

**ФЕДЕРАЛЬНОЕ ГОСУДАРСТВЕННОЕ АВТОНОМНОЕ  
ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ  
«НАЦИОНАЛЬНЫЙ ИССЛЕДОВАТЕЛЬСКИЙ НИЖЕГОРОДСКИЙ  
ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ ИМ. Н.И. ЛОБАЧЕВСКОГО»**

*На правах рукописи*



**МОИСЕЕВА**

**Ольга Васильевна**

**ПРАВОРЕАЛИЗАЦИОННАЯ ПРАКТИКА НОТАРИАТА В РОССИИ**

12.00.11 – Судебная деятельность, прокурорская деятельность,  
правозащитная и правоохранительная деятельность

Диссертация

на соискание ученой степени кандидата юридических наук

**Научный руководитель:**

доктор юридических наук, профессор

**Демичев Алексей Андреевич**

**Нижний Новгород – 2019**

## ОГЛАВЛЕНИЕ

|                                                                                                                                                                                                    |     |
|----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| <b>ВВЕДЕНИЕ</b> .....                                                                                                                                                                              | 3   |
| <b>ГЛАВА I. ПРАВОРЕАЛИЗАЦИОННАЯ ПРАКТИКА НОТАРИАТА В РОССИИ КАК ЭЛЕМЕНТ МЕХАНИЗМА ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ</b> .....                                                                                | 24  |
| § 1. Генезис и эволюция института нотариата в России и его правореализационной практики .....                                                                                                      | 24  |
| § 2. Нотариальные правоотношения в структуре механизма правового регулирования правозащитной и правоохранительной деятельности.....                                                                | 47  |
| § 3. Понятие и сущность практики российского нотариата в правореализационном механизме.....                                                                                                        | 78  |
| <b>ГЛАВА II. СОЦИАЛЬНАЯ ЗНАЧИМОСТЬ И ПРАВОЗАЩИТНАЯ ЦЕННОСТЬ ПРАВОРЕАЛИЗАЦИОННОЙ ПРАКТИКИ НОТАРИАТА В ПРАВОВОЙ СИСТЕМЕ РОССИЙСКОГО ОБЩЕСТВА</b> .....                                               | 106 |
| § 1. Функции и принципы правореализационной практики российского нотариата и ее место в системе правообразующих факторов .....                                                                     | 106 |
| § 2. Стадии и элементы правореализационного процесса нотариальной охраны и защиты законных интересов .....                                                                                         | 133 |
| § 3. Особенности нотариальной правореализационной практики в рамках правового взаимодействия нотариата и органов уголовной юстиции в области правоохранительной и правозащитной деятельности ..... | 158 |
| <b>ЗАКЛЮЧЕНИЕ</b> .....                                                                                                                                                                            | 186 |
| <b>БИБЛИОГРАФИЯ</b> .....                                                                                                                                                                          | 201 |
| <b>ПРИЛОЖЕНИЕ</b> .....                                                                                                                                                                            | 222 |

## ВВЕДЕНИЕ

**Актуальность темы диссертационного исследования.** В современном правовом пространстве в качестве одного из приоритетных направлений устойчивого развития государства следует рассматривать организацию и осуществление эффективной правоохранительной и правозащитной деятельности. В данном аспекте институт нотариата, имеющий глубокие европейские и российские традиции, занимает особое положение, а его деятельность приобретает фундаментальное значение в вопросе обеспечения правовой безопасности гражданского оборота, поскольку ключевой целью деятельности нотариата является обеспечение конституционного права на квалифицированную юридическую помощь.

