершения протеста в неакцепте или неплатеже «диктуется особенностью правовой природы векселя, который обязывает к ответственности за неисполнение обязательства всякого, поставившего на векселе свою подпись»¹.

Вместе с тем оговорки в векселе «оборот без издержек» или «без протеста» или всякие иные равнозначщие оговорки, например, «без акцепта», или «не подлежит акцепту», или «запрещаю предъявление к акцепту» и т.д., освобождают векселедержателя от совершения протеста векселя в неакцепте или неплатеже (ст. 46 Положения). Однако нотариусы не вправе отказывать принимать такие векселя для предъявления к платежу или акцепту, если к ним обращаются для совершения протеста. «Право совершать протест векселя — неотъемлемое право держателя любого векселя»².

По нотариальному законодательству вексель может быть опротестован нотариусом в трех случаях: при неплатеже, неакцепте и недатировании акцепта (ст. 95 Основ). Протест в неплатеже возможен и по переводному, и по простому векселям. Протест в неакцепте (при отказе дать согласие оплатить по переводному векселю) или недатировании акцепта возможен только по переводному векселю. Протест в неакцепте освобождает от предъявления к платежу и от протеста в неплатеже (ч. 4 ст. 44 Положения).

¹ Белов В.А. . Указ. соч. С. 247.

² Там же. С. 270.

Недатирование акцепта удостоверяется нотариальным актом «протест в недатировании акцепта». Такой акт составляется нотариусом по предъявлении ему векселедержателем переводного векселя, акцептованного плательщиком без указания даты акцепта.

Для совершения нотариального действия «протест векселя в неплатеже» или «протест векселя в неакцепте» необходимо обращаться к определенным нотариусам в зависимости от того, в чем протестуется вексель. Так, при неплатеже вексель опротестовывает нотариус по месту нахождения плательщика или по месту платежа (по векселю, подлежащему оплате у третьего лица), при неакцепте — нотариус по месту жительства плательщика, а если плательщиком является юридическое лицо, то по месту нахождения плательщика. По вексельному законодательству лицо, предъявляющее вексель к акцепту, не обязано устанавливать действительное место жительства (местонахождение) плательщика. Векселедержатель вправе исходить из формальных данных, указанных в векселе: место, обозначенное рядом с наименованием плательщика, считается местом платежа и вместе с тем местом жительства плательщика при отсутствии иного указания об этом в векселе (ст. 2 Положения). По мнению Л. Новоселовой, «следует признать ошибочными действия нотариусов, отказывающих в совершении протеста по месту, обозначенному в векселе рядом с наименованием плательщика, на том основании, что официальное (или фактическое) место жительства (местонахождение) плательщика иное. Ошибочным является и совершение нотариального действия по месту фактического места жительства (местонахождения) плательщика при наличии в векселе иных указаний относительно определения такого места»¹.

Прежде чем принять вексель для совершения протеста, нотариус должен убедиться в том, что форма его соответствует установленным Положением требованиям. Нотариус не вправе совершать протест векселя, в котором отсутствует хотя бы один обязательный реквизит, ведь такой вексель согласно ч. 2 ст. 144 ГК РФ ничтожен. Далее нотариус проверяет, не истек ли срок для протеста.

Положением о переводном и простом векселе установлены следующие сроки для протеста:

— векселя для совершения протеста в неплатеже принимаются нотариусом в один из двух рабочих дней, которые следуют за днем, в который вексель подлежит оплате (т.е. не ранее чем на следующий день

¹ Новоселова Л. Работа с векселем // Нотариальный вестник. 1998. № 4. С. 26.

после истечения даты платежа по векселю, но не позднее следующего после этого дня);

— векселя для совершения протеста в неакцепте принимаются в сроки, установленные для предъявления к акцепту. Предъявление к акцепту производится до наступления срока платежа. Конкретные сроки предъявления векселя к акцепту могут быть предусмотрены и в самом векселе. В векселе также может быть указана дата, ранее которой его нельзя предъявлять к акцепту. В связи с тем, что плательщику по ст. 24 Положения предоставлено право потребовать, чтобы вексель был вторично ему предъявлен на следующий день после первого предъявления, право на обращение за совершением протеста к нотариусу у векселедержателя возникает, если плательщик отказался от акцепта при повторном предъявлении ему векселя. Поэтому в случае, когда первое предъявление было произведено в последний день срока для предъявления к акцепту, протест еще может быть совершен и на следующий день (ст. 44 Положения).

В указанные выше сроки нотариус должен успеть не только принять вексель от векселедержателя, но и предъявить вексель плательщику, а также, по необходимости, совершить протест векселя. Нотариус вправе совершить нотариальное действие «протест векселя» только после того, как этот вексель будет им предъявлен плательщику для платежа или акцепта. Если же место нахождения плательщика неизвестно, протест векселя совершается без предъявления требования о платеже или акцепте векселя. При отсутствии плательщика в указанном в векселе месте, которое по вексельному законодательству признается его местом жительства (либо местом нахождения для юридического лица), протест также составляется, но при этом в акте делается запись о том, что местонахождение плательщика неизвестно¹.

Если при предъявлении векселя нотариусом платеж или акцепт будут совершены, все издержки оплачивает векселедержатель. При этом вексель с отметкой об акцепте возвращается векселедержателю. Если же плательщик оплатит вексель, нотариус, не совершая протеста, но зарегистрировав получение платежа в реестре, возвращает вексель лицу, оплатившему его, с надписью на самом векселе о получении платежа и других причитающихся сумм следующего, например, содержания:

Образец

Санкт-Петербург. Двадцать первое июня две тысячи второго года.

Я, Сизова Нина Андреевна, нотариус нотариального округа «Санкт-Петербург», удостоверяю, что по настоящему векселю получено для передачи векселедержателю:

сумма векселя — двести пятьдесят тысяч рублей,

проценты — восемь тысяч семьсот пятьдесят рублей,

издержки — сто пятьдесят рублей.

Итого: двести пятьдесят восемь тысяч девятьсот рублей.

Зарегистрировано в реестре за № 3268.

Взыскано по тарифу 1294 рубля 50 копеек

Печать

Нотариус

Подпись

При отказе плательщика оплатить или акцептовать вексель или при неявке его к нотариусу до указанного им времени нотариус составляет акт о протесте в неплатеже или неакцепте по форме, предусмотренной для данного вида нотариального действия. Акт регистрируется в реестре совершаемых нотариальных действий. О совершении протеста делается отметка на самом векселе. Опротестованный вексель возвращается векселедержателю вместе с актом о протесте.

По опротестованному в неплатеже, неакцепте или недатировании акцепта векселю векселедержатель в соответствии со ст. 122 ГПК РФ вправе предъявить в суд заявление о вынесении судебного приказа, являющегося в соответствии с законодательством об исполнительном производстве исполнительным документом. Заявления о вынесении судебного приказа на взыскание задолженности рассматриваются судами общей юрисдикции независимо от субъектного состава участников вексельного обязательства. Однако иски о взыскании задолженности с лиц, обязанных по векселям, предъявляются и в суд общей юрисдикции, и в арбитражный суд в соответствии с подведомственностью, установленной процессуальным законодательством¹.

Если вексель по каким-то причинам не опротестован, обязательства по нему из-за данного обстоятельства в целом не прекращаются. В соответствии со ст. 53 Положения несовершение протеста в неакцепте или неплатеже влечет утрату векселедержателем своих прав против всех обязанных по векселю лиц, кроме одного из них: по переводному

¹ Постановление № 3 Пленума Верховного Суда РФ от 5 февраля 1998 г. и постановление № 1 Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 5 февраля 1998 г. «О некоторых вопросах применения Федерального закона «О переводном и простом векселе», п. 1, 3 (Российская газета. 1998. 5 марта).

векселю — акцептанта, по простому векселю — векселедателя. В таком случае векселедержатель вправе предъявить иск в суд по простому векселю только к векселедателю, по переводному векселю — только к акцептанту.

§ 3. Предъявление чека к платежу и удостоверение неоплаты чека

На основании ст. 35 и 96 Основ законодательства РФ о нотариате нотариусам предоставлено право предъявлять к платежу чеки, а в случае неоплаты их удостоверить данный факт. При совершении этого нотариального действия применяется не только нотариальное, но и чековое законодательство. Перед принятием чека нотариус должен убедиться в том, что он соответствует требованиям чекового законодательства. Рассмотрим некоторые из этих требований.

Чеки относятся к ценным бумагам. Общие положения, содержащие требования к форме чеков, определяющие субъектов прав, удостоверяемых чеками, порядок передачи прав и исполнения по чекам, включены в гл. 7 ГК (ст. 142—148). Нормы, регулирующие расчеты чеками, а также предусматривающие обязательные реквизиты чеков, содержатся в ст. 877—884 ГК. Порядок и условия использования чеков в платежном обороте в части, не урегулированной Гражданским кодексом, регулируются другими законами и устанавливаемыми в соответствии с ними банковскими правилами. «Чекоевое законодательство России, — отмечает Д. А. Медведев, — в основном отражает содержание Единообразного закона о чеках, являющегося приложением № 1 к Женевской конвенции 1931 г.»¹.

Чеком признается ценная бумага, представляющая собой распоряжение чекодателя плательщику произвести платеж указанной в нем суммы чекодержателю. Чек является особой формой поручения. Плательщиком Может быть только банк, где чекодатель имеет средства, которыми он вправе распоряжаться. При этом средства чекодателя могут быть не только на его банковском счете или банковском вкладе, но и полученные в кредит у банка. Таким средством может выступать и учтенный вексель, и любые иные покрытия.

¹ Гражданское право. Том 2. Учебник. 2-е изд., перераб. и доп. / Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. М., 2000. С. 470 (автор гл. 39 - Д.А. Медведев).

Перевод Единообразного закона о чеках на русский язык см. в сб.: Международные документы по внешнеэкономической деятельности (Справочник предпринимателя. Серия 1.). М., 1993. С. 111-124.

После заключения чекового договора банк, в котором чекодатель имеет средства, выдает ему чековую книжку и чековую карточку. Форма чека определяется законом, а порядок заполнения его устанавливается банковскими правилами. По правилам ст. 878 ГК чек должен содержать:

- 1) наименование «чек», включенное в текст документа;
- 2) поручение плательщику выплатить определенную денежную сумму;
- 3) наименование плательщика и указание счета, с которого должен быть произведен платеж;
- 4) указание валюты платежа;
- 5) указание даты и места составления чека;
- 6) подпись лица, выписавшего чек, — чекодателя.

На чеке, выданном от имени юридического лица, должна быть его печать. Отсутствие в документе какого-либо из указанных выше реквизитов чека лишает его силы чека. Однако чек, не содержащий указания места его составления, рассматривается по правилу п. 1 ст. 878 ГК как подписанный в месте нахождения чекодателя (ч. 3), а указание о процентах считается ненаписанным (ч. 4). На чеке может быть проставлена предельная сумма, на которую возможно его выписать. Выдав чек, чекодатель не вправе давать плательщику указания о неоплате выписанного им чека. Отзыв чека согласно п. 3 ст. 877 ГК возможен лишь по истечении срока для его предъявления.

Особенностью чека как ценной бумаги является оплата его в достаточно ограниченные сроки. По правилу п. 2 ст. 879 ГК срок предъявления чека к оплате должен быть установлен в законе. Однако сейчас, когда Положение о чеках, утвержденное постановлением Верховного Совета РСФСР от 13 февраля 1992 г., в котором были указаны сроки предъявления различных чеков к оплате, утратило силу¹, а вместе с ним утратили силу и многие банковские правила о чеках, сроки предъявления к оплате установлены только в отношении чеков с грифом «Россия». Этот срок соответствует сложившейся в российском чековом обороте традиции и составляет 10 дней².

¹ Положение о чеках (ВСНД РФ и ВС РФ. 1992. № 24. Ст. 1283) утратило силу с 1 марта 1996 г. (ст. 2 ФЗ «О введении в действие части второй Гражданского кодекса Российской Федерации»).

² Еще в Положении о чеках, утвержденном постановлением ЦИК и СНК СССР от 6 ноября 1929 г. (СЗ СССР. 1929. № 73. Ст. 697), в ст. 11 предусматривалось, что чек, представленный к оплате в СССР, должен быть предъявлен к оплате в течение десяти дней, а чек, выставленный за границей с платежом в СССР, — в течение шести месяцев со дня его выдачи. Такой же десятидневный срок оплаты был предусмотрен в отношении чеков, вы-

Чек оплачивается банком при следующих условиях:

- а) когда имеется необходимое покрытие;
- б) если чек соответствует формальным требованиям, закрепленным в ст. 878 ГК;
- в) если подписан уполномоченным лицом;
- г) когда предъявлен к оплате в установленный законом срок.

В случае неоплаты чека чекодержатель вправе предъявить требования к обязанным по чеку лицам при условии, если факт отказа официально удостоверен. По норме п. 1 ст. 883 ГК право удостоверять факт отказа оплатить чек предоставлено:

- 1) нотариусу — совершением протеста либо составлением равнозначного акта в порядке, установленном законом;
- 2) плательщику — отметкой на чеке об отказе в его оплате с указанием даты представления чека к оплате;
- 3) инкассирующему банку — отметкой с указанием даты о том, что чек своевременно выставлен и не оплачен.

По правилам ст. 96 Основ законодательства о нотариате нотариусы принимают для предъявления к платежу чеки, представленные:

- по истечении десяти дней, если чеки выписаны на территории Российской Федерации;
- по истечении двадцати дней, если чеки выписаны на территории государств — членов Содружества Независимых Государств;
- по истечении семидесяти дней, если чеки выписаны на территории какого-либо другого государства.

При принятии чека нотариус выясняет место нахождения плательщика. По правилам нотариального законодательства предъявляют чеки к платежу и удостоверяют их неоплату нотариусы не любого нотариального округа, а только того, где находится плательщик. Так, если банк, который должен оплатить чек, находится в городе Пскове, то и предъявлять этот чек к оплате должен нотариус города Пскова. Нотариусы других нотариальных округов принимать такой чек для предъявления его к оплате и удостоверить отказ от оплаты чека не могут.

В тот же день, когда нотариус принимает чек для совершения нотариального действия, он предъявляет его в банк для оплаты. В слу-

писанных на территории России, Положением о чеках 1992 г. и Правилами расчетов чеками на территории РФ, утвержденными Центральным банком России 15 января 1992 г. Положение о чеках 1992 г. в основном соответствовало требованиям Единообразного чекового закона, принятого Женевской конвенцией, хотя Россия как правопреемник СССР не является участницей Женевской конвенции 1931 г.

чае неоплаты чека нотариус удостоверяет неоплату совершением на чеке удостоверительной надписи следующего, например, содержания:

Образец

Санкт-Петербург. Пятнадцатого июля две тысячи второго года.

Я, Голованов Андрей Васильевич, нотариус нотариального округа «Санкт-Петербург», удостоверяю, что настоящий чек был предъявлен мною к оплате в ОАОКБ «Петро-Аэро-Банк» и оплачен не был.

Зарегистрировано в реестре за № 3502.

Оплачено по тарифу — 1000 рублей.

Печать

Нотариус

Подпись

Неоплата чека может быть удостоверена нотариусом и составлением нотариального документа — «акта о протесте чека в неплатеже», о чем на самом чеке должна быть сделана соответствующая отметка. После совершения нотариального действия неоплаченный чек, а также акт о протесте, если таковой был составлен, передаются чекодержателю. По просьбе чекодержателя нотариус после совершения протеста или составления равнозначного акта может совершить и исполнительную надпись на чеке по правилам, изложенным в § 1 настоящей главы.

Чекодержатель в соответствии с ч. 1 ст. 884 ГК обязан известить своего индоссанта и чекодателя о неплатеже в течение двух рабочих дней, следующих за днем совершения протеста или равнозначного акта.

С учетом правил, закрепленных в приложении № 1 к Женевской конвенции 1931 г., содержащем Единообразный закон о чеках, для исков чекодержателя к обязанным по чеку лицам в ГК РФ установлен сокращенный срок исковой давности. Течение этого срока начинается после окончания срока предъявления чека к платежу (п. 3 ст. 885). По истечении шести месяцев со дня окончания срока предъявления чека к платежу прекращаются все права требования по чеку.

Чекový оборот в Российской Федерации, оказавшийся фактически свернутым после введения запрета на использование чеков с грифом «Россия» в междугородних расчетах между юридическими лицами¹, до настоящего времени так и не возродился. А из-за того, что рас-

¹ Телеграмма Банка России от 15 октября 1992 г., № 230-92 // Вестник Высшего Арбитражного Суда. 1993. № 6.

четы чеками не получили распространения ни в хозяйственном, ни в гражданском обороте, нотариальное действие «предъявление чека к платежу и удостоверение неоплаты чека» совершается нотариусами исключительно редко.

Глава XII

НОТАРИАЛЬНЫЕ ДЕЙСТВИЯ ПО ОБЕСПЕЧЕНИЮ ДОКАЗАТЕЛЬСТВ

§ 1. Обеспечение доказательств для судов и административных органов

Для совершения нотариального действия по обеспечению доказательств к нотариусам, а также к уполномоченным должностным лицам консульских учреждений обращаются для того, чтобы оперативно зафиксировать данные, которые впоследствии можно будет использовать для защиты интересов заинтересованного лица в случае возникновения дела в суде или административном органе. В соответствии с нотариальным законодательством нотариусы обеспечивают доказательства только в случаях, когда имеются основания полагать, что предоставление их впоследствии станет невозможным или затруднительным.

По смыслу нормы ч. 2 ст. 102 Основ законодательства о нотариате нотариус не вправе совершать какие-либо действия по обеспечению доказательств, если к моменту обращения к нему заинтересованного лица в производстве суда или административного органа уже возбуждено дело, в которое эти доказательства могут быть представлены. В совершении нотариального действия должно быть отказано, если становится известным, что в производстве суда или административного органа заведено дело, так как эти органы сами обеспечивают доказательства (см., например, ст. 64 ГПК РФ). Если же заинтересованное лицо скроет от нотариуса сведения о наличии возбужденного дела, для которого эти доказательства необходимы, и нотариус совершит нотариальное действие, полученные таким образом доказательства все равно не могут быть использованы. Ведь по правилу, закрепленному в ч. 2 ст. 55 ГПК, «доказательства, полученные с нарушением закона, не имеют юридической силы и не могут быть положены в основу решения суда».

Однако, если обеспечение доказательств необходимо для ведения дела в органах иностранного государства, нотариальное действие со-

вершается независимо от того, есть ли дело в момент обращения заинтересованного лица в производстве этих органов или его нет. В таком случае, по мнению Р.И. Виноградовой, «обратившийся должен представить ... нотариусу доказательства, что совершение данного действия необходимо для ведения дела в органах иностранного государства»¹.

Нотариусу в порядке обеспечения доказательств по правилу ч. 1 ст. 103 Основ законодательства о нотариате, предоставлено право:

- допрашивать свидетелей;
- производить осмотр письменных и вещественных доказательств;
- назначать экспертизу.

Все эти действия нотариус обязан выполнять в точном соответствии с нормами гражданского процессуального законодательства Российской Федерации и составлять следующие нотариальные акты, подлежащие обязательной регистрации в реестре совершаемых нотариальных действий:

- 1) протокол допроса свидетеля,
- 2) протокол осмотра письменного или вещественного доказательства,
- 3) акт о производстве экспертизы.

Обеспечение доказательств производится нотариусом по просьбе заинтересованных лиц. Таковыми могут быть как будущий истец, так и предполагаемый ответчик, как гражданин, так и юридическое лицо. Заинтересованное в обеспечении доказательств лицо подает нотариусу, в районе деятельности которого должны быть совершены процессуальные действия по обеспечению доказательств, заявление. Заявление составляется в произвольной форме, но в нем должны быть указаны:

- предполагаемый ответчик (или истец) и место его жительства;
 - доказательства, которые нужно обеспечить;
 - обстоятельства, для подтверждения которых нужны эти доказательства;
 - в какой орган и для какого дела эти доказательства нужны;
 - чем обосновано предположение о том, что представление этих доказательств впоследствии будет невозможным или затруднительным.
- Кроме того, заинтересованное лицо должно в своем заявлении указать, что в момент его обращения к нотариусу для обеспечения доказа-

тельств в производстве суда или административного органа дела, для которого эти доказательства нужны, еще нет.

Процессуальные действия по обеспечению доказательств нотариусы выполняют с соблюдением следующих правил:

1. Заинтересованные лица и другая сторона извещаются о времени и месте обеспечения доказательств. Однако неявка их не является препятствием для совершения нотариального действия. По правилу ч. 4 ст. 103 Основ в порядке исключения допускается обеспечение доказательств без извещения одной из сторон и заинтересованных лиц лишь в случаях, не терпящих отлагательства, а также когда нельзя определить, кто впоследствии будет участвовать в деле. Когда обеспечение доказательств осуществляется без извещения одной из сторон и заинтересованных лиц, в нотариальном акте должна быть указана причина невыполнения данного требования закона.

2. Все нотариальные акты по обеспечению доказательств (протоколы допроса, осмотра, постановления о назначении экспертизы, акты экспертизы) составляются в двух экземплярах.

3. При составлении протокола допроса свидетеля нотариус после установления личности свидетеля предупреждает его об уголовной ответственности за дачу заведомо ложных показаний и отказ от дачи показаний, о чем делается соответствующая запись, под которой свидетель подписывается. Далее в протоколе указывается:

- а) дата и место допроса;
- б) фамилия, имя, отчество нотариуса, производившего допрос; нотариальный округ или наименование государственной нотариальной конторы;
- в) фамилия, имя, отчество свидетеля, дата рождения, удостоверяющий личность документ и его реквизиты, место жительства;
- г) сведения о лицах, участвующих в допросе (такие же, как в отношении свидетеля);
- д) содержание показаний свидетеля (заданные ему вопросы и его ответы на эти вопросы).

Протокол подписывается свидетелем и участвующими в допросе лицами. После регистрации совершенного нотариального действия нотариус подписывает протокол и скрепляет его своей печатью.

4. О производстве осмотра письменных и вещественных доказательств также составляется протокол. Осмотр может быть произведен как в конторе нотариуса (консульском учреждении), так и по месту нахождения предметов, подлежащих осмотру. «Осмотр письменных и вещественных доказательств предполагает соответственно ознакомление с содержанием документов или выявление внешних признаков

осматриваемых предметов, установление которых может иметь существенное значение для дела»¹.

В протоколе осмотра письменных и вещественных доказательств указываются:

- а) дата и место производства осмотра;
- б) фамилия, имя, отчество нотариуса, нотариальный округ или наименование государственной нотариальной конторы;
- в) сведения о заинтересованных лицах, участвующих в осмотре (в отношении граждан — фамилии, имена, отчества, даты рождения, удостоверяющие личность документы и их реквизиты, места жительства; в отношении юридических лиц — полное наименование, индивидуальный номер налогоплательщика, юридический адрес, дата и место государственной регистрации, номер регистрационного свидетельства, адрес фактического места нахождения);

г) обстоятельства, обнаруженные при осмотре.

Протокол подписывается всеми участвующими в осмотре лицами, нотариусом и скрепляется печатью.

5. О назначении экспертизы выносится постановление, в котором указываются:

- а) дата вынесения постановления;
- б) фамилия, имя, отчество нотариуса, нотариальный округ или наименование государственной нотариальной конторы;
- в) сведения о лице, по просьбе которого назначается экспертиза (такие же подробные, как и в протоколе осмотра письменных или вещественных доказательств);

г) вопросы, по которым требуется заключение эксперта;

д) наименование экспертного учреждения, которому поручается производство экспертизы, или фамилия, имя, отчество лица, которому поручается производство экспертизы, его место работы и должность. Постановление подписывается нотариусом и скрепляется его печатью.