Исторически именно Европа стала территорией, локализовавшей активные процессы становления нотариата как правового института, о чем свидетельствует многовековая история становления европейского нотариата, в рамках которой сформировались единые стандарты и принципы нотариальной практики. Традиционно уровень развития европейского нотариата оценивается весьма высоко, поскольку нотариату на каждом этапе развития общества делегировалось выполнение актуальных правовых функций и его развитие шло «в ногу» с развитием государства. Сегодня европейский нотариат по праву считается, своего рода, эталоном полноценной реализации правового потенциала института нотариата и является ориентиром для развития нотариата на национальном уровне. Данный аспект обуславливает увеличение интереса ученых-юристов к исследованию вопросов европейской правовой действительности применительно к организации и функционированию нотариата в отдельных странах Европы и характеристике европейского нотариата в целом.

Компаративистский анализ европейских традиций нотариальной практики играет важную роль при формировании тенденций правовой политики России в области развития нотариата. Однако если европейские

традиции нотариата можно считать вполне сложившимися, то российский нотариат находится в активной фазе их выработки, что вызывает неподдельный научный интерес к исследованию отечественной правореализационной практики нотариата на этапе трансформации нормативно-правового регулирования деятельности нотариата в современной правовой системе РФ. Еще сравнительно недавно отечественный нотариат рассматривался как вспомогательный правовой институт, выполняющий удостоверительную функцию, но стремление к эффективному использованию его правовой природы привело к формированию нового правопонимания с активным использованием правового потенциала нотариата в целях реализации и обеспечения прав граждан. Актуализация положения правореализационной практики в современной правовой системе российского государства обосновывает необходимость исследования сущности и значимости всех ее компонентов, оказывающих значительное воздействие на процесс регулирования общественных отношений в ходе нотариальной деятельности.

Согласно официальным статистическим данным относительно совершенных нотариальных действий, опубликованных Минюстом РФ, наблюдается снижение общего числа совершаемых нотариальных действий с 98 662 630 в 2007 г.<sup>1</sup>, 76 854 841 в 2011 г.<sup>2</sup>, 60 583 118 в 2015 г.<sup>3</sup> до 48 652 091 в 2018 г.<sup>4</sup> Однако при этом стоит отметить, что возрастает доля сложных, совершаемых по инициативе граждан нотариальных действий. Так, в рамках принятия мер к охране наследственного имущества было совершено 395 нотариальных действий в 2007 г., 224 – в 2011 г., 202 – в 2015 г. и 444 - в 2018 г., а относительно нотариальных действий по обеспечению

<sup>1</sup> Аналитическая записка к статистическому отчету о деятельности нотариальных палат субъектов РФ и нотариусов, занимающихся частной практикой в 2013 году [Электронный ресурс]. URL: <http://docplayer.ru/34219828-O-deyatelnosti-notarialnyh-palat-subektov-rossiyskoy-federacii-i-notariusov-zanimayushchihsya-chastnoy-praktikoy-v-2013-godu.html> (дата обращения: 01.05.2018).

<sup>2</sup> Сводный отчет по Минюсту России о нотариате Российской Федерации за 2011 год [Электронный ресурс]. URL: <http://minjust.ru/ru/svedeniya-o-notariate-2011> (дата обращения: 20.05.2018).

<sup>3</sup> Сводный отчет по Минюсту России о нотариате Российской Федерации за 2015 год [Электронный ресурс]. URL: <http://minjust.ru/ru/node/237211> (дата обращения: 20.05.2018).

<sup>4</sup> Сводный отчет по Минюсту России о нотариате Российской Федерации за 2018 год [Электронный ресурс]. URL: <http://minjust.ru/ru/2018/svedeniya-o-notariate-v-rossiyskoy-federacii> (дата обращения: 20.02.2019).

доказательств наблюдается значительный рост от 9988 нотариальных действий в 2011 г. и 18602 – в 2015 г. до 26687 – в 2018 г.