Эксперт предупреждается об уголовной ответственности за дачу заведомо ложного заключения и за отказ или уклонение от дачи заключения, о чем у него берется подписка.

На основании заключения эксперта составляется нотариальный акт о производстве экспертизы. При составлении акта эксперту могут быть заданы уточняющие вопросы. Этот акт подписывают эксперт,

¹ Правовые основы нотариальной деятельности: Учеб. пособие / Под ред. В.Н. Аргунова. М., 1994. С. 214 (автор гл. XIII — С.А. Иванова).

лицо, по просьбе которого была проведена экспертиза, и нотариус. Акт скрепляется печатью нотариуса.

6. По окончании производства по обеспечению доказательств заинтересованному лицу выдается по одному экземпляру каждого документа, составленного в порядке обеспечения доказательств. Другие экземпляры нотариальных актов, составленных при обеспечении доказательств, вместе с заявлениями заинтересованных лиц, обратившихся к нотариусу для совершения этого нотариального действия, и иными документами (письмами, постановлениями и т.д.) остаются в делах нотариуса.

При составлении нотариальных актов нотариусы не вправе указывать в них свои выводы, замечания, соображения. При совершении нотариальных действий по обеспечению доказательств нотариусы только фиксируют сведения об определенном факте, «не входя в оценку достоверности этих сведений. Вопрос об оценке доказательств и их достоверности будет решаться совершенно другим органом ... Этим обеспечение доказательств отличается от удостоверения бесспорных фактов, когда нотариус свидетельствует, что определенный факт имел место (например, факт нахождения определенного лица в живых)...»¹.

В повседневной жизни основания для обращения к нотариусам за совершением рассматриваемого нотариального действия могут быть самые разные. Это — и отъезд свидетеля на постоянное место жительства в другое государство или в дальнюю экспедицию, длительную командировку; и опасения, что к моменту рассмотрения дела в суде исчезнут следы имевшего место события (столкновения автомобилей, протечки в квартире, затопления других помещений и т.п.). Таких оснований может быть очень много.

По действующему законодательству нотариусам предоставлена возможность своевременно выявить имеющиеся доказательства, облечь их в форму процессуальных документов, признаваемых в качестве доказательств судебными и административными органами при рассмотрении различных дел. Вместе с тем не следует считать, что эти доказательства, облеченные в форму нотариальных актов, имеют какие-либо преимущества перед другими представленными в дело доказательствами. Они рассматриваются наравне со всеми собранными по делу доказательствами. «Обеспечение доказательств не предreshает и их относимости: суд может обеспеченные доказательства признать не

¹ Правовые основы нотариальной деятельности. С. 212 (автор гл. XIII — С.А. Иванова).

относящимися к делу, отказать в принятии или использовании их при рассмотрении дела»¹.

§ 2. Совершение морских протестов

При морских перевозках, по общим правилам, судовладелец несет ответственность за ущерб, причиненный повреждением груза или иных материальных объектов либо их утратой, если только он не докажет, что его работники приняли все меры, которые требовались, чтобы избежать причинения ущерба. Эти правила обычно находят выражение в договорах перевозки грузов морем, в соответствии с которыми перевозчик обязуется доставить груз в порт назначения и выдать его грузополучателю. Ответственность перевозчика за сохранность вверенного ему груза или иного материального объекта основана на принципе презюмируемой вины. Последнее означает, что бремя доказывания отсутствия вины, как правило, возлагается на перевозчика.

Вместе с тем ущерб может быть причинен и в результате непреодолимой силы, и по вине лиц, за действия которых судовладелец не несет ответственность. Поэтому в случае, если во время плавания или стоянки судна имело место происшествие, которое может явиться основанием для предъявления к судовладельцу имущественных требований, капитан судна по норме, закрепленной в п. 1 ст. 394 Кодекса торгового мореплавания, «в целях обеспечения доказательств должен сделать заявление о морском протесте»².

Происшествия, в связи с которыми может быть заявлен морской протест, — это, прежде всего, события, происшедшие в результате непреодолимой силы (урагана, шторма, резких перепадов температур и т.д.), кораблекрушения, столкновение судов, военные действия и многое другое. Морской протест имеет целью обеспечить, насколько это возможно, полную информацию относительно обстоятельств происшествия и причин, вызвавших его, в том числе информацию об ущербе и о принятых по предотвращению или уменьшению ущерба мерах (п. 2. ст. 394 КТМ). «Институт морского протеста... закреплен в морском и гражданском законодательстве большинства стран мира»³.

¹ Гражданский процесс: Учебник / Под ред. М.С. Шакарян. М., 1993. С. 216 (автор гл. XI — А.К. Сергун).

² СЗ РФ. 1999. № 18. Ст. 2207.

³ Правовые основы нотариальной деятельности (автор гл. XVI — Е.В. Рябова).

По действующему в Российской Федерации законодательству морские протесты совершаются нотариусами и уполномоченными должностными лицами консульских учреждений. При выполнении этого нотариального действия должны соблюдаться правила, установленные ст. 99—101 Основ законодательства о нотариате и ст. 394—401 Кодекса торгового мореплавания РФ. Учитывается также форма морского протеста, принятая Международным морским комитетом 19—24 сентября 1949 г. в Амстердаме. В соответствии с этой формой в свое время была разработана форма акта о морском протесте, утвержденная Министерством юстиции СССР еще 29 декабря 1973 г.¹

Обращаться к российским нотариусам для совершения морских протестов могут капитаны и российских, и иностранных судов. Но во всех случаях нотариусы выполняют это нотариальное действие по одним и тем же правилам, с той лишь разницей, что при совершении морского протеста по заявлению капитана иностранного судна участвует переводчик.

При совершении морских протестов нотариусы не оценивают представленную им информацию. Вместе с тем они обязаны выполнить данное нотариальное действие в точном соответствии с нормами действующего законодательства. Для этого они должны истребовать необходимые документы, проверить соблюдение всех предусмотренных в законе сроков и оформить нотариальный документ «акт о морском протесте», отвечающий общепринятым в мировой практике требованиям. Ведь обремененные в предусмотренную процессуальную форму доказательства, содержащиеся в акте о морском протесте, будут еще исследоваться и оцениваться при рассмотрении спора (если он все-таки возникнет). Любая неточность (не говоря уже об ошибке), допущенная нотариусом при совершении этого нотариального действия, может стать причиной непринятия нотариального акта о морском протесте в качестве доказательства по делу.

Для совершения акта о морском протесте капитан судна, предполагая, что в результате происшествия, имевшего место в период плавания или стоянки судна, причинен ущерб физическим или юридическим лицам, обязан подать нотариусу заявление. Согласно ч. 2 ст. 99 Основ заявление должно содержать описание обстоятельств происшествия и мер, принятых капитаном для обеспечения сохранности вверенного ему имущества.

¹ Форма № 67 в кн.: Государственный нотариат: Сборник нормативных актов. М., 1989. С. 388. В последних формах нотариальных документов, утвержденных Министерством юстиции РФ 10 апреля 2002 г., акта о морском протесте нет.

Одновременно либо в срок не позднее семи дней с момента захода в порт или с момента происшествия, если оно имело место в порту, капитан судна в подтверждение изложенных в заявлении обстоятельств обязан представить на обозрение судовой журнал и заверенную капитаном выписку из судового журнала (ст. 99 Основ). В случае гибели судового журнала в заявлении о морском протесте по правилу п. 2 ст. 399 КТМ должны быть изложены обстоятельства и причины гибели судового журнала.

В действующем законодательстве установлены сроки, в течение которых заявление о морском протесте подается нотариусу. Так, по общему правилу, закрепленному в ст. 396 КТМ, заявление делается, если происшествие произошло:

- в порту в течение 24 часов с момента происшествия;
- во время плавания судна в течение 24 часов с момента прибытия судна или капитана судна в первый порт после происшествия.

Однако допускается и заявление о морском протесте с задержкой. По правилу ст. 397 КТМ в случае, если происшествие произошло во время плавания, заявление может быть сделано в момент прибытия судна или капитана судна в порт, не являющийся первым портом после происшествия, с тем, чтобы избежать значительных потерь времени и расходов, связанных с заходом в первый порт после происшествия. В таком случае причины, из-за которых заявление подается нотариусу с задержкой, должны быть в этом заявлении указаны.

В случае, когда заявление о морском протесте подается в отношении причинения ущерба грузу, находящемуся на судне, оно должно быть сделано до открытия люков. Выгрузка находящегося на судне груза до заявления морского протеста может быть начата только, как предусмотрено в ст. 398 КТМ, «в случае крайней необходимости».

После получения заявления нотариус (должностное лицо консульского учреждения) опрашивает самого капитана и в случае необходимости других членов экипажа судна в качестве свидетелей. На основании собранного материала (заявления, данных судового журнала, опроса капитана и свидетелей) составляется акт о морском протесте по установленной форме.

В акте должны содержаться данные о времени его составления, фамилия, имя, отчество нотариуса, нотариальный округ или наименование нотариальной конторы. Указывается время поступления заявления капитана о происшествии, его фамилия, имя, отчество, гражданство и место жительства, название судна и его принадлежность, содержание заявления капитана и его показания, данные об опрошенных свидетелях, и их показания. Капитан и свидетели подписываются в

акте под своими показаниями. Нотариус (должностное лицо) регистрирует акт о морском протесте в реестре для регистрации нотариальных действий, подписывает его, заверяет печатью и выдает экземпляр акта капитану или уполномоченному лицу.

При рассмотрении спора в суде этот акт может быть использован в качестве одного из доказательств наряду с другими представленными сторонами доказательствами, например; таким же актом о морском протесте, составленным по заявлению капитана другого судна, и проч.

§ 3. Передача заявлений

К любому нотариусу Российской Федерации можно обратиться для совершения такого нотариального действия, как «передача заявлений». При совершении этого нотариального действия обеспечивается официальное подтверждение факта передачи какой-либо информации кому-либо. Совершают рассматриваемое нотариальное действие только нотариусы.

Обращаться к нотариусам с просьбой передать заявление могут любые лица — и граждане, и юридические лица. Не ограничен в действующем законодательстве и круг лиц, кому нотариусы могут передавать заявления.

Не установлены в законе и какие-либо ограничения относительно содержания заявлений, которые могут передаваться через нотариусов. Из смысла нормы, закрепленной в ст. 86 Основ законодательства о нотариате, следует, что нотариусы обязаны передавать заявления самые различные по своему содержанию, если к ним обращаются с такой просьбой. Вместе с тем нотариусы не вправе передавать заявления, содержание которых противоречит действующему законодательству. Не должны нотариусы передавать и заявления, содержащие угрозы или сведения, оскорбляющие честь, достоинство и деловую репутацию кого-либо.

В действующем законодательстве нет норм, в которых было бы прямо указано, что то или иное заявление (предложение и т.д.) должно быть передано через нотариуса. Вместе с тем в силу ряда обстоятельств (чаще всего из-за недобросовестности лиц, которым должно быть передано в соответствии с требованиями законодательства какое-то заявление), возникает необходимость обращения к нотариусу. Например, передав через нотариуса соответствующее заявление доверителя на имя поверенного, можно отменить выданную ему доверенность и, более того, обеспечить наличие доказательства прекращения доверенности.

В действующем законодательстве есть нормы, обязывающие лиц, имеющих намерения реализовать предоставленные им права, сообщать о своих намерениях указанным в законе лицам. Так, в соответствии с п. 2 ст. 250 ГК продавец доли обязан известить в письменной форме остальных участников долевой собственности о намерении продать свою долю постороннему лицу. При этом договор купли-продажи доли постороннему лицу может быть оформлен только при условии, если остальные участники долевой собственности откажутся от покупки или не приобретут продаваемую долю в праве собственности на недвижимое имущество в течение месяца, а в праве собственности на движимое имущество в течение десяти дней со дня извещения. Или, например, требование об изменении или о расторжении договора по правилу, содержащемуся в п. 2 ст. 452 ГК, может быть заявлено стороной в суд только после получения отказа другой стороны на предложение изменить или расторгнуть договор либо неполучения ответа в срок, указанный в предложении или установленный законом либо договором, а при его отсутствии — в тридцатидневный срок. Передача заявлений в таких случаях через нотариуса будет являться доказательством выполнения предусмотренных законом требований.

Заявление с предложением расторгнуть нотариально удостоверенный договор можно составить, например, так:

Образец

Нотариус нотариального округа «Санкт-Петербург»
Еременко Елене Евгеньевне
от Зориной Марии Ивановны
и Зорина Валентина Васильевича,
прож. Санкт-Петербург, ул. Кораблестроителей,
дом 29, корпус 3, квартира 179

Заявление

Просим передать Антоновой Екатерине Валентиновне, проживающей в Санкт-Петербурге, Невский пр., дом 154, квартира 7, и Горшковой Татьяне Валентиновне, проживающей в Санкт-Петербурге, ул. Восстания, дом 14, квартира 21, заявление следующего содержания:

«Мы, Зорина Мария Ивановна и Зорин Валентин Васильевич, предлагаем вам расторгнуть заключенный между нами и удостоверенный 28 декабря 2000 года нотариусом нотариального округа «Санкт-Петербург» Харламовой В. А. по реестру № 1-5928 договор дарения квартиры № 179 в доме № 29, корпус 3, по улице Кораблестроителей в Санкт-Петербурге.

Необходимость расторжения договора возникла ввиду существенных изменений обстоятельств, из которых мы при всей разумности исходили при дарении принадлежащей нам на праве собственности квартиры. Тогда, в декабре 2000 года, мы — Зорина М. И. и Зорин В. В. — предполагали, что спокойно проживем в этой квартире до конца жизни и

не могли предвидеть, что при нашей заботливости о них, наши дочери — вы — не дождавшись нашей смерти, станут продавать квартиру, в которой живут их родители.

Для оформления расторжения договора предлагаем каждой из вас представить нам в срок до 10 декабря 2001 года заявления — согласие о расторжении договора, ваши подписи на которых должны быть нотариально засвидетельствованы.

При неполучении от вас согласия на расторжение вышеуказанного договора мы вынуждены будем обратиться с иском в суд и просить возложить на вас все судебные издержки, связанные с рассмотрением нашего иска к вам.

Девятнадцатого ноября две тысячи первого года

Подписи

Заявление, которое просят нотариуса передать, представляется ему не менее чем в двух экземплярах. При принятии заявления нотариус устанавливает личность обратившегося и регистрирует совершаемое им нотариальное действие в реестре. Лицо, по просьбе которого совершается нотариальное действие, оплачивает не только это действие, но и расходы, связанные с передачей заявления.

При совершении рассматриваемого нотариального действия заявление может быть передано различными способами. Во-первых, нотариус может лично явиться к лицу, которому заявление предназначено. При этом заявление может быть передано и по месту жительства, и по месту нахождения (или работы), но обязательно под расписку. Конечно, таким способом нотариус может передать заявление, только в том случае, когда место, где должно быть передано заявление, — территория, обслуживаемая этим нотариусом в пределах его нотариального округа. Во-вторых, заявление может быть передано по почте. В таких случаях заявление пересылается с обратным уведомлением. И, наконец, в-третьих, заявление может передаваться с использованием телефакса, компьютерных сетей и иных технических средств.

Заявление передается вместе с сопроводительным письмом нотариуса, в котором должны быть указаны срок для ответа, если ответ необходим, и адрес, по которому ответ должен быть направлен.

В сопроводительном письме указывается также порядковый номер, под которым нотариальное действие по передаче заявления зарегистрировано в реестре регистрации нотариальных действий.

После передачи заявления по просьбе лица, подавшего заявление, ему может быть выдано свидетельство о передаче заявления (ч. 2 ст. 86 Основ). Это свидетельство регистрируется в реестре. В свидетельстве указывается содержание переданного заявления, а также в необходимых случаях содержание и дата поступившего ответа на это заявление либо сведения о том, что ответ в установленный срок не поступил. Выдача свидетельства о передаче заявления является самостоятельным

нотариальным действием, подтверждающим факт передачи информации определенному лицу.

В соответствии с установленными для таких нотариальных актов формами свидетельство может быть составлено, например, так:

Образец

Свидетельство

Санкт-Петербург. Двадцать первого июня две тысячи второго года.

Я, Юрова Галина Александровна, нотариус Первой государственной нотариальной канторы Санкт-Петербурга, на основании статьи 86 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате удостоверяю, что мною 10 мая 2002 г. передано Макарову Андрею Львовичу заявление Власовой Анны Наумовны следующего содержания: «Более трех месяцев я пыталась убедить Вас; уважаемый Андрей Львович, в необходимости соблюдения условий договора, заключенного между нами 23 февраля 2001 года. Свидетельство тому — многочисленные письма, направленные в Ваш адрес, на подготовку которых я затратила много сил и времени. Но, к сожалению, должна констатировать, что возможность дружеских переговоров между нами исчерпана. Поэтому официально ставлю Вас в известность о том, что действие договора, согласно которому Вы проживаете в моей квартире № 8 по Набережной реки Мойки, дом 93, в Санкт-Петербурге, прекращено из-за неоднократно допущенных Вами следующих нарушений этого договора:

1. Более двух раз подряд Вы по истечении установленного договором срока платежа не внесли плату за предусмотренный период — за каждые шесть месяцев вперед, как это предусмотрено в п. 2.2. Невыполнение же Вами условий оплаты повлекло для меня такой ущерб, что я в значительной мере лишилась того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора.

2. Вы не оплатили пени за нарушение сроков оплаты квартиры за период с 1 октября 2001 года, чем нарушили п. 2.4. договора.

3. С 19 октября 2001 года договор от 23 февраля 2001 года с Вами расторгнут в соответствии с п. 5.5. Однако Вы это обстоятельство, теперь уже Вам хорошо известное, игнорируете и не выезжаете из квартиры, а на мои неоднократные просьбы объявить дату, когда Вы освободите квартиру, так ни разу и не ответили.

Настоящим заявлением довожу до Вашего сведения, что Вы обязаны до десятого июня 2002 года заблаговременно вывезти все свои вещи из моей квартиры и 10 июня 2002 г. в 18 часов по передаточному акту передать квартиру, а также ключи от нее моему представителю по нотариально удостоверенной доверенности — Калининну Владимиру Юрьевичу.

Десятого мая две тысячи второго года.

Подпись

Личность Власовой Анны Наумовны, подавшей заявление, установлена.

Зарегистрировано в реестре за № 1-4959.

Взыскано госпошлины _____

Печать

Нотариус

Подпись

Глава XIII НОТАРИАЛЬНЫЕ ДЕЙСТВИЯ ПО УДОСТОВЕРЕНИЮ БЕССПОРНЫХ ФАКТОВ

§ 1. Удостоверение фактов

Нотариусам и уполномоченным должностным лицам консульских учреждений за границей предоставлено право от имени Российской Федерации удостоверять указанные в Основах законодательства о нотариате факты. Необходимость обращения для удостоверения того или иного факта может быть вызвана самыми разными причинами. Однако несмотря на то, что российские нотариусы всегда были обязаны совершать нотариальные действия по удостоверению отдельных фактов, какого-либо массового обращения для совершения этих нотариальных действий в нашей стране не отмечалось. Обращения, как правило, редки и вызваны почти всегда индивидуальными причинами.

В соответствии с Основами законодательства о нотариате нотариально удостоверяются следующие факты:

- нахождения гражданина в живых;
- нахождения гражданина в определенном месте;
- тождественности личности обратившегося гражданина с лицом, изображенным на фотографии;
- времени предъявления документа нотариусу.

Все перечисленные факты удостоверяются исключительно по устной просьбе. Никаких заявлений подавать нотариусу для удостоверения им того или иного факта не требуется. Не выясняет нотариус и причину обращения за удостоверением названных фактов.

Нотариальные документы при удостоверении фактов составляются в двух экземплярах, один из которых остается в архиве нотариуса.

Удостоверение факта нахождения гражданина в живых производится по правилам ст. 82 Основ. Нотариус или должностное лицо консульского учреждения, установив путем личного общения данный факт, выдает нотариальный документ — свидетельство, которым удостоверяет, что этот гражданин либо сам явился к нотариусу, либо нотариус явился к этому гражданину по указанному в свидетельстве адресу. Установив личность обратившегося, нотариус изготавливает нотариальный акт по следующей форме:

Форма № 17

Свидетельство

Место выдачи свидетельства (село, поселок, район, город, край, область, республика полностью)

Дата (число, месяц, год) выдачи свидетельства прописью

Я, (фамилия, имя, отчество), нотариус (наименование государственной нотариальной конторы или нотариального округа) удостоверяю, что (фамилия, имя, отчество) находится в живых и проживает (место постоянного жительства или преимущественного пребывания).

(Фамилия, имя, отчество явившегося) явился ко мне, нотариусу (фамилия, имя, отчество нотариуса, наименование государственной нотариальной конторы или нотариального округа) по адресу: (указывается адрес офиса нотариальной конторы), лично сегодня в ____ часов ____ минут.

Личность его установлена.

Зарегистрировано в реестре за № ____

Взыскано госпошлины (по тарифу) ____

Нотариус (подпись нотариуса)

Печать

Совершение нотариального действия по удостоверению факта нахождения в живых несовершеннолетнего производится по просьбе указанных в ч. 2 ст. 82 Основ лиц — его законных представителей, (родителей, усыновителей, опекунов, попечителей), а также учреждений и организаций, на попечении которых находится несовершеннолетний. В таких случаях выдается следующее свидетельство:

Форма № 18

Свидетельство

Место выдачи свидетельства (село, поселок, район, город, край, область, республика полностью).

Дата (число, месяц, год) выдачи свидетельства прописью

Я, (фамилия, имя, отчество), нотариус (наименование государственной нотариальной конторы или нотариального округа), удостоверяю, что (фамилия, имя, отчество), родившийся «__» «_____» ____ года, находится в живых и проживает (место постоянного жительства или преимущественного пребывания).

(Фамилия, имя, отчество явившегося) явился ко мне, нотариусу (фамилия, имя, отчество нотариуса, наименование государственной нотариальной конторы или нотариального округа) по адресу: (указывается адрес офиса нотариальной конторы), в ____ часов ____ минут в сопровождении (фамилия, имя, отчество), который (ая) является (отцом, матерью, опекуном, попечителем) несовершеннолетнего (фамилия, имя, отчество несовершеннолетнего).

Личность граждан, упомянутых в свидетельстве, установлена.

Зарегистрировано в реестре за № ____

Взыскано госпошлины (по тарифу) ____

Нотариус (подпись нотариуса)

Печать

Удостоверение факта нахождения гражданина в определенном месте осуществляется нотариусом в соответствии со ст. 83 Основ по просьбе этого гражданина (несовершеннолетнего — по просьбе его законных представителей, а также учреждений и организаций, на попечении которых находится несовершеннолетний). Выдаваемое нотариальное свидетельство подтверждает местонахождение обратившегося в определенное время, т.е. при совершении нотариального действия (ст. 83 Основ). Как и при удостоверении факта нахождения гражданина в живых, при удостоверении факта нахождения гражданина в определенном месте для совершения нотариального действия достаточно проверить личность этого гражданина. Нотариальный акт составляет по следующей форме:

Форма № 19

Свидетельство

Место выдачи свидетельства (село, поселок, район, город, край, область, республика полностью).

Дата (число, месяц, год) выдачи свидетельства прописью

Я, (фамилия, имя, отчество), нотариус (наименование государственной нотариальной конторы или нотариального округа) удостоверяю, что (фамилия, имя, отчество, место постоянного жительства или преимущественного пребывания) «__» «__» года в ____ часов ____ минут находился в помещении указанной нотариальной конторы по адресу: (указывается адрес офиса нотариальной конторы).

Личность его установлена.

Зарегистрировано в реестре за № ____

Взыскано госпошлины (по тарифу) ____

Нотариус (подпись нотариуса)

Печать

Удостоверение тождественности личности гражданина с лицом, изображенным на фотографии, предусматривается в ст. 84 Основ и возможно лишь при условии, когда у нотариуса нет никаких сомнений, что явившийся к нему гражданин, личность которого он устанавливает при совершении нотариального действия, и изображенный на фотографии — одно и то же лицо. Фотография помещается в верхнем левом углу выдаваемого свидетельства, скрепляется подписью и печатью нотариуса (должностного лица консульского учреждения). При этом печать должна помещаться частично на фотографии, а частично на свидетельстве. Для таких свидетельств установлена следующая форма:

*Форма № 20***Свидетельство**

Место выдачи свидетельства (село, поселок, район, город, край, область, республика полностью).

Дата (число, месяц, год) выдачи свидетельства прописью

Я, (фамилия, имя, отчество), нотариус (наименование государственной нотариальной конторы или нотариального округа) удостоверяю, что лицо, изображенное на настоящей фотографической карточке, тождественно с представившим её (фамилия, имя, отчество предоставившего карточку, место постоянного жительства или преимущественного пребывания).

Личность представившего фотографическую карточку установлена.

Зарегистрировано в реестре за № _____

Взыскано госпошлины (по тарифу) _____

Нотариус (подпись нотариуса)

Печать

Удостоверение времени предъявления документа — нотариальное действие, которое на основании ст. 85 Основ вправе совершать нотариусы и должностные лица консульских учреждений при предъявлении им соответствующего документа. Документы, на которых нотариально удостоверяется время их предъявления, составляют, обычно, сами обратившимися для совершения этого нотариального действия лицами. Но если текст документа составлен безграмотно, в нем усматриваются противоречия или ошибки, нотариус обязан указать на это и предложить их устранить. По просьбе обратившегося нотариус имеет право составить проект документа и взыскать за свою работу дополнительную оплату (государственную пошлину). Среди документов, время предъявления которых просят удостоверить граждане, чаще всего встречаются описания открытий, изобретений, авторефераты и т.д. Для совершения этого нотариального действия могут обращаться и юридические лица.

Как предусмотрено в ст. 46 Основ, при удостоверении времени предъявления документа на предъявляемом документе совершается удостоверительная надпись. Если предъявляется несколько документов, то удостоверительная надпись совершается на каждом документе, т.е. совершается столько нотариальных действий, сколько документов предъявляется.

Удостоверительная надпись о времени предъявления документа выполняется на двух его экземплярах, один из которых остается в архиве нотариуса. Если документ представлен в одном экземпляре, то с него изготавливается копия, которая и остается у нотариуса. Мини-

стерством юстиции Российской Федерации предусмотрен следующий текст удостоверительной надписи, совершаемой нотариусом при удостоверении им времени предъявления документа..

Форма № 62

Я, (фамилия, имя, отчество), нотариус (наименование государственной нотариальной конторы или нотариального округа), удостоверяю, что (число, месяц, год, час, минуты, когда был представлен документ, — прописью) настоящий документ предъявлен означенному нотариусу гр. (фамилия, имя, отчество представившего документ и его место жительства).

Личность представившего документ установлена.

Зарегистрировано в реестре за № _____

Взыскано госпошлины (по тарифу) _____

Печать

Нотариус

Подпись

§ 2. Вскрытие и оглашение закрытого завещания

Завещание, переданное нотариусу в заклеенном конверте, хранится в его делах в наряде закрытых завещаний в том состоянии, в каком оно было принято от завещателя, до тех пор, пока не объявится кто-либо со свидетельством о смерти завещателя и не обратится с просьбой вскрыть закрытое завещание. Завещание должно быть вскрыто нотариусом не позднее чем через пятнадцать дней со дня представления ему свидетельства о смерти завещателя.

Нотариус выясняет у лица, представившего ему свидетельство о смерти завещателя, сведения о наличии у умершего наследников по закону, разъясняет ему право наследников по закону присутствовать при вскрытии завещания и назначает время совершения нотариального действия. Разъясняет нотариус и правило, согласно которому при вскрытии завещания должны присутствовать не менее двух свидетелей.

В назначенное для совершения нотариального действия время нотариус должен вскрыть и огласить закрытое завещание. Перед этим он устанавливает личности явившихся, проверяет наличие родственных отношений пожелавших присутствовать при вскрытии закрытого завещания наследников завещателя по закону, изготавливает для хранения в своем архиве копию свидетельства о смерти завещателя и только после этого приступает к вскрытию конвертов с закрытым завещанием.

При совершении нотариального действия, связанного с вскрытием и оглашением закрытого завещания, должны быть выполнены требования гражданского законодательства. Согласно правилам, закреплен-

ным в п. 4 ст. 1126 ГК, предполагается такая последовательность действий нотариуса:

1. Нотариус зачитывает надпись на конверте, содержащую сведения о завещателе, от которого принято нотариусом закрытое завещание; месте и дате его принятия; а также фамилии, имени, отчества и место жительства каждого свидетеля.

2. В присутствии свидетелей и заинтересованных лиц нотариус; вскрывает конверт, в котором находится другой конверт с закрытым завещанием. Конверт вскрывается таким образом, чтобы весь имеющийся на нем текст сохранился.

3. Далее нотариус вскрывает конверт, в котором ему было передано закрытое завещание, и на котором имеются подписи свидетелей, присутствовавших при передаче завещателем конверта с его завещанием нотариусу. Подписи свидетелей при вскрытии конверта должны быть сохранены.

4. Сразу же после вскрытия конверта нотариус оглашает текст содержащегося в нем завещания и проверяет наличие подписи завещателя.

5. После оглашения полного текста завещания нотариус приступает к составлению нотариального документа — «протокола вскрытия и оглашения закрытого завещания». Этот документ, как и большинство других изготавливаемых нотариусами документов, составляется по установленной Министерством юстиции РФ форме. В протокол включается и полный текст закрытого завещания без каких-либо сокращений и изменений.

6. Нотариус зачитывает протокол вслух и предлагает свидетелям подписать его, а затем и сам подписывает протокол и скрепляет его своей печатью. После регистрации протокола в реестре нотариальное действие считается совершенным.

Подлинное завещание, собственноручно написанное и подписанное завещателем, конверт, в котором оно было передано нотариусу, и конверт, в который завещание было запечатано нотариусом в присутствии завещателя и свидетелей, а также протокол вскрытия и оглашения закрытого завещания остаются в делах нотариуса. Наследникам по закрытому завещанию выдается нотариально удостоверенная копия протокола, например, такого содержания:

Образец

Протокол вскрытия и оглашения закрытого завещания

Санкт-Петербург. Двадцать второго июня две тысячи второго года.

Я, Родионова Яна Владимировна, нотариус нотариального округа «Санкт-Петербург», составила настоящий протокол о том, что получив 13 июня 2002 года сзедения о

смерти Орнатской Анны Андреевны, умершей 20 мая 2002 года, проживавшей по день смерти по адресу: Санкт-Петербург, ул. Большая Дворянская, дом 19, квартира 16, сегодня, 22 июня 2002 года в помещении нотариальной конторы по адресу: Санкт-Петербург, Суворовский пр., дом 30, квартира 8, в присутствии заинтересованных лиц:

— дочери Кодак Марии Стефановны, 18 апреля 1939 года рождения, проживающей в Санкт-Петербурге, Троицкая площадь, дом 3, квартира 47, имеющей паспорт XXV-AK № 764193, выданный 13 отделом милиции Санкт-Петербурга 14 апреля 1993 года;

— сына Орнатского Сергея Стефановича, 10 июня 1941 года рождения, проживающего в Lidingo (Швеция), Gronstavagen 11; имеющего заграничный паспорт 43 № 7198165, выданный 30 июля 1997 года Министерством иностранных дел РФ;

и свидетелей:

1) Чмутиной Натальи Ивановны, 10 февраля 1931 года рождения, проживающей в Санкт-Петербурге, ул. Гастелло, дом 11, квартира 24, имеющей паспорт XIII-AK № 345811, выданный 29 отделением милиции Ленинграда 15 октября 1976 года;

2) Ющенко Алексея Филипповича, 19 мая 1917 года рождения, проживающего в Санкт-Петербурге, ул. Правды, дом 61, квартира 4, имеющего паспорт XXI-AD № 154813, выданный 6 отделением милиции Ленинграда 11 ноября 1978 года,

извлекла из наряда закрытых завещаний за 2002 год конверт с закрытым завещанием Орнатской Анны Андреевны, принятым 20 апреля 2002 года в присутствии свидетелей:

1) Павловой Анны Михайловны, проживающей в Санкт-Петербурге, Большая Дворянская улица, дом 19, квартира 7;

2) Сизовой Музы Валентиновны, проживающей в Санкт-Петербурге, улица Гончарная, дом 17, квартира 4, и убедившись в его целостности, вскрыла его.

В конверте обнаружен конверт, подписанный свидетелями Павловой Анной Михайловной и Сизовой Музой Валентиновной, при вскрытии которого обнаружен документ следующего содержания:

«Завещание

Я, Орнатская Анна Андреевна, девятнадцатого апреля две тысячи второго года в Санкт-Петербурге собственноручно написала это завещание, в котором:

свою дочь Марию-Кодаки сына Сергея Орнатского прошу беречь хранящиеся в нашей семье письма Г. и не публиковать их при жизни Андрея Г.;

свою дочь Марию Кодак прошу после моей смерти кольцо моего отца Орнатского Андрея Андреевича с изумрудом размером семь карат, врученное ему в 1914 году при окончании Сорбоннского университета, отдать моему внуку Орнатскому Владимиру Сергеевичу и передать ему мою просьбу это кольцо сохранить в нашей семье.

Внучке Варваре Орнатской оставляю свою квартиру и все, что в ней есть.

Остальное мое имущество оставляю своим детям Марии Кодак и Сергею Орнатскому и прошу поделить его между собой без судебных тяжб, по взаимному согласию.

Анна Андреевна Орнатская

/подпись/»

Текст документа оглашен мною вслух присутствующим при вскрытии закрытого завещания указанным в настоящем протоколе лицам.

Свидетели:

1. _____ подпись

(собственноручно написанные фамилия, имя, отчество)

2. _____ подпись

(собственноручно написанные фамилия, имя, отчество)

Настоящий протокол составлен и подписан в одном экземпляре, хранящемся с подлинным экземпляром закрытого завещания в делах нотариуса Родионовой Яны Владимировны.

Зарегистрировано в реестре за № 1-4752

Взыскано по тарифу _____ руб.

Печать

Нотариус

Подпись

§ 3. Принятие в депозит денежных сумм и ценных бумаг

Нотариусы, а также уполномоченные должностные лица консульских учреждений за границей в случаях, предусмотренных гражданским законодательством Российской Федерации, обязаны принимать от должника в депозит денежные суммы и ценные бумаги для передачи их кредитору (ст. 87 Основ).

Под определением «депозит», как разъяснили специалисты методического совета Московской областной нотариальной палаты, «понимается поступление денежных сумм или ценных бумаг от должника на временное хранение к нотариусу и подлежащих при наступлении определенных условий передаче кредитору»¹. В депозит нотариуса могут быть сданы денежные суммы не только в рублях, но и в иностранной валюте.

На практике в депозит нотариусов чаще всего поступают денежные суммы в счёт оплаты долгов по договорам займа, исполнения других денежных обязательств. Облигации, векселя, чеки, депозитные и сберегательные сертификаты, банковские сберегательные книжки на предъявителя, акции могут быть переданы в депозит нотариуса при залоге имущественного права, удостоверенного этими и другими ценными бумагами (п. 4 ст. 338 ГК). Изъятые нотариусом при принятии им мер охраны наследственного имущества денежные суммы и ценные бумаги, принадлежавшие наследодателю, также сдаются в депозит.

Внесение денежной суммы в депозит нотариуса по правилу п. 2 ст. 327 ГК считается исполнением обязательства. Поэтому после внесения долга в депозит нотариуса кредитор утрачивает право на получение от должника из-за просрочки исполнения процентов за пользование его денежными средствами, предусмотренное п. 1 ст. 395 ГК. Есть в действующем гражданском законодательстве и норма, в которой установлен порядок исполнения обязательства только через депозит нотариуса. Так, согласно правилу, закрепленному в п. 5 ст. 17 ФЗ от 16 июля 1998 г. «Об ипотеке (залоге недвижимости)», в случае переда-

чи закладной в депозит нотариуса при залоге закладной должник по обеспеченному ипотекой обязательству исполняет свое обязательство внесением долга в депозит нотариуса¹.

Для совершения рассматриваемого нотариального действия у каждого нотариуса, занимающегося частной практикой, должен быть открыт на его имя депозитный счет в банке. Нотариусы, работающие в государственных нотариальных конторах, принимают денежные суммы на депозитный счет государственной нотариальной конторы, открытый в местном отделении банка. Принятые в депозит ценные бумаги нотариусы обычно хранят в банковских ячейках.

Для открытия депозитного счета нотариус, занимающийся частной практикой, должен заключить с банком соответствующий договор и представить при этом следующие документы:

- 1) заявление об открытии депозитного счета,
- 2) копию лицензии на право нотариальной деятельности,
- 3) копию приказа органа юстиции о наделении полномочиями нотариуса,
- 4) копию свидетельства о постановке нотариуса на учет в налоговой инспекции и во внебюджетных фондах,
- 5) карточки с образцами подписей нотариуса. Банк может потребовать от нотариуса и представления других документов.

Согласно Инструкции о порядке учета депозитных операций в государственных нотариальных конторах СССР, утвержденной приказом министра юстиции СССР от 1 августа 1975 г. № 20, учет депозитных операций (прием, хранение, выдача денежных сумм и ценных бумаг) осуществляется нотариусами в книге учета депозитных операций и в книге лицевых счетов депонентов. Формы этих книг, а также квитанций, выдаваемых нотариусами, утверждены Министерством финансов СССР 13 июня 1975 г.² и действуют до настоящего времени.

Обращаться к нотариусу для внесения в депозит денежных сумм и ценных бумаг могут не только граждане, но и юридические лица. Получать через депозит нотариуса денежные суммы и ценные бумаги также могут как граждане, так и юридические лица.

Принятие в депозит денежных сумм и ценных бумаг — одно из нотариальных действий, совершаемых определенным нотариусом или должностным лицом консульского учреждения только по месту исполнения обязательства. Если место исполнения обязательства не опреде-

¹ СЗ РФ. 1998. № 29. Ст. 3400; 2001. № 46. Ст. 4308; 2002. № 7. Ст. 629.

² Инструкцию № 20 от 1 августа 1975 г., формы книг и квитанций см. в кн.: Государственный нотариат: Сборник нормативных актов. С. 261—273.

лено договором между кредитором и должником, исполнение по денежному обязательству должно быть произведено в месте жительства кредитора (если кредитором является юридическое лицо — в месте его нахождения) в момент возникновения обязательства. Если кредитор к моменту исполнения обязательства изменил место жительства или место нахождения и известил об этом должника — в новом месте жительства или нахождения кредитора (ст. 316 ГК).

Обстоятельства, при которых должник вправе внести причитающиеся с него деньги или ценные бумаги в депозит нотариуса, предусмотрены в ст. 327 ГК. К ним относятся:

- 1) отсутствие кредитора или лица, уполномоченного им принять исполнение, в месте, где обязательство должно быть исполнено;
- 2) недееспособность кредитора и отсутствие у него представителя;
- 3) очевидное отсутствие определенности по поводу того, кто является кредитором по обязательству, в частности в связи со спором по этому поводу между кредитором и другими лицами;
- 4) уклонение кредитора от принятия исполнения или иная просрочка с его стороны.

При совершении нотариального действия нотариус (должностное лицо консульского учреждения) не требует от должника документов, подтверждающих задолженность, но выясняет, причины, по которым обязательство не могло быть непосредственно исполнено.

Порядок совершения данного нотариального действия следующий:

1. Должнику предлагается письменно сообщить свою фамилию, имя, отчество (наименование организации) и адрес; наименование и адрес лица, для передачи которому вносятся денежные суммы или ценные бумаги. Если адрес кредитора неизвестен, должник предупреждается, что извещение кредитора о взносе денег или ценных бумаг является обязанностью должника. Ценные бумаги принимаются с приложением их описи (вид и реквизиты — номера, серии, номинальная стоимость и т.п.).

2. Лицу, внесшему в депозит денежные суммы или ценные бумаги, выдается квитанция (по просьбе должника надпись о взносе может быть совершена на документе, устанавливающем задолженность).

3. Сведения о поступивших денежных суммах и ценных бумагах заносятся в книгу учета депозитных операций и в книгу лицевых счетов депонентов. Лицевой счет депонента открывается на имя гражданина или организации, в пользу которых внесены в депозит денежные суммы или ценные бумаги.

4. Денежные суммы и ценные бумаги, поступившие в депозит, нотариус сдает в банк. Ценные бумаги сдаются в банк в опечатанных пакетах.

5. О поступлении в депозит денежных сумм или ценных бумаг извещается кредитор (ч. 2 п. 2 ст. 327 ГК).

Кредитору направляется письменное извещение о поступивших в депозит нотариуса для выдачи ему денежных сумм или ценных бумаг и предлагается до обозначенного в извещении срока (до истечения трех лет со дня совершения нотариального действия) получить их.

По первому требованию кредитора нотариус обязан выдать ему причитающиеся денежные суммы и ценные бумаги. Кредитор для получения переданных ему через депозит нотариуса денежных сумм или ценных бумаг должен написать заявление. На этом заявлении нотариус делает отметку об установлении личности кредитора и указывает реквизиты документа, по которому установлена личность.

Возврат денежных сумм и ценных бумаг лицу, внесшему их в депозит, возможен лишь с письменного согласия лица, в пользу которого они внесены, или по решению суда (ст. 88 Основ).

Невостребованные депозитные суммы и ценные бумаги по истечении трех лет по распоряжению нотариуса сдаются в доход бюджета. Если кредитором является иностранный гражданин, невостребованные депозитные суммы и ценные бумаги хранятся в консульском учреждении в течение сроков, предусмотренных законодательством государства пребывания консула.

Все документы, связанные с совершением нотариального действия «принятие в депозит денежных сумм и ценных бумаг», — заявление должника, извещение кредитора о поступивших на его имя денежных суммах или ценных бумагах, заявление кредитора, а также другие документы, если они были представлены нотариусу, подшиваются в хронологической последовательности в специальный отдельный наряд.

Глава XIV

НОТАРИАЛЬНОЕ СВИДЕТЕЛЬСТВОВАНИЕ ДОКУМЕНТОВ

§ 1. Свидетельствование верности копий документов и выписок из них, копий с копий документов

Нотариусы в соответствии со ст. 77 Основ свидетельствуют верность копий документов и выписок из них. По действующему законодательству нотариусы обязаны выполнять это нотариальное действие во всех случаях, когда к ним обращаются с подобной просьбой. При этом для нотариального засвидетельствования верности копии доку-

мента, выписки из него всякое юридическое лицо или гражданин могут обратиться к любому нотариусу любого нотариального округа, а также к уполномоченному на совершение нотариальных действий должностному лицу органа местного самоуправления либо консульского учреждения. Верность копии свидетельствуется нотариально только при предъявлении подлинного документа и сличения с ним копии.

Для совершения нотариального действия свидетельствования верности копии документа или выписки из него к нотариусу может обратиться не только лицо, которому этот документ выдан, но и любое другое лицо. Нотариусы не вправе отказывать в совершении этого нотариального действия, если к ним обращаются не сами лица, получившие эти документы, а иные.

Нотариально свидетельствуются копии документов и выписок из них, выданных как юридическими, так и физическими лицами (гражданами) при условии, что эти документы не противоречат законодательным актам РФ ни по содержанию, ни по форме. Например, нотариус не вправе засвидетельствовать верность копии с доверенности, выданной сроком на пять лет, ибо такая доверенность противоречит норме, закрепленной в п. 1 ст. 186 ГК, согласно которой срок действия всякой доверенности не может превышать трех лет.

Если документ, верность копии с которого просят засвидетельствовать нотариально, составлен не по установленной форме или не на бланке, а для таких документов существуют бланки единого образца (например, дипломы, аттестаты об образовании, трудовые книжки, различные свидетельства органов загса — о рождении, браке, смерти, перемене фамилии, имени, отчества, об усыновлении, установлении отцовства), нотариус не должен свидетельствовать верность копии с него.

Не может нотариус свидетельствовать и копию с документа, в котором нет какого-либо обязательного реквизита, установленного для документов данного вида (номер, дата выдачи, подписи, печать и т.д.); если бланк, оттиск печати и штампа содержат различные наименования организации, выдавшей документ; если дата выдачи документа предшествует дате изготовления бланка, на котором изготовлен документ. «Нечеткий, стертый оттиск печати может также послужить причиной отказа в свидетельствовании копии»¹.

Не свидетельствуется нотариально копия с документа, в котором содержатся сведения, порочащие честь, достоинство или деловую ре-

¹ Нотариат в СССР: Учебник / Под ред. Л.Ф. Лесницкой. С. 127 (автор гл. 8 — Р.И. Виноградова).

путацию гражданина, либо деловую репутацию юридического лица. Не вправе нотариус свидетельствовать и копии с медицинских документов (заключений, справок), содержащих сведения о психическом заболевании гражданина. В таких случаях нотариус должен объяснить обратившемуся к нему лицу причину, по которой он не может размножать подобные документы, и каким образом этому лицу поступить, чтобы иметь возможность представить этот документ туда, куда он требуется.

Не должны нотариусы нотариально свидетельствовать и копии документов, которые они оставляют в своем архиве при оформлении права наследования, удостоверении сделок и т.д. Такие копии, остающиеся в наследственных делах, нарядях документов, просто заверяются подписью нотариуса. При этом в реестре регистрации совершенных нотариальных действий они не регистрируются и государственная пошлина (оплата по тарифу) за такие копии не взимается.

Верность копии документа, выданного гражданином, свидетельствуется только тогда, когда подлинность его подписи засвидетельствована нотариально или должностным лицом предприятия, учреждения, организации по месту работы, учебы или жительства гражданина (ст. 78 Основ).

Нельзя свидетельствовать копии с документов, выданных гражданами, подлинность подписи которых засвидетельствована в организациях, не указанных в действующем законодательстве (например, в общественной организации, фонде, военкомате и т.д.). «Данные организации могут засвидетельствовать подлинность подписи только на документе граждан, работающих в этих организациях»¹.

Выписка может быть засвидетельствована тогда, когда она воспроизводит полный текст части документа по определенному вопросу, а в самом документе содержатся решения нескольких не связанных между собой вопросов (ст. 77 Основ). Например, выписка из трудовой книжки может быть засвидетельствована, если она изготовлена так: полностью воспроизведен текст первой страницы документа (название, фамилия, имя и отчество владельца, год рождения, образование, профессия, указание о наличии подписи владельца, печати учреждения, выдавшего трудовую книжку, подписи должностного лица). Далее уже следует непосредственно сама выписка, для засвидетельствования которой обратились к нотариусу: номер и содержание записи, указание о наличии подписи должностного лица и печати.

В соответствии со ст. 45 Основ нельзя свидетельствовать копии документов, выписки из них, копии с копий, если:

- в документе (копии) имеются подчистки либо приписки, зачеркнутые слова и иные неоговоренные исправления,
- документ (копия) исполнен карандашом,
- документ написан на нескольких листах, не прошитых, не пронумерованных и не скрепленных печатью.