На фоне привлечения в нотариальную деятельность цифровых технологий, применение которых демонстрирует безопасность и оперативность совершения нотариальных действий, наблюдается рост нотариальных действий с использованием новых технологий. Так, по оценке Федеральной нотариальной палаты Российской Федерации в 2017 г. электронную форму подачи документов в регистрирующие органы через нотариуса использовали весьма активно: около 133 000 человек подали документы на регистрацию права собственности в Росреестр и почти 140 000 предпринимателей воспользовались электронной формы подачи документов на совершение регистрационных действий в ФНС. При этом совершено почти 670 000 нотариальных действий по удостоверению равнозначности электронного документа его оригиналу на бумажном носителе и обратно<sup>1</sup>.

Кроме того, возрастает популярность практической деятельности нотариуса по принципу «одного окна», что иллюстрируется увеличением количества совершенных нотариальных действий с последующим представлением нотариусами заявлений на государственную регистрацию прав на недвижимое имущество и сделок с ним с 23 118 нотариальных действий в 2011 г.<sup>2</sup> и 91 672 - в 2015 г.<sup>3</sup> до 145 932 - в 2018 г.<sup>4</sup>

Совокупность указанных аспектов свидетельствует о необходимости теоретического осмысления, систематизации, глубокого комплексного практико-ориентированного исследования сущности, функциональности, регламента и формы выражения правореализационной практики российского нотариата на современном этапе развития. Все вышеуказанное призвано

---

<sup>1</sup> «Электронный нотариат» в цифрах и фактах: актуальная статистика от первых лиц нотариата на встрече с ведущими российскими СМИ [Электронный ресурс]. URL: <http://notariat.ru/ru-ru/news> (дата обращения: 20.05.2018).

<sup>2</sup> Сводный отчет по Минюсту России о нотариате Российской Федерации за 2011 год [Электронный ресурс]. URL: <http://minjust.ru/ru/svedeniya-o-notariate-2011> (дата обращения: 20.05.2018).

<sup>3</sup> Сводный отчет по Минюсту России о нотариате Российской Федерации за 2015 год [Электронный ресурс]. URL: <http://minjust.ru/ru/node/237211> (дата обращения: 20.05.2018).

<sup>4</sup> Сводный отчет по Минюсту России о нотариате Российской Федерации за 2018 год [Электронный ресурс]. URL: <http://minjust.ru/ru/2018/svedeniya-o-notariate-v-rossiyskoy-federacii> (дата обращения: 20.02.2019).

содействовать отражению современного состояния права и формировать адекватное понимание сущности его содержания, позволяет обнаруживать перспективные направления его устойчивого развития и впоследствии грамотно расставлять приоритеты правового воздействия, а также разрабатывать практические предложения по совершенствованию отечественного законодательства в области использования опыта правореализационной практики нотариальной деятельности.

**Степень разработанности темы исследования** характеризуется тем, что в отечественной правовой науке правореализационная практика нотариата не подвергалась комплексному исследованию, а в научных трудах, имеющихся к настоящему моменту, рассматривались отдельные аспекты нотариальной практики России.

Концептуальные теоретико-правовые исследования в области института нотариата представлены в работах таких исследователей, как Р.И. Вергасова, Р.И. Виноградова, Д.Х. Гольская, Б.М. Гонгало, Ю.Б. Гонгало, Н.В. Гончарова, Т.И. Зайцева, А.О. Иншакова, О.П. Казаченок, В. Кузнецов, Л.Ф. Лесницкая, И.Г. Медведев, Е.А. Молчанова, И.В. Москаленко, И.А. Остапенко, Н. Полтавская, Л.А. Стешенко, Ю.А. Тымчук, Г.Г. Черемных, И.Г. Черемных, Т.М. Шамба.

Отдельные вопросы, касающиеся генезиса и эволюции института нотариата, являлись предметом научного интереса таких ученых, как Н.И. Авдеенко, С. Барановский, И.Д. Беляев, Е.А. Борисова, А.Г. Гасман, М.А. Долгов, А. Иваницкий, А. Йемма, М.А. Кабанова, С.К. Кузнецов, Н.В. Левченко, Р. Лукашевич, Л.Б. Мандельштам, Ж.-Ф. Пиепу, М. Попович, А.С. Смыкалин, А.М. Фемелиди, А. Швахтген.