Верность копии с копии документа свидетельствуется при условии, если сама копия засвидетельствована нотариально или выдана юридическим лицом, от которого исходит документ, на его бланке, скреплена печатью и содержит отметку о том, что подлинный документ находится у этого юридического лица (ГТ. 79 Основ). Такие требования к оформлению копий документов содержатся в Указе Президиума Верховного Совета СССР от 4 августа 1983 г. «О порядке выдачи и свидетельствования предприятиями, учреждениями и организациями копий документов, касающихся прав граждан»¹.

При засвидетельствовании верности копий, выписок и копий с копий документов на них в верхнем правом углу нотариусы должны указывать, что это — «копия», либо «выписка», либо «копия с копии». Нотариальное свидетельство подтверждается совершением соответствующей удостоверительной надписи следующего содержания:

- 1) на копии документа —

Форма № 51

Город (село, поселок, район, край, область, республика)

Дата (число, месяц, год) прописью

Я, (фамилия, имя, отчество), нотариус (наименование государственной нотариальной конторы или нотариального округа), свидетельствую верность этой копии с подлинником документа. В последнем подчисток, приписок, зачеркнутых слов и иных неоговоренных исправлений или каких-либо особенностей нет.

Зарегистрировано в реестре за № _____

Взыскано госпошлины (по тарифу) _____

Печать

Нотариус

Подпись

- 2) на выписке из документа —

Форма № 52

Город (село, поселок, район, край, область, республика)

Дата (число, месяц, год) прописью

Я, (фамилия, имя, отчество), нотариус (наименование государственной нотариальной конторы или нотариального округа), свидетельствую верность этой выписки из (на-

¹ ВВС СССР. 1983. № 32. Ст. 492.

именование документа). В последнем подчисток, приписок, зачеркнутых слов и иных неоговоренных исправлений или каких-либо особенностей нет.

Зарегистрировано в реестре за № _____

Взыскано госпошлины (по тарифу) _____

Печать

Нотариус

Подпись

3) на копии с копии документа —

Форма № 53

Город (село, поселок, район, край, область, республика)

Дата (число, месяц, год) прописью

Я, (фамилия, имя, отчество), нотариус (наименование государственной нотариальной конторы или нотариального округа), свидетельствую верность настоящей копии с копии документа. В представленной копии подчисток, приписок, зачеркнутых слов и иных неоговоренных исправлений или каких-либо особенностей нет.

Зарегистрировано в реестре за № _____

Взыскано госпошлины (по тарифу) _____

Печать

Нотариус

Подпись

Во многих учебниках и учебных пособиях по нотариату, изданных и двадцать, и десять лет назад, отмечается, что свидетельствование верности копий документов и выписок из них в России относится «к наиболее распространенным нотариальным действиям»¹. В начале 80-х годов свидетельствование копий составляло «около 70% всех совершенных нотариальных действий»². Но и в начале XXI века среди всех совершаемых нотариальных действий «по количественному составу продолжает лидировать свидетельствование копий документов»³. Например, из 388 221 нотариального действия, совершенного нотариусами Ставропольского края за первое полугодие 2001 г., число нотариально засвидетельствованных копий составило 201 476⁴.

Более того, Правительство Российской Федерации все чаще принимает различные постановления, в которых предусматривается необходимость представления в те или иные государственные органы нотариально засвидетельствованных копий документов. Так, только в конце 2000 г. были приняты: 1) постановление от 18 октября 2000 г. «Об

¹ См., напр.: *Авдеенко Н.И., Кабакова М. А.* Указ. соч. С. 115; *Нотариат в СССР: Учебник* / Под ред. Л.Ф. Лесницкой. С. 125.

² *Государственный нотариат: Комментарий к законодательству* / Под ред. Н.А. Осетрова. М., 1980. С. 132 (автор комментария ст. 74 — Н.А. Бельк).

³ Годовое собрание представителей нотариальных палат субъектов Российской Федерации // *Нотариальный вестник*. 2001. № 7. С. 19.

⁴ *Нотариальный вестник*. 2001. № 11. С. 21.

утверждении Положения о лицензировании образовательной деятельности», в котором предусмотрена необходимость представления в лицензирующий орган нотариально засвидетельствованных копий устава и свидетельства о государственной регистрации¹; 2) постановление от 30 декабря 2000 г. «Об утверждении Правил выдачи разрешений на учреждение акцизных складов, их функционирования и осуществления налогового контроля за их работой», содержащих список нотариально заверенных копий документов (не менее пяти!), которые необходимо представить для получения разрешения на учреждение акцизного склада².

Центральный банк Российской Федерации в положении № 129-П от 21 декабря 2000 г. «О выдаче территориальными учреждениями Центрального банка Российской Федерации разрешений юридическим лицам-резидентам на осуществление отдельных видов валютных операций, связанных с движением капитала» также указал, что копии документов, представляемые для получения разрешения, должны быть нотариально засвидетельствованы³.

Подобное явление не должно оставаться без внимания нотариального сообщества. Вряд ли где-нибудь еще в мире нотариусы — специалисты высочайшей квалификации, в таких масштабах занимаются копированием различных документов. Тенденция «заставлять обращаться к нотариусам» всякий раз, когда какому-нибудь чиновнику необходима копия с документа, ничем не может быть оправдана: каждый специалист, которому государство доверило выполнять какую-либо работу, без особых усилий может и сам не только изготовить с помощью современной техники копию с документа, но и сверить ее с подлинным документом. Такие тенденции «загрузить нотариусов работой» вряд ли позволят российскому нотариату развиваться в том направлении, к которому его обязывает членство в Международном союзе латинского нотариата.

§ 2. Свидетельствование подлинности подписи на документе

Подлинность подписи может быть засвидетельствована нотариусом на любом документе, содержание которого не противоречит законодательным актам РФ. Кроме нотариусов, это нотариальное действие совершают также уполномоченные должностные лица органов местно-

¹ СЗ РФ. 2000. № 43. Ст. 4249.

² СЗ РФ. 2001. № 2. Ст. 178.

³ Вестник Банка России. 2000. 27 дек. (№ 70).

го самоуправления, а также консульских учреждений. В действующем законодательстве не ограничен круг документов, на которых может быть засвидетельствована подлинность подписи.

Чаще всего для совершения этого нотариального действия обращаются граждане, которые в силу каких-либо причин не могут лично явиться в организацию (учреждение) для подачи заявлений, имеющих юридическое значение (в нотариальную контору по месту открытия наследства, в загс для расторжения брака, установления отцовства, в бюро обмена, ГИБДД и т.д.), или должностные лица организаций для засвидетельствования подлинности подписи на банковских карточках.

Нотариусы не вправе свидетельствовать подлинность подписи на документах, противоречащих действующему законодательству. Например, один из наследников, не оформлявший свое право на наследство у нотариуса, требует от другого наследника, получившего свидетельство о праве на наследство на жилой дом, денежную компенсацию за причитающуюся ему долю дома и при этом обещает не подавать в суд иск. Свое обещание он облекает в форму заявления о том, что он не будет подавать в суд иск о признании за ним права на долю дома и обращается к нотариусу для засвидетельствования подлинности его подписи на этом заявлении. Однако свидетельствовать подлинность подписи на таком документе нотариус не должен ввиду того, что содержание его противоречит норме, согласно которой «отказ от права на обращение в суд недействителен» (ч. 2 ст. 3 ГПК РФ).

Свидетельствуя подлинность подписи гражданина на документе, нотариус должен установить личность этого гражданина. При свидетельствовании подлинности подписей должностных лиц организаций нотариус должен не только установить личности должностных лиц, но и проверить их полномочия на право подписи. В подтверждение полномочий нотариусу представляются:

- приказ о назначении или протокол об избрании (назначении) должностного лица;
- устав (положение) или иной учредительный документ организации, утвержденный в установленном порядке;
- свидетельство о регистрации юридического лица;
- в необходимых случаях доверенность или иной документ о наделении должностного лица соответствующими полномочиями¹.

Подлинность подписи свидетельствуется нотариально на документах, не являющихся изложением сделок. Если из содержания докумен-

¹ См.: Методические рекомендации по совершению отдельных видов нотариальных действий нотариусами Российской Федерации, п. 38.

та следует, что он направлен на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей, нотариусу следует оформить такой документ по правилам, в соответствии с которыми удостоверяются сделки: т.е. не только установить личность обратившегося, но и придать документу форму соответствующего нотариального акта, разъяснить смысл и значение этой сделки, а также выяснить дееспособность обратившегося.

Как односторонние сделки удостоверяются, например:

— заявление об отказе от наследства, если такое заявление пересылается по почте или передается по просьбе наследника другим лицам (п. 2 ст. 1159 ГК РФ);

— заявление о регистрации брака в орган записи актов гражданского состояния от лица, не имеющего возможности явиться туда для подачи совместного заявления о заключении брака (п. 2 ст. 26 ФЗ от 15 ноября 1997 г. «Об актах гражданского состояния»)¹.

В Основах законодательства о нотариате предусмотрено, что при свидетельствовании подлинности подписи нотариус не удостоверяет факты, изложенные в документе, а лишь подтверждает, что подпись сделана определенным лицом (ч. 2 ст. 80). Однако в удостоверительной надписи, совершаемой на документе при свидетельствовании подлинности подписи, об этом обстоятельстве ничего не указывается. По сложившейся практике нотариусы на отдельных документах, в которых излагаются какие-либо факты, по своей инициативе совершают запись (или ставят соответствующий штамп) о том, что при свидетельствовании подлинности подписи нотариус не удостоверяет факты, изложенные в документе, а лишь подтверждает, кем выполнена подпись. Такая запись совершается исключительно для сведения тех, кому этот документ будет представлен, чтобы подчеркнуть, что за «правдивость фактов»², изложенных в документе, отвечает не нотариус, а лицо, подлинность подписи которого нотариус засвидетельствовал.

Или, например, нотариальное засвидетельствование подлинности подписи руководителя и главного бухгалтера уполномоченного банка на банковской карточке, направляемой в Банк России для осуществления валютного контроля за поступлением в Российскую Федерацию выручки от экспорта товаров, подтверждает лишь то, что руководитель и главный бухгалтер поставили свои подписи на этой карточке в при-

¹ СЗ РФ. 1997. № 47. Ст. 5340; 2001. № 44. Ст. 4149; 2002. № 18. Ст. 1724.

² Государственный нотариат: Комментарий к законодательству / Под ред. Н.А. Осетрова. С. 137.

сутствии нотариуса¹. А руководитель и главный бухгалтер, в свою очередь, подписывая эту карточку, на которой обязательно должен быть оттиск печати их банка, подтверждают, как разъяснил Банк России, подлинность оттиска печати на карточке².

При засвидетельствовании подлинности подписи на документе, передаваемом по телеграфу, нотариусы совершают более короткую по содержанию удостоверительную надпись по специально установленной для таких случаев форме:

Форма № 59

Город (село, поселок, район, край, область, республика)

Дата (число, месяц, год)

Подлинность подписи засвидетельствована мной (фамилия, имя, отчество), нотариусом (наименование государственной нотариальной конторы или нотариального округа), реестр _____

Зарегистрировано в реестре за № _____

Взыскано госпошлины (по тарифу) _____

Печать

Нотариус

Подпись

Если гражданин, чью подпись необходимо засвидетельствовать нотариально, вследствие своего физического недостатка, болезни или неграмотности не может подписаться лично на документе, он вправе поручить это любому лицу. Нотариус в таком случае устанавливает личность не только того лица, от имени которого составлен документ, но и лица, подписавшего за него этот документ. На таких документах нотариусы совершают удостоверительную надпись следующего содержания:

Форма № 58

Город (село, поселок, район, край, область, республика)

. Дата (число, месяц, год) прописью

Я, (фамилия, имя, отчество), нотариус (наименование государственной нотариальной конторы или нотариального округа), свидетельствую подлинность подписи гр. (фа-

¹ Хотя в п. 2 примечания в приложении № 3 к Инструкции «О порядке осуществления валютного контроля за поступлением в Российскую Федерацию выручки от экспорта товаров», утвержденной 13 октября 1999 г. Центральным банком РФ за № 86-И, Государственным таможенным комитетом РФ за № 01-23/26541 и зарегистрированной Министерством юстиции РФ 18 ноября 1999 г. за № 1981, сказано, что «заверяются нотариально» карточки образцов оттисков печатей уполномоченного банка, направляемые в Банк России.

² Нотариальный вестник. 2000. № 1/2. С. 53.

³ В форме № 59, вероятно, ошибочно предлагается указывать слова «Зарегистрировано в реестре за № _____» и «Взыскано госпошлины (по тарифу) _____».

милia, имя, отчество подписавшегося), подписавшегося за гр. (фамилия, имя, отчество, по поручению которого подписан документ другим лицом) по его поручению ввиду (причина, по которой поручивший не мог подписаться лично). Личность гр. (фамилия, имя, отчество подписавшегося) и гр. (фамилия, имя, отчество лица, по поручению которого документ подписан другим лицом) установлена.

Зарегистрировано в реестре за № _____

Взыскано госпошлины (по тарифу) _____

Печать

Нотариус

Подпись

§ 3. Свидетельствование верности перевода

Одно из нотариальных действий, которое обязаны совершать все нотариусы, а также уполномоченные должностные лица консульских учреждений, — «свидетельствование верности перевода». Это нотариальное действие может быть совершено одним из двух указанных в ст. 81 Основ законодательства о нотариате способов: либо нотариус сам свидетельствует верность перевода с одного языка на другой, если он владеет соответствующими языками (ч. 1), либо перевод должен быть сделан переводчиком, а нотариус засвидетельствует подлинность подписи переводчика (ч. 2). При совершении этого нотариального действия всегда устанавливается личность обратившегося.

Документ, перевод с которого просят засвидетельствовать, всегда переводится только полностью. При этом обязательно переводится как содержание документа, так и текст печати, имеющихся на документе штампов, указание должности лица, подписавшего документ.

Перевод может быть изложен на отдельном листе, который прикреплается к подлинному документу, прошнуровывается и скрепляется подписью и печатью нотариуса либо уполномоченного должностного лица, совершающего это нотариальное действие. Именно таким образом свидетельствуется перевод любой справки, заявления, доверенности и т.д. Однако, если необходимо засвидетельствовать перевод правоустанавливающего документа (договоров дарения, купли-продажи, свидетельства о праве на наследство и т.д.), либо свидетельства, выданного органом записи актов гражданского состояния (о рождении, браке, смерти и т.д.), или иного документа, который не предназначен только для целевого использования (лицензия, авторское свидетельство и т.д.), нотариус изготавливает копию этого документа, нотариально свидетельствует верность копии и только после этого может быть сделан перевод, который прикрепляется к копии с соблюдением вышеизложенных правил.

Перевод может быть сделан также на одном листе с подлинником. При этом перевод и подлинный текст могут помещаться на одной стра-

нице, разделенной вертикальной чертой таким образом, чтобы подлинный текст помещался на левой стороне, а перевод — на правой. Например, именно так можно оформлять перевод нотариально свидетельствуемой копии документа, заявления, на котором нотариально свидетельствуется подпись обратившегося к нотариусу лица, обязательства, удостоверяемого нотариально, и т.д..

Если перевод сделан переводчиком, его подпись всегда помещается только под переводом, до удостоверительной надписи нотариуса. Перевод может быть сделан переводчиком, известным нотариусу. При свидетельствовании подлинности подписи переводчика нотариус устанавливает личность переводчика, о чем делается соответствующая запись в реестре регистрации нотариальных действий.

Документы, исходящие от властей иностранных государств, в соответствии со ст. 106 Основ принимаются для перевода только при наличии на них отметки о легализации (т.е. свидетельствовании консулами или консульским управлением МИД РФ соответствия документа законам страны, где он выдан, и подлинности подписей должностных лиц), или апостиля (удостоверения подлинности подписи, должности лица, подписавшего документ, и подлинности печати компетентным органом государства, в котором этот документ был составлен).

Нотариус должен отказать в засвидетельствовании верности перевода с документа, если в нем имеются подчистки, приписки, зачеркнутые слова и иные неоговоренные исправления, а также если на нем нет отметки о легализации или апостиля.

При засвидетельствовании верности сделанного нотариусом перевода на нем совершается такая удостоверительная надпись:

Форма № 60

Город (село, поселок, район, край, область, республика)

Дата (число, месяц, год) прописью

Я, (фамилия, имя, отчество), нотариус (наименование государственной нотариальной конторы или нотариального округа), свидетельствую верность перевода данного текста с (название языка, с которого переводится текст) языка на (название языка, на который переводится текст) язык.

Зарегистрировано в реестре за № _____

Взыскано госпошлины (по тарифу) _____

Печать

Нотариус

Подпись

При засвидетельствовании подлинности подписи переводчика на переводе совершается удостоверительная надпись следующего содержания:

Форма № 61

Город (село, поселок, район, край, область, республика)

Дата (число, месяц, год) прописью

Я, (фамилия, имя, отчество), нотариус (наименование государственной нотариальной конторы или нотариального округа), свидетельствую подлинность подписи, сделанной переводчиком (фамилия, имя, отчество переводчика).

Зарегистрирован в реестре за № _____

Взыскано госпошлины (по тарифу) _____

Печать

Нотариус

Подпись

Раздел IV

КОНТРОЛЬ ЗА ДЕЯТЕЛЬНОСТЬЮ НОТАРИУСОВ

Глава XV

КОНТРОЛЬ ЗА СОВЕРШЕНИЕМ НОТАРИАЛЬНЫХ ДЕЙСТВИЙ

§ 1. Рассмотрение заявлений о совершенных нотариальных действиях или об отказах в их совершении в судах

В соответствии со ст. 48 Конституции Российской Федерации каждому гражданину гарантируется право на получение квалифицированной юридической помощи в своей стране. Эту помощь призван обеспечить и нотариат путем совершения нотариусами предусмотренных законодательными актами нотариальных действий.

Нотариусы, совершая нотариальные действия, должны выполнять возложенные на них обязанности, руководствуясь Конституцией Российской Федерации, Конституциями республик в составе Российской Федерации, Основами законодательства о нотариате, другими законодательными актами, а также правовыми актами органов государственной власти, принятыми в пределах их компетенции, и международными договорами.

Особенностью деятельности нотариусов является их полная независимость от кого-либо при выполнении своих прямых профессиональных обязанностей — совершении нотариальных действий. Ни президент нотариальной палаты, ни руководитель органа юстиции или иного органа государственной власти, ни прокурор не вправе обязать нотариуса выполнить какое-либо нотариальное действие. Право обязать нотариуса совершить нотариальное действие, в отношении которого он вынес постановление об отказе, а также указать, каким образом надо выполнить нотариальное действие, по поводу которого подано заявление, предоставлено только суду. По действующему законодательству о нотариате контроль за совершением нотариальных действий возложен в России лишь на судебные органы (ст. 33, ч. 2 ст. 49 Основ).

По гражданскому процессуальному законодательству судебный контроль за совершением нотариусами нотариальных действий осуществляется при рассмотрении исков в порядке искового производства и

при рассмотрении заявлений о совершенных нотариальных действиях или об отказе в их совершении в порядке особого производства¹.

Каждый гражданин или юридическое лицо, обращающееся к нотариусу для совершения им какого-либо нотариального действия, вправе рассчитывать на квалифицированное оформление нотариального акта и придание ему именно той формы, которая ему нужна. Однако, если нотариус или уполномоченное должностное лицо придает нотариальному акту форму, которая по каким-либо причинам не устраивает обратившегося за совершением нотариального действия, или его не устраивает содержание нотариального акта, из-за чего обратившийся считает, что нотариальное действие совершено неправильно, он вправе подать в суд соответствующее заявление.

Вправе подать в суд заявление и лицо, которому нотариус отказал в совершении нотариального действия. Так, в порядке особого производства рассматривается отказ нотариуса удостоверить какую-либо сделку, выдать свидетельство о праве собственности на долю в общем имуществе супругов или свидетельство о праве на наследство, совершить исполнительную надпись на документе, включенном в Перечень, принять в депозит денежную сумму или ценные бумаги, принять на хранение документы и т.д.

В заявлении кроме сведений о заявителе и других заинтересованных лицах должны быть указаны:

- наименование суда, в который подается заявление;
- фамилия, имя, отчество нотариуса или должностного лица, совершившего нотариальное действие или отказавшего в его совершении;
- местонахождение конторы нотариуса или организации, где выполняет свои обязанности по совершению нотариальных действий должностное лицо;
- на нотариальное действие, по поводу которого подается заявление;
- в чем заключается нарушение прав или законных интересов заявителя;
- требование заявителя;
- перечень прилагаемых к заявлению документов.

¹ До 1 февраля 2003 г. в соответствии с ранее действовавшим гражданским процессуальным законодательством в порядке особого производства рассматривались не заявления, а жалобы на нотариальные действия или на отказ в их совершении (гл. 32 ГПК РСФСР 1964 г.).

К заявлению, подаваемому в суд, должны быть приложены нотариальный документ и другие необходимые по требованиям гражданского процессуального законодательства документы (копия заявления, квитанция об оплате государственной пошлины и т.д.). При несогласии с отказом необходимо представить в суд постановление об отказе в совершении нотариального действия, а также документы, которые, по мнению заявителя, должны быть нотариально удостоверены или засвидетельствованы.

Заявление о совершенном нотариальном действии или отказе в его совершении подается в суд по месту нахождения нотариуса (государственной нотариальной конторы, органа, на должностного лица которого возложено совершение нотариальных действий). Такие заявления подлежат рассмотрению только в федеральных судах общей юрисдикции. Арбитражные суды не вправе ни принимать такие заявления, ни рассматривать их.

По гражданскому процессуальному законодательству для подачи заявления в суд установлен весьма ограниченный срок. Согласно ч. 2 ст. 310 ГПК заявление подается в суд в десятидневный срок, исчисляемый со дня, когда заявителю стало известно о совершенном нотариальном действии или об отказе в совершении нотариального действия. Но если этот срок пропущен по уважительной причине, он может быть восстановлен судом по просьбе лица, подающего заявление.

Правом обращения в суд с заявлением в соответствии с ч. 1 ст. 310 ГПК наделены только заинтересованные лица. К заинтересованным лицам могут быть отнесены граждане и юридические лица, в отношении которых совершено нотариальное действие, либо получившие отказ в его совершении. Именно такое разъяснение давал Пленум Верховного Суда применительно к норме ст. 271 ГПК РСФСР 1964 г., в которой, как и в ст. 310 ГПК РФ 2002 г., предусматривалось, кто вправе обратиться в суд по поводу совершенного нотариального действия или отказа в его совершении в порядке особого производства¹. Но приведенное разъяснение, к сожалению, не дает полного представления о том, кто все-таки может быть признан заинтересованным лицом и соответственно, кто может подавать такое заявление. Неясность усугубляется и тем, что в ч. 2 ст. 263 ГПК, содержащей общие правила о рас-

¹ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 17 марта 1981 г. № 1 «О практике применения судами законодательства при рассмотрении дел по жалобам на нотариальные действия или на отказ в их совершении» (в ред. постановления от 25 октября 1996 г. № 10) // Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (Российской Федерации) по гражданским делам. М., 1997. С. 208.

смотре дел особого производства, лица, обращающиеся в суд в порядке особого производства, названы «заявителями», а не «заинтересованными лицами».

Нет единообразного подхода к определению круга лиц, обладающих правом обращения в суд с заявлением о проверке в порядке особого производства законности действий нотариуса или его отказа в совершении нотариального действия¹, и в судебной практике¹. Нередко заявления на действия нотариусов подают лица, с которых по оформленным нотариусами документам должны быть произведены взыскания, например, должники по исполнительным надписям нотариусов. Вместе с тем под заинтересованными лицами, упоминаемыми в ч. 1 ст. 310 ГПК, следует понимать тех, кто непосредственно участвовал в совершении нотариального действия. «Остальные граждане и юридические лица, полагающие, что нотариальное действие или отказ в нем затрагивает их права, должны обращаться с соответствующим иском в суд»².

Под заинтересованными лицами, которые вправе подавать заявления на действия нотариуса, например, по протесту векселей, как разъяснено в постановлении Пленума Верховного Суда РФ № 33 и Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ № 14 от 4 декабря 2000 г., следует понимать «тех лиц, в отношении которых были совершены указанные действия»:

в случае отказа в платеже — векселедатель простого векселя либо акцептант переводного;

в случае отказа в акцепте — плательщик по переводному векселю, иные обязанные по векселю лица (индоссанты, авалисты и т.д.), права в отношении которых определяются на основании совершенного протеста, а также те граждане и юридические лица, по требованию которых был или должен был быть совершен протест»³.

Заявление о неправильном совершении нотариального действия или об отказе в совершении нотариального действия рассматривается судом в порядке особого производства по общим правилам искового производства с теми изъятиями и дополнениями, которые содержатся в гл. 27 и 37 ГПК РФ. Заявление рассматривается с участием заявителя и других заинтересованных лиц, нотариуса или должностного лица,

¹ См.: Лесницкая Л. Ф. Обжалование нотариальных действий или отказа в их совершении // Нотариус. 1997. № 2(4). С. 73.

² Гражданское процессуальное законодательство: Комментарий / Под ред. М. К. Юкова. М., 1991. С. 470.

³ «О некоторых вопросах практики рассмотрения споров, связанных с обращением векселей» (Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации. 2001. № 2. С. 5-21).

совершившего нотариальное действие либо отказавшего в его совершении.

Удовлетворяя заявление, суд в соответствии с гражданским процессуальным законодательством выносит решение, которым либо отменяет совершенное нотариальное действие, либо обязывает нотариуса (уполномоченное должностное лицо) выполнить то действие, в отношении которого им было вынесено постановление об отказе.

Если же при рассмотрении дела, возбужденного по заявлению о совершенном нотариальном действии, возникает спор о праве, основанный на совершенном действии, суд в соответствии с ч. 3 ст. 310 ГПК не может при рассмотрении дела по заявлению отменить это действие. В таких случаях выносится определение об оставлении заявления без рассмотрения, а лицу, подавшему заявление, разъясняется его право обратиться с иском в суд или в арбитражный суд за разрешением возникшего спора. Таким же образом поступает судья и в том случае, когда еще при приеме заявления из его содержания или из приобщенных к нему документов усматривается наличие спора о праве подведомственного суду. Например, не могут быть рассмотрены в порядке особого Производства заявления об отказе в выдаче свидетельства о праве на наследство ввиду пропуска срока на его принятие, заявления должников, оспаривающих исполнительные надписи нотариусов на документах, устанавливающих задолженность и включенных в Перечень документов, по которым взыскание задолженности производится в бесспорном порядке.

Судебный контроль за деятельностью нотариусов и уполномоченных на выполнение нотариальных действий должностных лиц а той форме, которая рассмотрена в настоящем параграфе, в наибольшей степени гарантирует защиту интересов граждан и юридических лиц при обращении их за совершением необходимых для них нотариальных действий.

§ 2. Судебное оспаривание нотариальных действий

Осуществляется контроль за нотариальной деятельностью и при рассмотрении споров о праве, основанных на совершенных нотариальных действиях. Эта форма контроля за деятельностью нотариусов имеет свои особенности. Так, если с заявлением на действия нотариуса или на его отказ совершить нотариальное действие может обратиться лишь лицо, которое непосредственно обращалось к этому нотариусу, то с иском о признании нотариального действия недействительным — любое лицо, считающее, что его право или законный интерес совершенным нотариальным действием нарушены.

Рассмотрение возникшего между заинтересованными лицами спора о праве, основанного на совершенном нотариальном действии, в порядке искового производства возможно не только в суде общей юрисдикции, но и в арбитражном суде.

Например, согласно ст. 27 Арбитражного процессуального кодекса РФ споры о признании не подлежащими исполнению исполнительных надписей нотариусов, если они возникли между юридическими лицами, гражданами, осуществляющими предпринимательскую деятельность без образования юридического лица и имеющими статус индивидуального предпринимателя, относятся к экономическим и рассматриваются арбитражными судами. Однако нотариус, занимающийся частной практикой, к числу граждан-предпринимателей не относится, в связи с чем, как указано в постановлении от 19 мая 1998 г. Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, «споры с участием нотариуса в качестве стороны по делу арбитражному суду неподведомственны»¹.

Более того, один из арбитражных судов при рассмотрении спора по иску векселедержателя к авалисту векселедателя по простому векселю, когда ответчик сослался на допущенные нотариусом при совершении протеста векселя в неплатеже нарушения порядка выполнения этого нотариального действия, установленного действующим законодательством, указал, что он не вправе оценивать ссылки сторон на нарушения порядка совершения нотариальных действий «поскольку представленные истцом акт и иные документы были составлены с соблюдением установленных требований к их оформлению», и что в таких случаях «арбитражный суд при оценке доводов сторон основывается на решении, принятом судом общей юрисдикции»².

Президиум Высшего Арбитражного Суда РФ посчитал правильной данную позицию и, поддерживая ее в своем письме № 18 от 25 июля 1997 г. «Обзор практики разрешения споров, связанных с использованием векселя в хозяйственном обороте», информировал арбитражные суды о том, что в таких случаях действия нотариуса, допустившего нарушения при оформлении акта протеста векселя в неплатеже, подлежат рассмотрению в суде общей юрисдикции»³. Ссылки на то, что на-

¹ Нотариус. 1998. № 4. С. 39.

² Ответчик сослался на следующие нарушения, допущенные нотариусом:

1) совершая нотариальное действие «предъявление векселя к платежу», нотариус требование о платеже векселедателя не предъявлял; 2) акт, составленный нотариусом, был датирован не тем числом, когда он действительно был совершен (Нотариус. 1997. № 6. (8). С. 36).

³ Там же.

рушения в действиях нотариуса может установить лишь суд общей юрисдикции, но не арбитражный суд, встречаются и в различных постановлениях Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ¹.

Отменяя постановление кассационной инстанции, посчитавшей, что «при совершении исполнительной надписи на банковской гарантии нотариус вышел за рамки закона, расширенно используя Перечень документов, по которым взыскание производится в бесспорном порядке», Президиум Высшего Арбитражного Суда РФ указал, что и «оценка действий нотариуса о пределах его полномочий при совершении указанных действий на конкретных документах относится к компетенции суда общей юрисдикции»².

Иски граждан о защите нарушенного или оспариваемого права, основанного на совершенном нотариальном действии, подаются в суд с соблюдением всех требований гражданского процессуального законодательства. Если, например, оспаривается нотариально удостоверенный договор об отчуждении недвижимости, то иск подается с соблюдением правила об исключительной подсудности, т.е. в суд по месту нахождения недвижимости.

При судебном оспаривании нотариальных действий нотариусы, совершившие оспариваемые действия, привлекаются к участию в деле, как правило, в качестве третьих лиц. Например, если после смерти завещателя один из его наследников по закону предъявляет иск к наследнику по оспариваемому завещанию о признании этого завещания недействительным, то нотариус, удостоверивший завещание, должен участвовать в судебном процессе в качестве третьего лица.

Рассматривая иск и решая вопрос о праве, суд проверяет законность совершения оспариваемого нотариального действия: устанавливает, при каких обстоятельствах оно было совершено, были ли допущены при этом какие-либо нарушения, а если да, то кем и по чьей вине.

Если нотариус при совершении оспариваемого нотариального действия выполнил все требования действующего законодательства и не допустил при этом никаких ошибок в своей профессиональной деятельности, то признание нотариального действия недействительным не влечет лично для него никаких последствий. Однако, если нотариальное действие будет признано недействительным в связи с тем, что оно противоречит законодательству, к нотариусу, занимающемуся ча-

¹ См. например, об этом: Куликова Л. Обзор судебной практики, связанной с применением Основ законодательства Российской Федерации о нотариате // Нотариальный вестник. 2000. № 7. С. 477.

² Там же.

стной практикой, впоследствии может быть предъявлен иск о возмещении причиненного ущерба¹.

В случаях, когда при рассмотрении требований о признании недействительными совершенных нотариальных действий будут установлены какие-либо нарушения законности нотариусами либо существенные недостатки в их деятельности, суды, по правилам ст. 226 и 3.68 ГПК РФ, могут выносить частные определения и направлять их в органы юстиции либо в нотариальные палаты. Если же при рассмотрении гражданского дела суд обнаружит в действиях нотариуса или уполномоченного на совершение нотариальных действий должностного лица, а также других участников процесса признаки преступления, он сообщает об этом прокурору.

В судебной практике России нередко споры о признании недействительными нотариально удостоверенных договоров, завещаний, свидетельств о праве на наследство. При рассмотрении таких споров ошибки и упущения нотариусов, допущенные ими при совершении оспариваемых нотариальных действий, не остаются без внимания. Данное обстоятельство обязывает нотариусов стремиться точно соблюдать при совершении нотариальных действий все требования действующего законодательства. Ведь правовая помощь, оказываемая нотариусом, не должна быть источником конфликтов, не должна нарушать чьих-либо прав и законных интересов, затрагиваемых совершаемым нотариальным действием, а нотариальный акт может подтверждать и закреплять лишь бесспорный факт или право.

Для нотариусов, которые придерживаются этих правил, неукоснительно соблюдают все требования действующего законодательства и беспристрастно совершают нотариальные действия, не преследуя при осуществлении своей деятельности лишь цели извлечения прибыли, спор в суде — это конфликт между сторонами, в результатах разрешения которого нотариус не может быть заинтересован. Однако нотариусы должны участвовать в рассмотрении и таких дел, ибо решение суда по делу, в котором оспаривается какой-либо нотариальный акт, может повлиять на права или обязанности нотариуса по отношению к одной из сторон.

§ 3. Судебная практика по обжалованию и оспариванию нотариальных действий

Нотариусы при осуществлении своих публично-правовых функций оказывают гражданам и юридическим лицам колоссальную юри-

¹ Подробно о таких исках см. § 2 гл. XVII учебника.

дическую помощь. Например, количество совершенных в 1999 г. нотариальных действий в России «в общей сложности составило 32 миллиона. Это на 11 миллионов больше, чем в 1998 г.»¹. При этом в одной лишь Москве за 1999 г. было совершено 8 млн 400 тыс. нотариальных действий (за 1998 г. их было совершено 5 млн 400 тыс.²). Вполне естественно, что такой значительный рост числа выполняемых нотариальных действий влияет и на рост числа судебных дел по заявлениям о совершенных нотариальных действиях или об отказе в их совершении, а также по искам об оспаривании нотариальных актов.

В настоящем параграфе рассмотрим судебную практику по наиболее типичным гражданским делам, связанным с нотариальной деятельностью.

1. Анализ судебной практики показывает, что чаще всего нотариусы выносят обоснованные постановления об отказе в совершении нотариальных действий. При рассмотрении заявлений об отказе судебные органы не находят в действиях нотариусов ошибки и оставляют эти заявления без удовлетворения. Типичным примером является следующее судебное решение.

Рассмотрев жалобу на отказ нотариуса выдать свидетельство о праве на наследство по завещанию, поданную в соответствии со ст. 271 ГПК РСФСР 1964 г., Красносельский районный суд Санкт-Петербурга отказал в ее удовлетворении по следующим основаниям. Завещание, по которому заявительница претендовала на наследство, было составлено в больнице за несколько дней до смерти завещателя и не соответствовало требованиям законодательства, предъявляемым к таким документам. Оно было написано от руки самой заявительницей в одном экземпляре. Вместо удостоверительной надписи по установленной форме на завещании была сделана запись о том, что дежурный врач отделения больницы (а не дежурный врач больницы, как предусмотрено в законе) заверил подпись завещателя, а главный врач больницы заверил подпись дежурного врача отделения. В завещании слова «завещание составлено в полном здравии и в моем присутствии. Личность завещателя установлена, дееспособность проверена» написаны рукой лица, в пользу которого завещание составлено, и не там, где предполагается, а до подписи завещателя. Дата составления завещания исправлена (как установил суд, лицом, которому завещано имущество) после смерти завещателя. Завещание не зарегистрировано в книге регистрации завещаний. До рассмотрения дела в суде она даже не была заведена в больницу. При таких обстоятельствах суд посчитал обоснованным отказ нотариуса выдать заявителю свидетельство о праве на наследство (дело № 2-1424 за 1991 год из архива Красносельского суда Санкт-Петербурга).

¹ Нотариальный вестник. 2000. № 5/6. С. 1.

В 1981 г., например, нотариальные конторы РСФСР совершили 10,6 тысяч нотариальных действий (Советская юстиция. 1982. № 19. С. 16).

² Нотариальный вестник. 2000. № 7. С. 15.

2. В середине 90-х годов очень часто оспаривались в арбитражном суде исполнительные надписи нотариусов, совершенные ими на документах, по которым должниками и их поручителями допускались просрочки платежей по кредитным операциям кредитных учреждений¹. При этом юридические лица предъявляли иски о признании не подлежащими исполнению исполнительных надписей нотариусов не только к кредитным учреждениям², но и к самим нотариусам, в связи с чем, например, Президиумом Высшего Арбитражного Суда РФ было вынесено такое постановление от 19 мая 1998 г.:

«Акционерный коммерческий банк «Аяр» обратился в Арбитражный суд Республики Марий Эл с иском к нотариусу, занимающемуся частной практикой, о признании не подлежащей исполнению исполнительный надписи нотариуса». Решением от 13.11.95 иск был удовлетворен. Постановлением апелляционной инстанции от 05.01.96 решение оставлено без изменения.

Президиум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации решение Арбитражного суда Республики Марий Эл и постановление апелляционной инстанции отменил и производство по делу прекратил по следующим основаниям:

«В соответствии со статьей 49 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате возникший между заинтересованными лицами спор о праве, основанный на совершенном нотариальном действии, рассматривается судом или арбитражным судом в порядке искового производства.

Согласно статье 22 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации спор о признании не подлежащим исполнению исполнительного или иного документа, по которому взыскание производится в бесспорном порядке, отнесен к экономическим спорам, подведомственным арбитражному суду при условии, что такой спор возник между юридическими лицами, гражданами, осуществляющими предпринимательскую деятельность без образования юридического лица и имеющими статус индивидуального предпринимателя, приобретенный в установленном законом порядке. Частный нотариус к числу граждан-предпринимателей не относится, в связи с чем споры с участием нотариуса в качестве стороны по делу арбитражному суду неподведомственны»³.

¹ В соответствии с постановлением Правительства РФ от 19 июня 1996 г. «О внесении изменений в Перечень документов, по которым взыскание задолженности производится в бесспорном порядке на основании исполнительных надписей органов, совершающих нотариальные действия», из п. 2 Перечня этот вид документов был исключен (СЗ РФ. 1996. № 2. Ст. 3140).

С судебной практикой по этой категории дел можно ознакомиться по многочисленным постановлениям Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ, опубликованным в различных изданиях, в том числе и в журналах «Нотариус» (см., напр.: № 5 (7) за 1997 г., № 4 за 1998 г.) и «Нотариальный вестник» (см., напр.: № 6 за 1997 г.; № 2 и № 6 за 1998 г.)

³ Нотариус. 1998. № 4. С. 39 (в приведенном примере ссылка дана на АПК РФ 1995 г.).

В судебной практике России нередки споры о признании недействительными сделок (договоров), совершенных от имени лиц, которые не понимали значения своих действий и не могли ими руководить, когда совершали сделки и удостоверяли их у нотариусов. Суды признают недействительными сделки, совершенные лицами хотя и дееспособными, но находившимися в момент их совершения в таком состоянии, когда они не были способны понимать значение своих действий или руководить ими. По иску опекуна в соответствии с п. 2 ст. 177 ГК РФ может быть признана судом недействительной и сделка, совершенная гражданином, впоследствии признанным недееспособным, если доказано, что в момент совершения сделки гражданин не был способен понимать значение своих действий или руководить ими. Например:

Фрунзенский районный суд Санкт-Петербурга, рассмотрев дело по иску Борисовой, действующей в качестве опекуна недееспособного Сергеева, о признании договора купли-продажи квартиры, заключенного с Кримицким, недействительным и о выселении Кримицкого, установил следующее. Сергеев являлся нанимателем однокомнатной квартиры. 2 декабря 1993 г. он приватизировал квартиру, а 8 декабря 1993 г. продал ее Кримицкому по балансовой стоимости. 29 июня 1995 г. по решению Советского райнарсуда г. Рязани Сергеев был признан недееспособным. Опекуном Сергеева, стала его сестра Борисова. Выступая во Фрунзенском суде как законный представитель Сергеева, она пояснила, что еще в мае 1993 г. во время пребывания ее брата в отпуске на их родине она заметила странности в его поведении: он мог заплакать или смеяться без причины, путать имена сестер, брата, не узнавал их, были нарушены движения и речь. В 1994 г. в очередной отпуск Сергеев не приехал. Борисова в связи с этим направила ему телеграмму, на которую он не ответил. Тогда в июне 1994 г. она сама приехала в Санкт-Петербург. При встрече Сергеев ее не узнал. Из беседы с братом ей удалось узнать, что его квартира приватизирована. Сергеев дал ей номер телефона с указанием фамилии Наумова, который оказал содействие в приватизации квартиры. Впоследствии из телефонного разговора она выяснила, что это номер телефона ответчика Кримицкого, который заявил ей, что купил квартиру у Сергеева, оказывает ему помощь, кормит. В июне 1994 г. Борисова увезла брата в Рязань и по направлению врача поместила в областной психоневрологический диспансер. По показаниям допрошенных свидетелей, проживавших в одном доме с Сергеевым, а также работавших с ним в одной организации, суд установил, что еще весной 1993 г. Сергеев был сильно избит, после чего в его поведении произошли перемены: он перестал ориентироваться в деньгах, выходил на работу в выходные дни, стал неопрятен, не узнавал тех, с кем вместе работал. С октября 1993 г. Сергеев длительное время находился в болезненном состоянии, имел больничные листы. В ноябре 1993 г. ему была установлена третья группа инвалидности. Учитывая бедственное материальное положение Сергеева, строительная организация, где он работал, в конце 1993 г. и начале 1994 г. оказывала ему материальную помощь. Нотариус, допрошенный в суде, пояснил, что при удостоверении договора купли-продажи между Сергеевым и Кримицким у него не возникло предположений в непонимании

Сергеевым значения своих действий или в неспособности руководить своими действиями. Вместе с тем в августе 1994 г. Сергееву была установлена вторая группа инвалидности, а в феврале 1995 г. судебно-психиатрическая экспертиза дала заключение, послужившее основанием для признания Сергеева недееспособным. Кроме того, по определению Фрунзенского суда была проведена судебно-медицинская психиатрическая экспертиза, которая дала заключение о том, что на момент совершения сделки, 8 декабря 1993 г., Сергеев был лишен возможности понимать значение своих действий и руководить ими. Оценив в совокупности добытые по делу доказательства, суд признал договор купли-продажи квартиры недействительным и выселил Кримицкого из спорной квартиры. Судебная коллегия по гражданским делам Санкт-Петербургского городского суда, рассмотрев кассационную жалобу. Кримицкого на это решение, оставила его без изменений, а жалобу без удовлетворения¹.

Весьма нередки в судебной практике и дела об оспаривании завещаний после смерти завещателей. Эта категория дел рассматривается в судах, как правило, по многу лет. Наследники по закону или по ранее составленному завещанию оспаривают завещания, чаще всего ссылаясь на то, что завещатель на момент совершения своего завещания находился в таком состоянии, когда уже не понимал значение своих действий, либо не подписывал завещание, реже — по другим основаниям, а иногда и по всем возможным для оспаривания сделок основаниям вместе², как видно из материалов одного приведенного ниже судебного дела.

В 1994 г. в Смольнинском федеральном суде Центрального района Санкт-Петербурга было заведено гражданское дело по иску о признании завещания недействительным. Единственная наследница по закону — родная сестра умершей (1914 г. рождения) оспаривала завещание, совершенное за три года до открытия наследства, и удостоверенное еще государственной нотариальной конторой в 1991 году. Истец просила суд назначить почерковедческую экспертизу «с целью определить, принадлежит ли завещателю подпись на завещании», а также посмертную судебно-психиатрическую медицинскую экспертизу «для определения, была ли ее сестра психически здоровой тогда, когда она забыла упомянуть» ее в своем завещании. Кроме того, она претендовала на наследство и в качестве обязательного наследника (как иждивенец).

В связи с тем, что оплачивать почерковедческую экспертизу истец отказалась, ссылаясь на то, что «по возрасту» и по состоянию здоровья (инвалид II группы) от оплаты за проведение экспертизы она должна быть освобождена и требовала провести эту экспертизу за счет судебного

¹ Архив Фрунзенского федерального районного суда Санкт-Петербурга за 1996 год.

² По российским гражданским законам конца XIX — начала XX веков «оспаривание нотариальных завещаний могло происходить только в связи с подлогом последних. В иных случаях сомнение в подлинности нотариальных завещаний не допускалось» (см.: Чеха В. Завещание в Российской империи в конце XIX — начале XX веков // Нотариальный вестник. 2001. № 5. С. 53).

департамента, дело приняло затяжной характер. Только в 1999 г. была проведена (бесплатно) посмертная судебно-психиатрическая медицинская экспертиза для определения психического состояния завещателя на момент составления завещания. Каких-либо официальных медицинских данных о наличии у умершей психических заболеваний экспертам представлено не было. Из-за отсутствия достаточной информации экспертам не представилось возможным дать в своем заключении экспертную оценку психического состояния наследодателя на день составления завещания.

Судом было установлено, что между истцом и её умершей сестрой был глубокий конфликт. Конфликтные отношения тянулись в течение почти десяти лет до смерти завещателя. Оценив все собранные по делу за шесть лет судебных разбирательств доказательства, суд отказал истцу в удовлетворении заявленных требований. При этом показания свидетеля со стороны истца (врача психиатра — профессора, являвшегося другом истца и утверждавшего в суде о наличии у наследодателя психического расстройства еще задолго до составления завещания), не повлияли на оценку судом всех собранных по делу многочисленных доказательств. Это решение суда вступило в законную силу в октябре 2002 г.

И, конечно же, нередко оспариваются в судах выданные нотариусами свидетельства о праве на наследство. Но если исходить из того, сколько ежегодно таких нотариальных актов выдают нотариусы (например, в 1999 г. нотариусы России выдали 1 005 981 свидетельство о праве на наследство¹), то число споров по ним окажется очень незначительным.

Свидетельства о праве на наследство признаются недействительными, чаще всего, когда наследники, заявившие о праве на наследство, скрыли от нотариуса наличие у наследодателя других наследников, реже, когда нотариусы по небрежности заводят два наследственных дела на имя одного и того же наследодателя. Большинство же споров о наследовании возникает по поводу раздела наследства.

Глава XVI

ДРУГИЕ ВИДЫ КОНТРОЛЯ ЗА НОТАРИАЛЬНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТЬЮ

§ 1. Контроль за соблюдением налогового законодательства

Налоговым органам в соответствии с ч. 1 ст. 34 Основ законодательства о нотариате предоставлено право осуществлять контроль за соблюдением нотариусами налогового законодательства. В порядке и в

сроки, предусмотренные законодательством РФ, они контролируют деятельность нотариусов в трех направлениях.

Во-первых, налоговые органы осуществляют постоянный контроль за правильностью взимания государственной пошлины (оплаты по тарифу) за все совершаемые нотариальные действия. Во-вторых, налоговые органы контролируют выполнение нотариусами возложенной на них законом обязанности своевременно сообщать в налоговые органы о стоимости имущества, полученного в дар или по наследству гражданами, доходы которых в соответствии с законом от 12 декабря 1991 г.¹ подлежат налогообложению. В-третьих, налоговые органы контролируют своевременность подачи нотариусами, занимающимися частной практикой, деклараций о доходах, а также достоверность указанных в них данных.