Вопросы правового статуса нотариата и отдельные аспекты нотариальной деятельности были исследованы в диссертационных работах Т.Е. Алёшиной<sup>1</sup> (нотариальная форма реализации права), И.А. Алферова<sup>1</sup>

---

<sup>1</sup> Алёшина Т.Е. Нотариальная форма реализации права: дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.01. - Саратов, 2001. - 195 с.

(нотариальная форма защиты и охраны права и законного интереса), А.В. Бегичева<sup>2</sup> (правозащитная деятельность нотариата в сфере соблюдения прав и законных интересов участников гражданского оборота при обеспечении доказательств), М.А. Долгова<sup>3</sup> (институт нотариата в Российском государстве), И.Н. Кашурина<sup>4</sup> (нотариат в правовой системе Российской Федерации), Т.Р. Козуб<sup>5</sup> (взаимодействие органов государственной власти и нотариата в Российской Федерации), И.А. Косаревой<sup>6</sup> (роль нотариальных действий в гражданско-правовом регулировании).

Проблемы привлечения нотариусов к уголовной ответственности за злоупотребления полномочиями освещались в диссертационных работах С.Г. Богатырева<sup>7</sup> (уголовная ответственность за злоупотребления полномочиями в сфере нотариальной и аудиторской деятельности), Е.А. Молчановой<sup>8</sup> (уголовная ответственность нотариусов за злоупотребление полномочиями), А.А. Обухова<sup>9</sup> (злоупотребление полномочиями частными нотариусами и аудиторами), а также вопросы уголовно-правовой охраны профессиональной тайны в работе А.А. Рожнова<sup>10</sup>, уголовно-правовое обеспечение нотариальной деятельности в России в работе О.В. Филипповой<sup>11</sup>, вопросы

---

<sup>1</sup> Алферов И.А. Нотариальная форма защиты и охраны права и законного интереса: дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.15. - М., 2007. - 200 с.

<sup>2</sup> Бегичев А.В. Правозащитная деятельность нотариата в сфере соблюдения прав и законных интересов участников гражданского оборота при обеспечении доказательств: дис. ... докт. юрид. наук: 12.00.11. - М., 2016. - 367 с.

<sup>3</sup> Долгов М.А. Институт нотариата в Российском государстве: историко-правовое исследование: дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.01. - М., 2005. - 149 с.

<sup>4</sup> Кашурин И.Н. Нотариат в правовой системе Российской Федерации: дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.01. - М., 2005. - 191 с.

<sup>5</sup> Козуб Т.Р. Взаимодействие органов государственной власти и нотариата в Российской Федерации: дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.02. - М., 1996. - 148 с.

<sup>6</sup> Косарева И.А. Роль нотариальных действий в гражданско-правовом регулировании: дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.03. - Хабаровск, 2004. - 206 с.

<sup>7</sup> Богатырев С.Г. Уголовная ответственность за злоупотребления полномочиями в сфере нотариальной и аудиторской деятельности: дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.08. - Ростов-на-Дону, 2002. - 233 с.

<sup>8</sup> Молчанова Е.А. Уголовная ответственность нотариусов за злоупотребление полномочиями: дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.08. - Рязань, 2010. - 175 с.

<sup>9</sup> Обухов А.А. Злоупотребление полномочиями частными нотариусами и аудиторами: основания криминализации, проблемы квалификации и дифференциации ответственности: дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.08. - Нижний Новгород, 2004. - 202 с.

<sup>10</sup> Рожнов А.А. Уголовно-правовая охрана профессиональной тайны дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.08. - Ульяновск, 2002. - 206 с.