Рассмотрим, каким образом осуществляется налоговыми органами контроль за соблюдением нотариусами налогового законодательства.

Для того чтобы налоговые органы имели возможность контролировать правильность взимания государственной пошлины (оплаты по тарифу), нотариусы в соответствии с ч. 3 ст. 34 Основ законодательства о нотариате обязаны представлять должностным лицам, уполномоченным на проведение проверок, сведения и документы, касающиеся расчетов с физическими и юридическими лицами. Осуществление налоговыми органами контроля за соблюдением нотариусами закона РФ «О государственной пошлине» согласно его ст. 7 регулируется Законом РФ «Об основах налоговой системы в Российской Федерации» и другими законодательными актами².

Правильность взимания государственной пошлины (оплаты по тарифу) за каждое совершаемое нотариусом нотариальное действие, должностное лицо, уполномоченное на проведение проверки, определяет по записям в реестре регистрации нотариальных действий, в соответствующих графах которого имеются данные о том, какое именно нотариальное действие совершил нотариус и в каком размере он взыскал за это государственную пошлину (оплату по тарифу). Если же нотариальное действие совершено бесплатно, то должностное лицо, осуществляющее проверку, также контролирует, вправе ли был нотариус освобо-

¹ Закон РФ «О налоге с имущества, переходящего в порядке наследования или дарения» (ВСНД РФ и ВС РФ. 1992.Х», 12. Ст. 593; Собрание актов РФ. 1993. Ст. 4861; СЗ РФ. 1995. № 5. Ст. 346)...

² Статья 7 дополнительно включена в Закон РФ «О государственной пошлине» ФЗ от 19 июля 1997 г. № 105-ФЗ и введена в действие с 26 июля 1997 г. (СЗ РФ. 1997. № 29. Ст. 3506).

дить обратившееся к нему лицо от уплаты государственной пошлины (оплаты по тарифу) за совершение этого нотариального действия.

Для своевременного взыскания налогов с имущества, полученного в дар или по наследству, нотариусы в соответствии с п. 5 ст. 85 Налогового кодекса РФ обязаны в течение пяти дней после выдачи свидетельства о праве на наследство или удостоверения договора дарения направлять справки в налоговые органы о стоимости такого имущества. Выполнение этой обязанности налоговые органы контролируют также по записям в реестрах регистрации нотариальных действий, сверяя имеющиеся у них данные по полученным от нотариусов соответствующим справкам с данными реестра о том, кому были выданы за проверяемый период свидетельства о праве на наследство и кому было подарено какое-либо имущество по нотариально удостоверенным договорам.

Контроль за доходами нотариусов, занимающихся частной практикой, налоговые органы осуществляют по имеющимся у нотариусов документам. Так, каждый нотариус, занимающийся частной практикой, должен вести специальную книгу для учета своих доходов и расходов. Независимо от размера доходов нотариусы обязаны в соответствии с Законом РФ «О подоходном налоге с физических лиц» ежегодно декларировать свои доходы. Подоходный налог с нотариусов взыскивается налоговыми органами в порядке, установленном ч. IV этого закона для индивидуальных предпринимателей¹, хотя деятельность нотариусов не является предпринимательской.

При осуществлении контроля за доходами нотариусов, занимающихся частной практикой, налоговые органы проверяют не только своевременность подачи ими декларации о доходах, но и правильность определения самих доходов. Контролируя правильность декларируемых доходов, налоговые органы проверяют у нотариусов документы, подтверждающие и доходы, и расходы нотариусов. В качестве документов, по которым определяются расходы, нотариусы, как правило, предъявляют платежные поручения с отметкой банка об исполнении, выписки банка со счета нотариуса о списании средств по платежным поручениям (при безналичной оплате расходов), корешки приходных кассовых ордеров, чеки контрольно-кассовых машин (при оплате наличными средствами), товарные чеки и т.д.

В состав затрат нотариуса, как пишет О. Березова, включаются: 1) арендная плата за использование помещения под офис; 2) оплата всех видов ремонта помещения конторы; 3) оплата коммунальных

¹ См.: Березова О. Основные вопросы определения состава расходов нотариуса при декларировании доходов // Нотариальный вестник. 2000. № 1/2. С. 55.

услуг; 4) расходы на оплату труда персонала конторы; 5) обязательные отчисления в государственные внебюджетные фонды; 6) расходы по изготовлению печати, штампов, используемых нотариусом; 7) расходы по приобретению канцтоваров, бумаги, по изготовлению бланков; 8) расходы по приобретению нормативных документов, юридической литературы; 9) оплата услуг связи¹.

В связи с тем, что для осуществления публично-правовых функций нотариусы, занимающиеся частной практикой, за счет взысканной платы по тарифу за совершенные ими нотариальные действия несут и другие значительные расходы, между нотариусами и налоговыми органами нередко возникают разногласия в части включения тех или иных расходов в состав затрат нотариуса. Если эти разногласия не удастся урегулировать, нотариусам приходится обращаться за защитой своих прав в суд.

§ 2. Контроль за соблюдением правил нотариального делопроизводства

Делопроизводство каждым нотариусом в Российской Федерации ведется в своей конторе или государственной нотариальной конторе по одним и тем же стандартам. Оно должно быть организовано самим нотариусом таким образом, чтобы все изготавливаемые им документы отвечали предъявляемым требованиям, содержали все предусмотренные утвержденными формами реквизиты, были в обязательном порядке зарегистрированы.

Каждый нотариальный акт должен быть зарегистрирован в реестре совершаемых нотариусом нотариальных действий. Номер, под которым он зарегистрирован в реестре, дата совершения действия, указанные в нотариальном акте, должны совпадать с датой и номером, указанными в самом реестре.

В реестрах регистрации нотариальных действий должны быть отражены все те сведения, необходимость которых предусмотрена установленными Министерством юстиции РФ требованиями. Совершенно недопустимо, чтобы в реестре оставались незаполненные строки и тем более свободные порядковые номера нотариальных действий. Поэтому в случае выявления ошибок в нумерации нотариальных действий нотариус обязан составить соответствующий акт и приобщить его к реестру.

Все запросы нотариуса, его сообщения в различные организации, письма в адрес граждан должны быть зарегистрированы в журнале исходящей корреспонденции, а все поступившие по почте письма, документы и т.д. — в журнале входящей корреспонденции.

Обязательность соблюдения всеми нотариусами правил нотариального делопроизводства предопределяет необходимость постоянно-го контроля за этим со стороны государства. Государственный контроль за исполнением правил нотариального делопроизводства всеми российскими нотариусами возложен на органы юстиции республик в составе Российской Федерации, областей, краев, городов Москвы и Санкт-Петербурга. Однако, если в отношении нотариусов, работающих в государственных нотариальных конторах, органы юстиции такой контроль осуществляют самостоятельно, то в отношении нотариусов, занимающихся частной практикой, — совместно с нотариальными палатами (ч. 2. ст. 9 Основ законодательства о нотариате).

Проверка ведения дел нотариусом, работающим в государственной нотариальной конторе, осуществляется обычно специалистом по нотариату органа юстиции, а нотариусом, занимающимся частной практикой, — специально созданной комиссией, в состав которой входят работники органа юстиции и аппарата нотариальной палаты. По возможности, в состав комиссии могут включаться и нотариусы, как работающие в государственных нотариальных конторах, так и занимающиеся частной практикой. Такие проверки проводятся один раз за несколько лет работы нотариуса. Поэтому проверки предполагают и ознакомление с нотариальными актами, реестрами, другими книгами, находящимися в архивах нотариусов.

Проверка архива нотариуса обязательна при осуществлении контроля за соблюдением правил нотариального делопроизводства. Ведь ведение архива нотариусами по правилам делопроизводства — такая же их профессиональная обязанность, как и совершение нотариальных действий. При проверке архива должно контролироваться наличие в нем всех архивных материалов. В случаях отсутствия каких-либо документов проверяется наличие соответствующих запросов на эти документы, а также записей об отправлении их в книгу учета.

Особое внимание при проверке исполнения правил нотариального делопроизводства уделяется соответствию удостоверительных надписей на нотариальных актах установленным формам и состоянию реестров. Проверяются также наличие в делопроизводстве нотариуса тех специальных книг, в которых дополнительно ведется учет отдельных

совершенных им нотариальных действий, правильность ведения этих книг, состояние архива.

По результатам проверки составляются акты, в которых отражаются обнаруженные ошибки, упущения и даже небрежности (например, в записях в реестре).

§ 3. Контроль за исполнением нотариусами профессиональных обязанностей

В соответствии со ст. 34 Основ законодательства о нотариате за исполнением всеми нотариусами Российской Федерации своих профессиональных обязанностей должен осуществляться контроль. Такой контроль с учетом особенностей деятельности нотариусов (когда в отношении совершаемых ими нотариальных действий по правилу ст. 33 Основ допускается лишь судебный контроль, когда по действующему законодательству гарантируется тайна совершаемых нотариусами нотариальных действий, когда, возможность вторжения в деятельность нотариусов кого-либо строго регламентируется законом и т.д.) возможен за организацией их работы.

Контроль за исполнением профессиональных обязанностей нотариусами, работающими в государственных нотариальных конторах, осуществляют органы юстиции. Все проблемы, возникающие с исполнением ими своих профессиональных обязанностей, решаются в соответствии с законодательством Российской Федерации и республик в составе Российской Федерации о труде.

Контроль за исполнением профессиональных обязанностей нотариусами, занимающимися частной практикой, осуществляют нотариальные палаты. Причем контрольные функции должна выполнять каждая нотариальная палата субъекта Российской Федерации независимо от количества ее членов. Однако действующим законодательством не предусмотрено, каким образом нотариальные палаты должны осуществлять контроль за исполнением нотариусами — членами палат, своих профессиональных обязанностей. В аппарате крупных нотариальных палат существуют отделы (секторы) контроля за исполнением нотариусами профессиональных обязанностей, которые ведут повседневный контроль за организацией работы нотариусов.

Повседневный контроль заключается в рассмотрении нотариальной палатой обращений граждан и юридических лиц по вопросам деятельности конкретных нотариусов, представлений уполномоченных органов, поступивших в палату или переданных из отдела юстиции. В связи с поступающими заявлениями, жалобами, представлениями

нотариальная палата по правилу, закрепленному в ч. 1 ст. 28 Основ, может истребовать от нотариуса (лица, замещающего временно отсутствующего нотариуса) представления сведений, касающихся его профессиональной деятельности, а в необходимых случаях — личных объяснений.

Так, осуществляя повседневный контроль, нотариальные палаты рассматривают обращения и жалобы, связанные с отказами в принятии заявлений для открытия наследственных дел, затягиванием сроков выдачи свидетельств о праве на наследство, отказами в возмещении расходов на похороны. Рассматриваются также жалобы на нотариусов, которые не выдают по требованиям обращающихся лиц постановления об отказе в совершении нотариального действия, направляют для оформления документов вне помещения нотариальной конторы своих сотрудников, проявляют грубость и невнимательность в обращении и т.д.

Кроме повседневного контроля за исполнением нотариусами профессиональных обязанностей должны проводиться и плановые проверки организации их работы. По правилу, закрепленному в ч. 2 ст. 34 Основ, проверка организации работы каждого нотариуса проводится один раз в четыре года. Первая проверка организации работы нотариуса, впервые приступившего к осуществлению нотариальной деятельности, должна быть проведена через год после наделения его полномочиями. При таких проверках не может оцениваться «правильность совершения соответствующего нотариального действия с точки зрения применения законодательства, когда оно допускает его различное толкование»¹. Контроль за правильностью совершения нотариальных действий осуществляет только суд.

Для проведения плановых проверок организации деятельности создаются специальные комиссии. В одних нотариальных палатах эти комиссии создаются из числа нотариусов — членов нотариальной палаты для проведения какой-либо одной проверки. В других нотариальных палатах образованы постоянные «комиссии профессиональной чести нотариусов»².

Однако организации постоянных проверок деятельности нотариусов нотариальные палаты стали уделять внимание после того, как Гене-

¹ Яркое В.В. Контроль за деятельностью нотариусов // Нотариус. 2001. № 2. С. 33.

² Для осуществления контроля за профессиональной деятельностью нотариусов, занимающихся частной практикой, и за выполнением ими Профессионального кодекса (см. с. 339—341) комиссии профессиональной чести нотариусов в соответствии с п. 9.3 разд. IX Примерного устава нотариальной палаты субъекта Российской Федерации должны быть созданы в каждой палате (Нотариальный вестник. 2001. № 7. С. 47—58).

ральная прокуратура РФ в своем представлении № 7/2-1-17-99 от 24 августа 1999 г. указала, что со стороны Федеральной нотариальной палаты отсутствует действенный контроль за выполнением нотариальными палатами субъектов РФ требований законодательства о контроле за профессиональной деятельностью нотариусов. По постановлению собрания представителей нотариальных палат субъектов РФ «О мерах по исполнению представления Генеральной прокуратуры РФ от 24 августа 1999 г. «Об устранении нарушений Основ законодательства Российской Федерации о нотариате» всем нотариальным палатам было предложено «сформировать квалифицированный аппарат палат, способный эффективно выполнять контрольные функции»¹.

Число проводимых нотариальными палатами проверок после этого значительно возросло. Так, если за 1998 г. Московской городской нотариальной палатой было проведено 16 проверок правильности исполнения нотариусами профессиональных обязанностей, то с середины 1999 г. до середины 2000 г. — уже 102 проверки².

При осуществлении проверок комиссии руководствуются правилами проведения комплексной проверки нотариусов и регламентом проведения этих проверок, утверждаемыми правлением. По результатам всех проверок составляются соответствующие акты. Акты о проверке профессиональной деятельности нотариусов во многих нотариальных палатах рассматриваются на заседаниях правлений.

В особых случаях проводятся и внеплановые проверки профессиональной деятельности нотариусов. Основания для таких проверок могут быть самые разные: сообщения средств массовой информации, правоохранительных органов, различных организаций и т.д.³

¹ Нотариальный вестник. 2000. № 3/4. С. 82.

² Нотариальный вестник. 2000. № 7. С. 17.

³ Например, после публикации в газете «Коммерсант» статей «Нотариальная доверчивость» (№ 12 от 28 января 2000 г.) и «Как грабили кредиторов Токобанка» (№ 13 от 29 января 2000 г.) комиссия Московской городской нотариальной палаты провела оперативную внеплановую проверку профессиональной деятельности одного из нотариусов, о котором шла речь в статьях, и установила грубое нарушение им действующего законодательства. Нарушение заключалось в том, что нотариус принял в депозит 252 780 292 руб. и не зарегистрировал совершенное им нотариальное действие. Деньги, перечисленные Токобанком в депозит, нотариус принял на личный счет до востребования и выдал своему сотруднику доверенность на распоряжение указанным вкладом. Этот сотрудник перевел деньги в другой банк, снял их со счета наличными и исчез вместе с деньгами. Правление МГНП приняло постановление об обращении с ходатайством в суд о лишении нотариуса права нотариальной деятельности (Нотариальный вестник. 2000. № 3/4. С. 53-54).

Глава XVII ОТВЕТСТВЕННОСТЬ НОТАРИУСОВ

§ 1. Виды и основания ответственности

Государство, наделив нотариусов правом самостоятельно и независимо от кого-либо осуществлять от его имени свою деятельность, предусмотрело и их ответственность за допускаемые в работе нарушения.

В зависимости от характера нарушений нотариусы могут привлекаться к различным видам ответственности. При этом нотариусы, работающие в государственных нотариальных конторах, как лица, исполняющие свои обязанности по трудовым договорам, несут ответственность по нормам трудового права. Они могут привлекаться к дисциплинарной ответственности. В случае неумышленного причинения нотариусами, работающими в государственных нотариальных конторах, материального вреда, они обязаны возместить его в пределах, определяемых трудовым законодательством. Непосредственно же перед клиентами за поступки таких нотариусов отвечают органы юстиции, наделившие их по поручению Министерства юстиции полномочиями. В свою очередь, каждый нотариус, работающий в государственной нотариальной конторе, отвечает перед органом юстиции.

Нотариусы, занимающиеся частной практикой, могут непосредственно привлекаться к различным видам ответственности, но с соблюдением процедур, установленных законом или уставами нотариальных палат, членами которых они являются, а также принятыми на основании уставов профессиональными кодексами (кодексами профессиональной этики, положениями о дисциплинарной ответственности и т.д.).

В действующем законодательстве есть нормы, в которых конкретно названо, за какие именно нарушения и кто может привлечь нотариуса к ответственности. Так,

- в случае нарушения тайны завещания завещатель по правилу ч. 2 ст. 1123 ГК РФ вправе потребовать компенсацию морального вреда, а также воспользоваться другими способами защиты гражданских прав, предусмотренными ГК;

- в случае совершения нотариального действия, противоречащего законодательству Российской Федерации, нотариус несет ответственность в соответствии с правилами, закрепленными в ч. 1 и 3 ст. 17 Основ законодательства о нотариате;

- в случае непредставления либо несвоевременного представления в налоговый орган справок о стоимости имущества, перешедшего в собственность граждан, необходимых для исчисления налога с имуще-

ства, перешедшего в порядке наследования или дарения, нотариус по правилу, закрепленному в ч. 4 ст. 17 Основ, может быть привлечен в судебном порядке к ответственности в соответствии с законодательством РФ.

Ответственность нотариусов за нарушения налогового законодательства предусмотрена в ст. 129.1 Налогового кодекса РФ¹. Привлечение нотариуса к ответственности за налоговое правонарушение не освобождает его при наличии соответствующих оснований от уголовной или иной ответственности, предусмотренной законами Российской Федерации.

В отношении нотариусов, занимающихся частной практикой, по действующему законодательству установлена гражданско-правовая ответственность. Так, согласно ч. 1 ст. 17 Основ такой нотариус, умышленно разгласивший сведения о совершенном нотариальном действии или совершивший нотариальное действие, противоречащее законодательству Российской Федерации, обязан по решению суда возместить причиненный вследствие этого ущерб. Нотариуса, занимающегося частной практикой, могут обязать по решению суда возместить ущерб клиенту и в других случаях, если он не может быть возмещен в ином порядке².

Нотариусы, притом не только работающие в государственных нотариальных конторах, но и занимающиеся частной практикой, за определенные профессиональные проступки могут привлекаться к дисциплинарной ответственности. Если нотариусы, работающие в государственных нотариальных конторах, несут дисциплинарную ответственность за проступки в порядке, установленном Трудовым кодексом РФ, то нотариусы, занимающиеся частной практикой, — в порядке, установленном Профессиональным кодексом нотариусов Российской Федерации³, а также профессиональными кодексами нотариусов, приня-

¹ Положения п. 12 ст. 7 Закона РФ от 21 марта 1991 г. «О налоговых органах Российской Федерации» (в ред. от 25 февраля 1993 г.), согласно которому налоговым органам предоставлялось право налагать на нотариусов административные штрафы, утратили силу и не подлежат применению на основании определения Конституционного Суда Российской Федерации от 5 июля 2001 г. № 130-О «По запросу Омского областного суда о проверке конституционности положения пункта 12 статьи 7 Закона Российской Федерации «О налоговых органах Российской Федерации» (СЗ РФ. 2001. № 34. Ст. 3512).

² Подробно о гражданско-правовой ответственности нотариусов, занимающихся частной практикой, см. § 2 настоящей главы.

³ Принят собранием представителей нотариальных палат субъектов Российской Федерации в соответствии с постановлением № 10 от 18 апреля 2001 г. (Нотариальный вестник. 2001. № 7. С. 59-65).

тыми нотариальными палатами субъектов РФ в соответствии с их уставами.¹

В Профессиональном кодексе нотариусов Российской Федерации содержится перечень проступков нотариусов, занимающихся частной практикой, отнесенных к дисциплинарным. Среди двадцати одного проступка, названных в кодексе, есть в частности и такие, как:

- совершение нотариальных действий, противоречащих требованиям законодательства;
- занятие предпринимательской и иной деятельностью, кроме нотариальной, научной и преподавательской;
- оказание посреднических услуг при совершении нотариальных действий;
- совершение нотариальных действий вне установленных границ нотариального округа, кроме определенных законом случаев;
- свидетельствование подлинности подписи и совершение иных нотариальных действий в отсутствие соответствующих граждан или представителей юридических лиц;
- произвольное изменение размера нотариального тарифа в сторону его завышения или занижения в сравнении с размером тарифов, установленным законом или рекомендациями (решениями) нотариальной палаты;
- задержка на срок более одного месяца уплаты членских взносов в нотариальную палату без уважительных причин, а также занижение размеров уплачиваемых взносов или иных обязательных платежей;
- отсутствие без уважительных причин постоянного места совершения нотариальных действий более двух месяцев подряд или более шести месяцев в течение календарного года;
- отсутствие на рабочем месте без уважительных причин;
- грубое или неоднократное (два и более раз) нарушение правил ведения нотариального делопроизводства, установленного режима работы нотариальной конторы;
- нарушение морально-этических норм, предусмотренных профессиональным кодексом;

¹ Подобные документы в некоторых нотариальных палатах были приняты под иными названиями. Например, в Калужской областной нотариальной палате — «Кодекс профессиональной чести нотариусов» (Нотариальный вестник. 2000. № 8. С. 11); в Омской областной нотариальной палате — «Кодекс чести нотариусов г. Омска и Омской области» (Нотариальный вестник. 2000. № 11/12. С. 34); в нотариальной палате Оренбургской области — «Кодекс профессиональной этики» (Нотариальный вестник. 2001. № 4. С. 22) и т.д.

— исполнение нотариусом полномочий нотариуса в период исполнения их лицом, временно его замещающим.

Устанавливаются в Профессиональном кодексе нотариусов и меры профессионального воздействия. Это:

- замечание;
- выговор;
- строгий выговор;
- подача в суд ходатайства о лишении нотариуса права нотариальной деятельности;
- денежное взыскание в размере от 5 до 100 минимальных размеров оплаты труда в качестве компенсации нанесенного нотариальной палате ущерба (разд. IX).

Порядок наложения дисциплинарных взысканий регламентируется уставом нотариальной палаты и Профессиональным кодексом нотариусов. В случае обнаружения при проверке профессиональной деятельности нотариуса правонарушений, влекущих дисциплинарную ответственность, комиссия профессиональной чести нотариусов выносит решение, содержащее рекомендацию о применении к нотариусу мер дисциплинарного воздействия. Это решение передается на рассмотрение правления нотариальной палаты, которая после истребования от нотариуса письменных объяснений вправе наложить на него дисциплинарное взыскание.

За использование нотариусом, занимающимся частной практикой, своих полномочий вопреки задачам своей деятельности и в целях извлечения выгод и преимуществ для себя или других лиц либо за нанесение вреда другим лицам, если это деяние причинило существенный вред правам и законным интересам граждан или организаций либо охраняемым законом интересам общества или государства, действующим законодательством установлена уголовная ответственность (ст. 202 УК РФ).

Однако, «как показывает судебно-следственная практика, нотариусы чаще всего преступно злоупотребляют... своими публичными полномочиями по должности»¹. Вместе с тем по действующему законодательству нотариус, занимающийся частной практикой, не может быть привлечен к уголовной ответственности как должностное лицо. Поэтому в случаях, когда следственные органы привлекают таких нотариусов к уголовной ответственности за злоупотребления своими властны-

¹ Проблемы деятельности нотариата в условиях правовой реформы (материалы научно-практической конференции) // Нотариальный вестник. 2001. № 2. С. 41—42.

ми полномочиями, суды выносят в отношении их оправдательные приговоры¹.

§ 2. Гражданско-правовая ответственность нотариусов, занимающихся частной практикой

На нотариусов, занимающихся частной практикой, по действующему законодательству возложена гражданско-правовая ответственность за причинение ущерба в результате правонарушений, допущенных при осуществлении своей профессиональной деятельности. Такая ответственность наступает только в случаях, установленных в законе.

В соответствии с ч. 1 ст. 17 Основ гражданско-правовая ответственность наступает в следующих случаях:

1) когда совершенное нотариальное действие противоречит законодательству Российской Федерации;

2) когда нотариус² умышленно разгласит сведения о совершенном нотариальном действии;

3) в других случаях, когда ущерб, причиненный в результате правонарушения, допущенного нотариусом, не может быть возмещен в ином порядке.

Имущественная ответственность, возложенная на нотариусов по прямому указанию закона, призвана обеспечить, с одной стороны, правопорядок в нотариальной деятельности, с другой — компенсацию тех потерь лиц, обращающихся за совершением нотариальных действий, которые наступили из-за ненадлежащего исполнения нотариусом своих профессиональных обязанностей³.

Если нотариус, которому становится известно о причиненном ущербе, посчитает необходимым добровольно исполнить свою обязанность по компенсации имущественных потерь лица, обратившегося к нему для совершения какого-либо нотариального действия, он предотвратит возбуждение против него судебного дела. Именно так и поступают нередко нотариусы, когда они усматривают свою вину в возникновении ущерба. По данным Федеральной нотариальной палаты, в

¹ См.: Проблемы деятельности нотариата в условиях правовой реформы.

² Здесь и далее в настоящем параграфе имеются в виду только нотариусы, занимающиеся частной практикой.

³ По данным Федеральной нотариальной палаты, только за 1997 г. нотариусами «возмещено пострадавшим клиентам более 70 млрд рублей» ущерба (Нотариальный вестник. 1998. № 6. С. 12). За 2000 г. нотариусами, занимающимися частной практикой, причиненный ущерб был возмещен на общую сумму 811 507 рублей (Нотариальный вестник. 2001. № 7. С. 19).

связи с незаконным совершением нотариальных действий частнопрактикующими нотариусами в 1999 г. добровольно был возмещен ущерб на сумму 345 394 руб. В этом же году по судебным решениям с нотариусов было взыскано еще 351 404 руб. ущерба¹.

Иски к нотариусам, занимающимся частной практикой, о возмещении ущерба в соответствии со ст. 17 Основ законодательства о нотариате стали предъявляться в суды с середины 90-х годов, когда из-за просчетов «скоротечной бесконтрольной либерализации экономической жизни, открывшей легальные возможности криминальной среде для обогащения и безнаказанного паразитирования на трудностях и издержках экономической реформы» в России, как отметил А. Сухарев, «криминальное насилие достигло своего апогея». Именно в этот период «стали расцветать мошеннические ... манипуляции с недвижимостью»², и в России появились в большом количестве «бездомные люди», среди которых было много детей и подростков. С негативными последствиями огромного количества сделок с недвижимостью, удостоверенных российскими нотариусами в середине 90-х годов, до сих пор разбираются суды.

При рассмотрении исков к нотариусу о привлечении его к гражданско-правовой ответственности за допущенное правонарушение суд должен выяснить следующие обстоятельства:

- является ли совершенное им нотариальное действие противоречащим действующему законодательству, либо имело ли место умышленное разглашение сведений о совершенном нотариальном действии, которые должны сохраняться в тайне;

- причинен ли ущерб совершенным нотариальным действием или несовершением нотариального действия, или разглашением сведений, которые стали известны в связи с совершением нотариального действия;

- есть ли в причинении ущерба вина нотариуса и какова форма этой вины;

- имеется ли возможность возместить причиненный ущерб в ином порядке.

Рассмотрим сначала, какие именно правонарушения нотариусов могут повлечь их имущественную ответственность. Чаще всего это:

¹ Нотариальный вестник. 2000. № 5/6. С. 24.

² Из выступления директора НИИ проблем укрепления законности и правопорядка при Генеральной прокуратуре РФ, доктора юридических наук А.Я. Сухарева на научно-практической конференции нотариусов, посвященной 850-летию Москвы (Нотариальный вестник. 1997. № 7. С. 7—8).

- 1) удостоверение сделок, не соответствующих требованиям закона;
- 2) совершение нотариального действия без истребования всех необходимых для этого документов;
- 3) совершение нотариального действия, которое в соответствии со ст. 40 Основ подлежит совершению другим нотариусом;
- 4) выполнение действий, не предусмотренных действующим законодательством (например, совершение исполнительной надписи нотариуса о взыскании денежных средств или истребовании имущества на документе, не включенном в Перечень документов, по которым взыскание задолженности производится в бесспорном порядке на основании исполнительных надписей органов, совершающих нотариальные действия);
- 5) удостоверение сделки от имени представителя, не наделенного соответствующими полномочиями;
- 6) удостоверение завещания через представителя;
- 7) удостоверение доверенности, выдаваемой в порядке передоверия, на срок, превышающий срок действия основной доверенности;
- 8) совершение любого нотариального действия без регистрации его в реестре; и т.д.

Предложить исчерпывающий перечень нотариальных действий, противоречащих законодательству, невозможно. Однако основным их признаком является то, что каждое из таких действий совершено с нарушением какой-либо нормы (правила).

Примерами правонарушений, связанных с разглашением сведений о совершенном нотариальном действии, являются:

- выдача справок, документов (их копий), представленных нотариусу или изготовленных нотариусом, прокурору, следователю, органам дознания до возбуждения уголовного дела;
- выдача документов (их дубликатов, копий) посторонним лицам;
- выдача каких-либо справок и документов по запросам органов исполнительной власти и местного самоуправления, различных организаций, в том числе общественных и религиозных, фондов, музеев и т.д.

Однако ответственность нотариуса за разглашение сведений о совершенном нотариальном действии, составляющих нотариальную тайну¹, по ст. 17 Основ может наступить только в случае умышленного правонарушения.

При рассмотрении исков о взыскании ущерба с нотариусов важное значение имеет правильное определение размера ущерба. Возмещение

¹ О нотариальной тайне подробно изложено в § 4 гл. IV учебника.

ущерба по нормам ст. 17 Основ — это выплата определенной денежной суммы, соответствующей материальным потерям, причиненным истцу при указанных в этой статье обстоятельствах. Материальные потери истца определяются по представленным в суд письменным доказательствам, содержащимся, например, в нотариально удостоверенном договоре купли-продажи, существенным условием которого является цена, установленная соглашением сторон. К материальным потерям относятся и те расходы, которые истец произвел, оплатив различные услуги — за выдачу ему справок, нотариальное оформление, регистрацию и т.д.

По правилу, закрепленному в ч. 1 ст. 17 Основ, ущерб возмещается нотариусом не только при умышленном разглашении сведений о совершенном нотариальном действии или совершении нотариального действия, противоречащего законодательству, но и в других случаях, когда этот ущерб не может быть возмещен в ином порядке. И здесь нельзя не упомянуть случаи, когда иски о взыскании ущерба предъявляются к нотариусам в связи с тем, что они не совершили нотариальных действий, которые их просили совершить. Например, нотариус, занимающийся частной практикой, которому поручено из-за отсутствия в нотариальном округе государственной нотариальной конторы принятие мер охраны наследственного имущества, получив соответствующее заявление от наследника или сообщение от других лиц, не принял таких мер. Если в результате непринятия мер охраны наследственное имущество было расхищено, а установить, кем расхищено, органам следствия не удалось, то в соответствии с ч. 1 ст. 17 Основ и в таких случаях может наступить гражданско-правовая ответственность нотариуса.

Обязательным основанием для наступления гражданско-правовой ответственности нотариуса, занимающегося частной практикой, за допущенные им правонарушения, указанные в ч. 1 ст. 17 Основ, является его вина. Вина нотариуса в причинении ущерба может выражаться в двух формах — умысла или неосторожности и должна быть установлена судом. Ответственность нотариуса без его вины по ст. 17 Основ вообще не наступает.

Ответственность нотариуса за причинение ущерба зависит от формы его вины. Так, при умышленном совершении нотариусом нотариального действия, противоречащего законодательству, или умышленном разглашении сведений о совершенном нотариальном действии всегда наступает гражданско-правовая ответственность самого нотариуса за причиненный ущерб. Нередко при таких обстоятельствах против нотариуса возбуждается уголовное дело. В других случаях гражданско-правовая ответственность нотариуса наступает при наличии одновременно двух условий: во-первых, когда нотариус по неосторож-

ности оказался виновным в причинении ущерба, и, во-вторых, когда этот ущерб не может быть возмещен в ином порядке. Под «иным порядком» предполагается возмещение ущерба:

- непосредственным его причинителем;
- правопреемником непосредственного причинителя ущерба;
- страховой компанией, с которой заключен договор страхования деятельности нотариуса.

Если ущерб по каким-либо причинам не может быть полностью возмещен в ином порядке, тогда наступает имущественная ответственность и нотариуса. При этом нотариус обязан возместить разницу между «страховым возмещением и фактическим размером ущерба» (ст. 1072 ГК РФ) либо между ущербом и той его частью, которая может быть возмещена в ином порядке.

Гражданско-правовая ответственность нотариусов чаще всего наступает из-за преступных действий отдельных граждан, различными способами обманывающих не только тех, с кем они заключают сделки, но и нотариусов, удостоверяющих эти сделки. Когда обман вскрывается, найти этих граждан, как правило, уже невозможно, и уголовные дела, возбужденные по факту мошеннических действий, приостанавливаются. В таких случаях иск о возмещении ущерба может быть предъявлен к нотариусу. Если при рассмотрении дела вина нотариуса в причинении ущерба будет установлена, иск должен быть удовлетворен.

Так, судами обычно удовлетворяются иски о взыскании ущерба с нотариусов, когда сделки были совершены по поддельным документам. Удовлетворяются и иски потерпевших, когда сделки были совершены неустановленными лицами, предъявившими для установления их личности чужие паспорта, владельцы которых или их наследники потом эти сделки оспаривают. Основанием для наступления ответственности в таких случаях является допущенная по неосторожности ошибка нотариуса при установлении личности обратившегося.

Вместе с тем суд при рассмотрении иска о взыскании ущерба с нотариуса может признать его невиновным, если при той степени заботливости и осмотрительности, какая от него требовалась по характеру его деятельности, он принял все меры для надлежащего исполнения своих профессиональных обязанностей.

При наступлении гражданско-правовой ответственности нотариусов за причиненный по неосторожности ущерб чрезвычайно важное значение приобретают размеры страховых сумм, в пределах которых нотариусы страхуют свою профессиональную деятельность.

Например, к нотариусу города Ульяновска был предъявлен иск о возмещении ущерба в размере 89 млн руб., причиненного покупателю

из-за допущенных нотариусом правонарушений при удостоверении договора купли-продажи. В качестве соответчика к участию в деле была привлечена страховая компания, с которой у нотариуса был заключен договор страхования профессиональной деятельности на 100 млн руб. При рассмотрении дела Ульяновский областной суд установил, что нотариусу неустановленным лицом, использовавшим утерянный паспорт собственника квартиры, при удостоверении договора были предъявлены поддельные правоустанавливающие документы на квартиру. По заключению экспертов, проводивших по делу судебно-техническую экспертизу, отличить поддельные документы от подлинных визуально невозможно. Вместе с тем суд посчитал, что «нотариус, не приняв необходимые меры предосторожности, исключающие возможность удостоверения сделок по подложным документам», допустил правонарушение. Суд установил вину нотариуса в причинении ущерба истцу неумышленными действиями и пришел к выводу, что при таких обстоятельствах причинение ущерба относится к страховому случаю и подлежит возмещению за счет страховщика. Ссылаясь на ст. 931 ГК, согласно которой требование о возмещении вреда, причиненного нотариусом в пределах страховой суммы, может быть предъявлено и непосредственно страховщику, а также на ст. 17 Основ, согласно которой ущерб с нотариуса взыскивается в случае, если он не может быть возмещен в ином порядке, суд взыскал со страховой компаний в пользу истца 90 млн 335 тыс. руб. ущерба и госпошлину в сумме 2 млн 416 тыс. 700 руб.¹

§ 3. Освобождение от полномочий нотариуса

Для нотариусов в зависимости от того, работают ли они в государственных нотариальных конторах или занимаются частной практикой, установлен различный порядок прекращения их полномочий.

По правилу ч. 4 ст. 12 Основ законодательства о нотариате полномочия нотариуса, работающего в государственной нотариальной конторе, прекращаются путем его увольнения с работы. Увольнение такого нотариуса производится в соответствии с законодательством Российской Федерации и республик в составе Российской Федерации о труде. Нотариус, работающий в государственной нотариальной конторе, в случае его осуждения за совершение преступления, связанного с профессиональной деятельностью, по приговору суда может быть лишен права заниматься нотариальной деятельностью на срок от одного года до пяти лет в качестве основного наказания и на срок от шести месяцев до трех лет в качестве дополнительного наказания.

Специальный порядок прекращения полномочий установлен в отношении нотариусов, занимающихся частной практикой. Такие нота-

¹ Решение Ульяновского областного суда от 15 августа 1997 г. (Нотариальный вестник. 1997. № 7. С. 35-39).

риусы либо слагают полномочия по собственному желанию¹, либо освобождаются от полномочий на основании решения суда о лишении права нотариальной деятельности².

Нотариус, занимающийся частной практикой, по правилам, закрепленным в ч. 5 ст. 12 Основ, может быть освобожден от полномочий на основании решения суда в случаях:

1) осуждения его за совершение умышленного преступления — после вступления приговора в законную силу;

2) ограничения дееспособности или признания недееспособным в установленном законом порядке;

3) по ходатайству нотариальной палаты, которое может быть подано в суд при наличии предусмотренных законом оснований.

В качестве оснований для направления нотариальной палатой в суд ходатайства о лишении нотариуса права нотариальной деятельности в п. 3 ч. 5 ст. 12 Основ предусмотрены:

- неоднократное совершение дисциплинарных проступков;
- нарушение законодательства;
- невозможность исполнять профессиональные обязанности по состоянию здоровья (при наличии медицинского заключения);
- другие установленные законодательными актами Российской Федерации случаи.

С ходатайством о лишении нотариуса права нотариальной деятельности в суд от имени нотариальной палаты, членом которой является этот нотариус, обращается правление нотариальной палаты. Однако такое ходатайство может быть подано в суд только после принятия правлением соответствующего решения.

При принятии решения об обращении в суд с ходатайством о лишении нотариуса права нотариальной деятельности за неоднократное совершение дисциплинарных проступков правление должно проверить, был ли соблюден при наложении дисциплинарных взысканий предусмотренный уставом палаты и Профессиональным кодексом нотариусов Российской Федерации порядок их наложения:

- были ли истребованы от нотариуса письменные объяснения³;

¹ В Московской городской нотариальной палате, например, за 2000 г. сложили полномочия шесть нотариусов (Нотариальный вестник. 2001. № 7. С. 19).

² Например, за 2000 г. в России семь нотариусов были лишены права заниматься нотариальной деятельностью (Нотариальный вестник. 2001. № 7. С. 19).

Например, Петрозаводский федеральный суд, отказав нотариальной палате Республики Карелия в иске о лишении нотариуса права нотариальной деятельности, свое решение мотивировал и тем, что от нотариуса до наложения дисциплинарных взысканий и принятия решения о ходатайстве перед судом не было затребовано объяснений (*Евдокимова Е. Ох, непросто уволить нотариуса...* // Нотариальный вестник. 1999. № 11 — 12. С. 79).

— был ли нотариус своевременно извещен о дне и времени рассмотрения дела о его дисциплинарной ответственности;

— были ли соблюдены сроки, установленные для применения дисциплинарных взысканий (не позднее двух месяцев со дня обнаружения дисциплинарного проступка); и т.д.

Нередко правления нотариальных палат принимают решения об обращении в суд с ходатайством о лишении нотариуса права нотариальной деятельности, когда к ним поступают представления судебных, прокурорских, следственных органов о нарушениях нотариусами действующего законодательства. При этом ходатайство о лишении нотариуса полномочий может быть направлено в суд и за однократное нарушение законодательства.

Например, нотариус Московской городской нотариальной палаты по решению Хорошевского межмуниципального суда Москвы был лишен права нотариальной деятельности за нотариальное удостоверение доверенности от имени лица, которое за совершением этого нотариального действия к нотариусу не обращалось¹. Нотариус Московской области в 2000 г. был лишен права нотариальной деятельности за совершение нотариальных действий в Московском городском нотариальном округе².

По правилу ч. 2 ст. 17 Основ законодательства о нотариате деятельность нотариуса, занимающегося частной практикой, может быть прекращена судом и по представлению должностных лиц органов юстиции, налоговых органов, либо самих этих органов, осуществляющих контроль за деятельностью нотариусов. Однако эти должностные лица либо органы могут направить представление в суд только в случае совершения нотариусом действий, противоречащих законодательству Российской Федерации.

Глава XVIII

ЭТИКА НОТАРИУСОВ

§ 1. Этические требования к нотариусам

Этика — слово греческого происхождения, которое в русском языке употребляется в разных значениях. По современным представлениям, этика — это и философская наука, предметом изучения которой явля-

¹ См.: Нотариус. 1997. № 2(4). С. 53-56.

² См.: Нотариальный вестник. 2000. № 7. С. 16.

ется нравственность как форма сознания и как вид общественных отношений; этика — это и нормы поведения представителей каких-либо профессий.

Определение этики как учения о нравственности было дано еще Аристотелем (384—322 до н.э.), который для обозначения нравственных понятий ввел термин «этический». Эти понятия античной философии были известны уже в Древней Руси, принявшей христианство у Византии и в течение веков ориентировавшейся на греческие культурные традиции. Термины «этика» («эфика», «ифика») и другие нравственные понятия античной философии через переводные литературные источники пришли и в русскую философию. Но еще с древности в русской литературе была заметна другая традиция — выработать этическую терминологию на русском языке. Поэтому наряду со словом этика употреблялись слова «нрав», «нравственная» философия. В XVII в. учения о нравственности как часть философии стали в России предметом преподавания и научной разработки. С конца XVII — начала XVIII в., когда произошло «обособление русской философии от религии», учения о нравственности начали развиваться «как составная часть философского знания»¹.

Значительное развитие философских знаний, в том числе и этических, наблюдалось в России в XIX в. Этическая проблематика стала выделяться из философии и приобрела самостоятельное значение. В этот период резко возросло количество этической литературы. Например, только в 1894 г. в России вышло более 60 книг и статей по вопросам этики².

Проблемы этики волновали и нотариусов, стремящихся поддерживать уважение общества к своей профессии. «Корпорация нотариусов в России более других корпораций требует разработки вопроса о правилах этики» — писал в 1904 г. в своей заметке нотариус города Вологды М.М. Попович.³ Отклики на его идею последовали быстрой

С середины 90-х гг. XX в. вопросы этики нотариусов стали волновать уже не только любящих свой труд и достойно выполняющих свои профессиональные обязанности нотариусов, но и всех тех, кому не безразличны складывающиеся в нашем обществе новые основы нравственности.

¹ Пеунова М.Н., Шкоринов В.П. Актуальные проблемы истории русской этики и принципы ее исследования // Очерки истории русской этической мысли. М., 1976. С. 7, 9.

² См.: Вопросы философии и психологии. 1897. Кн. 3. С. 523.

³ См.: Попович М., Этика среди нашего нотариата // Нотариальный вестник. 1904. № 12.

⁴ К статье «Этика нашего нотариата» // Нотариальный вестник. 1904. № 16; Иванищев А. Этика нашего нотариата // Нотариальный вестник. 1904. № 19; и др.

Этика нотариусов является частью профессиональной этики юристов. В современной России «профессиональная этика юриста — дисциплина, находящаяся в процессе становления»¹. Вместе с тем при получении юридического образования в российских вузах изучается судебная этика — наиболее разработанная отрасль профессиональной этики, предметом изучения которой являются нравственные начала правосудия, профессиональная мораль судьи, следователя, прокурора, адвоката. Рассматривая этику нотариусов, остановимся на нравственных требованиях, предъявляемых к представителям этой профессии, и тех правилах их поведения, регулирующих нравственное отношение к исполнению профессиональных обязанностей, к обращающимся за совершением нотариальных действий людям, а также друг к другу.

Правила поведения формулируются в зависимости от законов, существующих традиций и общественных представлений о добре и зле, справедливости и несправедливости, совести и бессовестности, чести и бесчестье, долге и отсутствии долга. Нравственное отношение к профессиональным обязанностям предполагает осознание определенных нравственных требований и их соблюдение.

Представления о нравственности в разные периоды общественной жизни далеко не одинаковые. Вместе с социально-экономическими условиями жизни они изменяются. Но общечеловеческими нравственными ценностями при любых общественных отношениях остаются справедливость и долг, честность и совесть.

Особенности нотариальной деятельности, заключающиеся в ее целях и общественной значимости, в исключительно доверительных и охраняемых нотариальной тайной отношениях нотариусов и обращающихся к ним лиц, придают этике нотариусов своеобразие, не всегда понятную даже представителям других юридических профессий.

Нотариусы наделены правом от имени государства изготавливать документы, имеющие доказательственную силу и публичное признание. Данная особенность нотариальной деятельности предопределяет необходимость закрепления в действующем законодательстве определенных нравственных требований к представителям этой профессии. Эти требования сформулированы в нормах Основ законодательства о нотариате. Согласно ст. 14 при назначении на должность каждый нотариус торжественно присягает исполнять обязанности «в соответствии с законом и совестью, хранить профессиональную тайну, в своем поведении руководствоваться принципами гуманности и уважения к человеку».

Содержащиеся в тексте присяги требования определяют нравственные задачи нотариусов, которым государство доверило от своего имени выполнять нотариальные функции. Они являются для них нравственными ориентирами. Если эти требования воспринимаются теми, кто приносит присягу, формально, то вероятнее всего они становятся «нравственными веригами», а если они осознаются и выполняются, то приносят внутреннее удовлетворение и любовь к своей профессии. Соблюдение нравственных требований, содержащихся в тексте присяги, обеспечивает и востребованность нотариальных услуг, и уважение общества к нотариусам. Самих же нотариусов эти требования обязывают:

- соблюдать законы и с чувством ответственности перед должным осуществлять самоконтроль за правильностью совершения нотариальных действий;

- быть верными доверенными лицами своих клиентов, сохраняя в тайне и сведения о совершенных нотариальных действиях, и сведения, которые клиенты доверительно сообщают нотариусам;

- помогать людям и относиться с уважением к любому человеку, обращающемуся за юридической помощью;

- быть честными;

- не удостоверять сделки от имени граждан, находящихся в состоянии, когда они не способны понимать значение своих действий или руководить ими;

- не допускать заключения заведомо обманных сделок.

Этические требования, которые должны соблюдать нотариусы в своей профессиональной деятельности, содержатся и в других статьях Основ. Требование, закрепленное в ч. 1 ст. 5 Основ, обязывает нотариуса быть беспристрастным и руководствоваться Конституцией Российской Федерации, конституциями республик в составе Российской Федерации, другими законодательными и правовыми актами. А это означает, что нотариус должен предлагать решения, соответствующие действующим законам, стремясь обеспечить справедливое соотношение интересов всех обращающихся к нему лиц.

Долг обязывает нотариусов выполнять нотариальные действия, для совершения которых к ним обращаются люди, а отказывать в их совершении только по основаниям, закрепленным в законе. Совесть — выполнять свою работу с чувством нравственной ответственности перед людьми. Честность в нотариальной деятельности так же необходима, как знание законодательства. Знание законов, традиций, сложившихся в российском нотариате за более чем вековую историю, беспристрастность нотариусов и нравственная направленность их де-

тельности ограждают людей от обмана, заблуждений, ошибок, которые они могут допустить из-за своей юридической неосведомленности. Честность нотариусов исключает подлоги, легко доступные в их профессии.

Членство России в Международном союзе латинского нотариата обязывает каждого российского нотариуса знать и соблюдать принципы и заповеди этого союза, выработанные в течение столетий существования нотариата¹ и доказавшие свою правовую безупречность. Среди них такие, как

- воздавай должное правде;
- советуйся с честью;
- руководствуйся справедливостью;
- ограничивайся, законом;
- работай с достоинством;
- действуй осмотрительно;
- помни, что твоя миссия направлена на то, чтобы не было споров между людьми².

§ 2. Правила поведения нотариусов

Нотариусы, занимающиеся частной практикой, относятся к лицам свободных профессий. Правила их поведения сформулированы в Профессиональном кодексе нотариусов Российской Федерации, разработанном в соответствии с российским законодательством, а также принципами и нормами Международного союза латинского нотариата и европейским Кодексом нотариальной этики³. По правилам, закрепленным в Профессиональном кодексе, нотариус должен соблюдать следующие морально-этические обязательства:

- защищать интересы человека, общества и государства, соблюдая требования закона;
- способствовать утверждению в обществе веры в закон и справедливость;
- не совершать в личных интересах или в интересах других лиц действий, которые могли бы поставить под сомнение беспристрастность и независимость нотариальной деятельности, скомпрометиро-

¹ Во Франции, например, нотариат появился еще в 1270 г., когда Людовик IX Святой учредил при парижской судебной палате 60 должностей нотариусов (см.: *Пьеру Ж.-Ф., Яер Ж.* Профессиональное нотариальное право/ Пер. с франц. М., 2001. С. 38).

² См.: Нотариальный вестник. 2001. № 2. С. 1.

³ Принят 3–4 февраля 1995 г. в Неаполе на конференции национальных организаций нотариусов Европы (Нотариальный вестник. 1997. № 2. С. 28–30).

вать нотариуса в общественном мнении, причинить ущерб чести и достоинству профессии нотариуса;

- относиться к коллегам по юридической профессии в духе уважения, доверия и благожелательного сотрудничества;

- поддерживать благоприятный нравственно-психологический климат в нотариальной конторе и нотариальном сообществе в целом; избегать проявления вредных привычек и особенностей поведения, которые могут оскорбить человеческое достоинство и негативно восприниматься окружающими;

- избегать личного участия в деятельности политических партий и объединений, вовлечения в политическую деятельность, не позволяющую нотариусу сохранять лояльность, объективность и независимость;

- соизмерять уровень и объем страхования своей профессиональной ответственности с объемами и рисками своей деятельности;

- обеспечить в своей деятельности высокие критерии и требования культуры общения, в любой ситуации стремиться сохранять поддержку и личное достоинство (п. 3 разд. II).

Другие правила поведения, содержащиеся в Профессиональном кодексе, предписывают нотариусам:

- 1) перед совершением каждого нотариального действия информировать обратившихся лиц о размере тарифа за совершение нотариального действия, устанавливаемого в соответствии с нормативными актами;

- 2) не нарушать без уважительных причин установленный режим работы нотариальной конторы и требований к помещению и техническому оснащению нотариальной конторы;

- 3) не отказывать необоснованно в выезде к обратившимся за совершением нотариального действия лицам в случаях, предусмотренных законодательством;

- 4) не передавать функции по совершению нотариальных действий, в том числе по выполнению технических работ, подготовке проектов документов, изготовлению оригиналов и копий, размножению документов, иным лицам, кроме сотрудников нотариальной конторы;

- 5) не осуществлять прием посетителей в состоянии наркотического или алкогольного опьянения, не курить во время приема без согласия посетителей (разд. III).

Предусмотрены в Профессиональном кодексе и правила, которым должны следовать нотариусы в своем поведении во внеслужебное время. Как лицо, облеченное особым доверием и ответственностью перед государством и обществом, нотариус обязан воздерживаться от ка-

кой-либо деятельности, способной негативно повлиять на осуществление его профессиональных обязанностей или вызвать сомнение в его независимости и объективности, а также препятствовать вовлечению членов своей семьи в эту деятельность. Обязан нотариус воздерживаться и от получения дорогостоящих подарков и необоснованных льгот от лиц, обратившихся за совершением нотариального действия, от посещения заведений с сомнительной общественной репутацией (разд. VII).

После принятия Профессионального кодекса можно констатировать, что этика нотариусов — это не только призыв законодателя и клятва нотариусов соблюдать нравственные требования в профессиональной деятельности, но и вполне реальные правила, за нарушение которых может наступить ответственность.

Контроль за соблюдением этики осуществляет само же нотариальное сообщество. В каждой нотариальной палате существует комиссия профессиональной чести нотариусов. Она избирается собранием членов палаты из числа нотариусов со стажем работы нотариусом не менее пяти лет. Нарушение правил поведения, установленных Профессиональным кодексом, признается дисциплинарным проступком. За отдельные нарушения может быть наложено дисциплинарное взыскание.

Однако закрепить все нравственные требования, которым должны следовать нотариусы в своей деятельности, не всегда возможно в конкретных правилах поведения. В таких случаях нередко перед нотариусами встает проблема выбора «как поступить». Анализ отдельных таких проблем посвящен следующий параграф.

§ 3. Проблемы нравственности в деятельности нотариусов

Основной проблемой российского нотариального сообщества на рубеже XX—XXI вв. стало «повышение доверия к институту нотариата со стороны государства»¹. С этого времени проблемам этики современных нотариусов уделяется особое внимание. Закрепленный в Профессиональном кодексе механизм реализации отдельных нравственных требований поможет нотариальному сообществу контролировать соблюдение предусмотренных в кодексе правил всеми нотариусами. Вместе с тем многие проблемы этики нотариусов ждут еще широкого

¹ «Мы не должны терять престиж своей профессии». Интервью с Президентом Федеральной нотариальной палаты Е.Н. Клячкиным (Нотариальный вестник. 2001. № 7. С. 70).

обсуждения, анализа и практического решения. Остановимся на отдельных из них.

Некоторые профессиональные обязанности нотариусов и правила совершения нотариальных действий, закрепленные в правовых нормах, могут быть правильно выполнены только при определенных нравственных представлениях лиц, осуществляющих нотариальную деятельность. Например, можно по-разному соблюдать в нотариальной практике правило о необходимости выяснять дееспособность лиц, участвующих в сделке, при ее удостоверении. Если не думать о нравственной стороне этого правила, то нотариус по действующему в настоящее время законодательству ничем не ограничен в возможности удостоверить сделку от имени человека, находящегося в состоянии, когда он не понимает значение своих действий или не может ими руководить, но при этом обращается к нотариусу для удостоверения сделки. Данное обстоятельство сыграло свою роль в формировании негативных тенденций в нотариате.

Так, важной нравственной проблемой российских нотариусов, решали которую они далеко не одинаково в середине 90-х гг. XX в., стало удостоверение сделок с недвижимостью, когда продавцами являлись люди, явно злоупотреблявшие спиртными напитками либо страдавшие психическими болезнями, но не признанные в установленном порядке ограниченно дееспособными или недееспособными. Если одни нотариусы из нравственных представлений о задачах своей деятельности находили законные основания такие сделки не удостоверять, то другие нотариусы, превратив процедуру нотариального удостоверения в простую формальность, удостоверяли их. В результате появления значительного числа обманутых людей, оказавшихся без жилья и без денег, деятельность нотариусов стала вызывать справедливые нарекания со стороны общества.

И хотя сейчас эта проблема не стоит столь остро, как еще несколько лет назад, тем не менее решать ее надо как можно быстрее. Именно в правилах профессиональной деятельности должно быть подробно расписано, как следует поступать нотариусам, когда к ним для удостоверения сделок обращаются лица, в отношении которых не выносились судебные решения о признании их ограниченно дееспособными или недееспособными, хотя при определенной общественной заботе об этих людях такие решения были бы непременно вынесены.

Другой проблемой, связанной с этикой поведения нотариусов, является указание продажной цены объекта недвижимости в нотариально удостоверяемых договорах купли-продажи. Нормальным явлением среди российских нотариусов считается, когда в таком договоре указывается, что объект недвижимости продается за цену, соответствующую инвентаризационной оценке отчуждаемого объекта недвижимости.

В то же время всем (и нотариусу в том числе) ясно, что на самом деле продажная цена совсем другая.

Например, согласно данным, зафиксированным в различных нотариально удостоверенных договорах, встречающихся в судебной практике, покупатели приобретали, а продавцы продавали квартиры в Санкт-Петербурге за следующие цены. В 1998 г. — однокомнатные за 20—40 тыс. руб.; двухкомнатные за 30—50 тыс. руб.; трехкомнатные за 40—70 тыс. руб. В 2001—2002 гг. — однокомнатные за 70—100 тыс. руб.; двухкомнатные за 80—120 тыс. руб.; трехкомнатные — за 100—150 тыс. руб. С негативными последствиями такой практики столкнулись суды. Когда оспариваются сделки, связанные с отчуждением недвижимого имущества, очень часто невозможно установить при рассмотрении дела в суде, какую же сумму на самом деле продавец получил от покупателя за проданное ему имущество (дом, квартиру, комнату и т.д.).

Такая практика сложилась в современном российском нотариате еще на первых порах формирования рынка недвижимости в нашей стране, т.е. более десяти лет назад. Нотариусы в силу ряда причин не придали этой проблеме какого-либо существенного значения, хотя, как это традиционно было принято ранее в России, в нотариальных документах до середины 1990 г. указывались достоверные сведения о продажной цене, например, жилых домов, дач, других продаваемых объектов. Не останавливаясь на анализе причин формирования такой практики, противоречащей не только прежним российским, но существующим и ныне во всех цивилизованных странах нотариальным традициям, отметим лишь следующее: 1) в силу определенных причин очень часто ни продавцы, ни покупатели не желают сообщать нотариусам действительную цену отчуждаемого недвижимого имущества; 2) нотариусы только тогда смогут настаивать на указании в договоре достоверных сведений о продажной цене, когда эта практика станет повсеместной среди всех нотариусов, ибо 3) оплата по тарифу (госпошлина) за удостоверение сделки по действительной продажной цене во столько раз выше, во сколько раз продажная цена выше инвентаризационной оценки недвижимости.

При таких обстоятельствах, если нотариус будет настойчиво выяснять у сторон действительную продажную цену и настаивать на ее указании в договоре купли-продажи, то, вероятнее всего, эти клиенты обратятся к другому нотариусу. Поэтому в настоящее время та цена, за которую недвижимость продается, указывается в нотариально удостоверенных договорах только тогда, когда стороны сообщают нотариусам эти данные и готовы нести расходы по удостоверению договора по действительной продажной цене.

Следуя заповеди «воздавай должное правде», закрепленной в Профессиональном кодексе, нотариусам необходимо сообщать пути решения этой проблемы не только потому, что в удостоверяемых ими актах не должна содержаться недостоверная информация, но и для того, чтобы обеспечить правовую защиту интересов лиц, обращающихся к ним для нотариального удостоверения сделок.

Следующая проблема связана с поведением нотариусов в случаях, когда им приходится сталкиваться в своей деятельности с фальшивыми документами. Рассмотрим примеры из практики: как в таких случаях поступают нотариусы.

Одни нотариусы о фактах выявленных фальшивых документов сообщают в свою нотариальную палату, которая, как правило, информирует об этом Федеральную нотариальную палату, а последняя рассылает соответствующую информацию в адрес президентов нотариальных палат субъектов Российской Федерации.

Например: Псковская областная нотариальная палата сообщила в Федеральную нотариальную палату, что «в городе Пскове выявлена фиктивная доверенность на распоряжение автомобилем, удостоверенная нотариусом Николаевой Валентиной Кирилловной 8 сентября 2000 г. под реестровым номером Е-889. Доверенность скреплена поддельной печатью и подписью, в ней указаны неверные данные лицензии Николаевой В.К., кроме того, реестров с индексом «Е» нотариус Николаева В.К. не ведет»¹.

Другие нотариусы, обнаружив подделанные от их имени документы и изъяв их, обращаются в органы дознания и следствия с соответствующими заявлениями, о чем ставят в известность и свою нотариальную палату. Третьи — никуда не сообщают о ставших им известными фактах существования фальшивых документов и никаких мер не принимают.

Нотариус швейцарской конфедерации Ролан Никлаус, рассматривая возможные варианты реагирования на проблему фальшивых доверенностей, отметил, что из различных вариантов «в интересах защиты профессии и этики» всем кажется наиболее правильным решение «разорвать доверенность, выгнать клиента и по телефону или через Интернет оповестить других нотариусов». Извещение же полиции в этих случаях связано, по его мнению, «с проблемой профессиональной тайны»².

¹ Подобные сообщения публикуются постоянно. Это же сообщение было опубликовано в Вестнике нотариальной палаты Санкт-Петербурга (№ 28 за 2000 г.).

² Никлаус Р. Этика нотариуса. Некоторые размышления и видение в реальности 2001 года // Нотариальный вестник. 2001. № 11. С. 53.

Решая на практике как поступить в той или иной ситуации, каждый нотариус не может не считаться с поведением своих коллег в аналогичной ситуации. Для того чтобы предпочтение было отдано нравственному выбору в решении возникающих в нотариальной деятельности проблем, нотариальному сообществу необходимо своевременно реагировать на них, обсуждать и контролировать развивающиеся тенденции в решении этих проблем, вырабатывать рекомендации и закреплять их по мере необходимости в правилах поведения нотариусов.

Учебное издание

Раиса Ибрагимовна Вергасова

НОТАРИАТ В РОССИИ

Учебное пособие

Редактор *Г.Л. Панова*

Корректор *Н.Е. Павлова*

Художественный редактор *И.С. Соколов*

Компьютерная верстка *Г.С. Брудовской*

Изд. лиц. № 071461 от 26.06.97.
Подписано в печать 27.12.02. Формат 60×90¹/₁₆.
Гарнитура Петербург. Печать офсетная. Усл.-печ. л. 23,0.
Доп. тираж 5000 экз. Заказ № 5944

• Издательская группа «Юристь»
101000, Москва, Лубянский пр., д. 7, стр. 1
Тел.: (095) 928-4840

Отпечатано с готовых диапозитивов
в ОАО «Можайский полиграфкомбинат»
143200, г. Можайск, ул. Мира, 93

Книги Издательской группы «Юристь» можно купить:

① В книготорговом объединении «Юристь — Гардарика»:

✠ *Книги по ценам издательства*

105082, Москва, ул. Ф. Энгельса, 75, стр. 10 (ст. метро «Бауманская»)

Телефоны: 797-9081, 797-9082, 797-9083, 797-9084

363-0634, 363-0635, 363-0636

Адрес электронной почты: ug_grd@aha.ru

Интернет-магазин «Юристь — Гардарика»: <http://www.u-g.ru>

Оптовый отдел,

«Книга — почтой» — с 9.00 до 18.00, выходные — суббота, воскресенье

Розничный магазин — с 10.30 до 20.00 (понедельник — суббота)

с 10.00 до 16.00 (воскресенье)

® В книжных магазинах Москвы:

- Книжный магазин «Юристь» ✠ *Книги по ценам издательства*
101000, Москва, Лубянский пр., д. 7, стр. 1 (ст. метро «Лубянка»,
«Китай-город»). Тел.: (095) 928-4840
Время работы: с 10.00 до 19.00, выходные — суббота, воскресенье
- ООО Торговый Дом «Библио-Глобус»
101861, Москва, ул. Мясницкая, д. 6 (ст. метро «Лубянка»)
- «Московский Дом Книги»
121019, Москва, ул. Новый Арбат, д. 8 (ст. метро «Арбатская»)
- ТДК «Москва»
103009, Москва, ул. Тверская, д. 8, стр. 1 (ст. метро «Охотный ряд»)
- «Юридическая книга»
121165, Москва, ул. Киевская, д. 20 (ст. метро «Студенческая»)
- «Читай-город»
Москва, ул. Новослободская, д. 21 (ст. метро «Новослободская»,
«Менделеевская»)

ф В книжных магазинах других городов России:

- Санкт-Петербург, ул. Кронштадтская, д. 11 • ОАО «Ленкнига»
- Оренбург, ул. Туркестанская, д. 23 • Магазин «Мир книги»
- Воронеж, ул. Кольцовская, д. 23 • Магазин «Книги для вас»
- Краснодар, ул. Ставропольская, д. 87 • Магазин «Кругозор»
- Новосибирск, Красный пр-т, д. 153 • «Сибирский Дом Книги»
- Нижний Новгород, пл. Свободы, д. 1 • Магазин «Деловая книга»
- Самара, ул. Чкалова, д. 100 • ООО «Киви»
- Саратов, ул. Университетская, д. 42 • Библиотека СГУ ООО «Александрия К»
- Челябинск, ул. Барбюса, д. 61 • Книжный магазин
- Омск, пр. Мира, д. 55А • Магазин «Велесь»
- Екатеринбург, пр. Ленина, д. 101 • Магазин «Де-Юре»
- Иркутск, ул. Байкальская, д. 172 • Магазин «ПродаЛитЪ»
- Иркутск, ул. К. Маркса, д. 12 • Магазин «Иркутская книга»



издательская группа

ЮРИСТЪ

Комментарий к части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации

Под редакцией А.Л. Маковского, Е.А. Суханова

М.: Юристъ, 2003. Переплет. 538 с.

ISBN 5-7975-0557-6

Издание содержит постатейный комментарий к действующей с 1 марта 2002 г. части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации, регулирующей отношения в сфере наследственного права и международного частного права. Комментарий подготовлен участниками разработки проекта Гражданского кодекса. Издание снабжено алфавитно-предметным указателем, насчитывающим свыше 300 понятий и терминов, содержащихся в части третьей Гражданского кодекса.

Издание предназначено для юристов-практиков, научных работников, преподавателей и студентов юридических вузов и факультетов, предпринимателей, всех, кто заинтересован в изучении и правильном применении действующего гражданского законодательства.



Оптовая и розничная торговля:

Книготорговое объединение «Юристъ-Гардарика»

105082, г. Москва, ул. Ф. Энгельса, д. 75, стр. 10 (ст. м. «Бауманская»)

Телефоны: (095) 797-9081, 797-9082, 797-9083

Телефон/факс: (095) 363-0634, 363-0635, 363-0636

Адрес электронной почты: yr_grd@aha.ru

Интернет-магазин «Юристъ-Гардарика»: <http://www.u-g.ru>

Розничная торговля:

Книжный магазин «Юристъ»

101000, г. Москва, Лубянский пр., д. 7, стр. 1 (ст. м. «Лубянка», «Китай-город»)

Телефон: (095) 924-5036



издательская группа

ЮРИСТЪ

Гражданское право России

Обязательственное право

Курс лекций

Ответственный редактор О.Н. Садиков

М.: Юристъ, 2004. Переплет. 816 с.

ISBN 5-7975-0653-X

Рассматривается система договоров и внедоговорных обязательств гражданского права Российской Федерации на основе части второй Гражданского кодекса РФ и дополняющих его федеральных законов. Показаны наиболее важные изменения договорного права РФ в условиях формирования рыночной экономики, использованы материалы практики судов за последние годы.

Для студентов, аспирантов и преподавателей юридических вузов. Будет полезен студентам экономических вузов, работникам юридических служб, предпринимателям.



Оптовая и розничная торговля:

Книготорговое объединение «Юристъ-Гардарика»

105082, г. Москва, ул. Ф.Энгельса, д. 75, стр. 10 (ст. м. «Бауманская»)

Телефоны: (095) 797-9081, 797-9082, 797-9083

Телефон/факс: (095) 363-0634, 363-0635, 363-0636

Адрес электронной почты: ug_grd@aha.ru

Интернет-магазин «Юристъ-Гардарика»: <http://www.u-g.ru>

Розничная торговля:

Книжный магазин «Юристъ»

101000, г. Москва, Лубянский пр., д. 7, стр. 1 (ст. м. «Лубянка», «Китай-город»)

Телефон: (095) 924-5036



издательская группа

ЮРИСТЪ

Гражданское право России

Общая часть

Курс лекций

Ответственный редактор О.Н. Садиков
М.: Юристъ, 2001. Переплет. 776 с.
ISBN 5-7975-0473-1

Рассматриваются все основные темы Общей части гражданского права России, которое получило существенное обновление в Гражданском кодексе РФ (часть первая) и дополняющих его федеральных законах. Особое внимание уделяется институтам, обслуживающим рыночные отношения (правовой статус хозяйственных обществ, ценные бумаги, свобода договора, правовой режим **объектов** права собственности, приватизация). Использована практика Высшего Арбитражного Суда РФ и Верховного Суда РФ.

Для студентов, аспирантов и преподавателей юридических и экономических учебных заведений, юрисконсультов, работников коммерческих организаций, а также всех лиц, интересующихся состоянием и развитием гражданского законодательства России.



Оптовая и розничная торговля:

Книготорговое объединение «Юристъ-Гардарика»

105082, г. Москва, ул. Ф.Энгельса, д. 75, стр. 10 (ст. м. «Бауманская»)

Телефоны: (095) 797-9081, 797-9082, 797-9083

Телефон/факс: (095) 363-0634, 363-0635, 363-0636

Адрес электронной почты: yr_grd@aha.ru

Интернет-магазин «Юристъ-Гардарика»: <http://www.u-g.ru>

Розничная торговля:

Книжный магазин «Юристъ»

101000, г. Москва, Лубянский пр., д. 7, стр. 1 (ст. м. «Лубянка», «Китай-город»)

Телефон: (095) 924-5036



издательская группа

ЮРИСТЪ

Пиепу Ж.-Ф., Ягр Ж.

Профессиональное нотариальное право

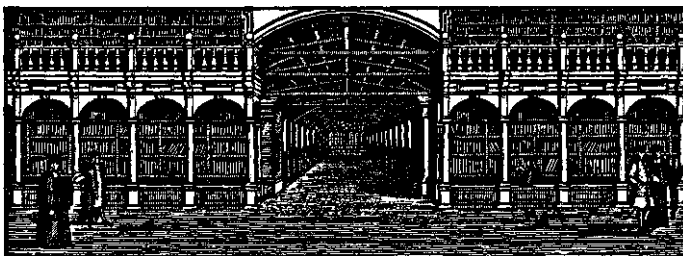
Перевод с французского

М.: Юристъ, 2001. Обложка. 224 с.

ISBN 5-7975-0458-8

Книга посвящена основным вопросам профессионального нотариального права: понятию и организации **нотариальной** профессии, характеристике органов нотариального сообщества, этике нотариуса, правилам нотариальной деятельности во Франции. В книге содержится также материал по истории нотариата и основным мировым системам нотариата.

Для нотариусов и других категорий юристов, работающих в сфере гражданского права, студентов и преподавателей юридических вузов и факультетов.



Оптовая и розничная торговля:

Книготорговое объединение «Юристъ-Гардарика»

105082, г. Москва, ул. Ф. Энгельса, д. 75, стр. 10 (ст. м. «Бауманская»)

Телефоны: (095) 797-9081, 797-9082, 797-9083

Телефон/факс: (095) 363-0634, 363-0635, 363-0636

Адрес электронной почты: yr_grd@aha.ru

Интернет-магазин «Юристъ-Гардарика»: <http://www.u-g.ru>

Розничная торговля:

Книжный магазин «Юристъ»

101000, г. Москва, Лубянский пр., д. 7, стр. (ст. м. «Лубянка», «Китай-город»)

Телефон: (095) 924-5036