<sup>11</sup> Филиппова О.В. Уголовно-правовое обеспечение нотариальной деятельности в России: дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.08. - Екатеринбург, 2011. - 207 с.

становления независимого нотариата в качестве института по осуществлению правоохранительной деятельности в работе И.Г. Черемных<sup>1</sup>.

В современной юридической науке правоохранительной и правозащитной деятельности практически не исследуется правовая природа, роль и значение, социальная ценность и правовой регламент формирования правореализационной практики нотариата, несмотря на то, что в правовой доктрине вопросу практики реализации права отведено особое положение.

**Объектом диссертационного исследования** являются общественные отношения, складывающиеся в сфере правового регулирования правореализационной практики российского нотариата и оценки ее правового опыта.

**Предметом диссертационного исследования** являются нормативные правовые акты Российской Федерации, регулирующие деятельность нотариата; научные доктрины и воззрения; а также судебная практика и практика реализации правовых предписаний в рамках нотариальной деятельности в совокупности с накопленным правовым опытом правоохранительной и правозащитной деятельности нотариата.

**Целью диссертационного исследования** является разработка и обоснование теоретических аспектов, заложенных в основу авторского подхода к пониманию правореализационной практики отечественного нотариата в совокупности с накопленным правовым опытом осуществления правоохранительной и правозащитной нотариальной деятельности, учитывая современные требования и тенденции обеспечения безопасности общественных отношений, а также выработка и обоснование предложений и рекомендаций по использованию позитивного потенциала правореализационной практики для устойчивого развития института нотариата в будущем.

---

<sup>1</sup> Черемных И.Г. Становление независимого нотариата России как института по осуществлению правоохранительной деятельности: автореф. дис. ... докт. юрид. наук: 12.00.11. - М., 2007. - 53 с.



Достижение поставленной цели возможно посредством решения следующих **задач**:

1. исследовать генезис и эволюцию российского нотариата и его правореализационной практики в сравнении с европейскими нотариальными традициями;
2. проанализировать характерные особенности и отличительные признаки правовой природы отечественных нотариальных правоотношений в контексте структурных элементов механизма правового регулирования;
3. выявить особенности понятия и определить сущность практики нотариата в правореализационном механизме российской правовой системы;
4. сформировать понятийный аппарат в области организации и формирования правореализационной практики российского нотариата;
5. раскрыть особенности позиции правореализационной практики нотариата в системе правообразующих факторов;
6. охарактеризовать принципы и проанализировать функциональную направленность правореализационной практики нотариата в области современной правоохранительной и правозащитной деятельности;
7. выявить стадии и охарактеризовать элементы правореализационного процесса нотариальной охраны и защиты законных интересов;
8. раскрыть особенности отечественной нотариальной правореализационной практики в рамках правового взаимодействия нотариата и органов уголовной юстиции на современном этапе в области правоохранительной и правозащитной деятельности;
9. определить ключевые направления совершенствования правозащитной и правоохранительной деятельности российского нотариата при масштабном использовании его позитивного потенциала и накопленного опыта реализации права;

10. сформулировать рекомендации по совершенствованию правовых основ организации и функционирования отечественного нотариата в области защиты и охраны законных интересов.

**Методологическая основа диссертационного исследования** состоит из совокупности общенаучных и частнонаучных методов познания, позволяющие комплексно изучить предмет исследования с точки зрения исторического, научного и познавательно-оценочного аспектов в развитии и взаимосвязи с иными теоретико-правовыми категориями.

На основании системно-структурного метода исследования произведено обоснование структуры правореализационной практики в области нотариальной деятельности с учетом современных направлений развития общественных отношений и социальной значимости посредством анализа принципиальных оснований и функционального назначения указанного вида практики.

В рамках диссертационного исследования использован также конкретно-социологический метод, позволивший раскрыть специфику и целевое назначение правореализационной практики в качестве действенного правового механизма, учитывающего состояние общественных отношений в процессе их эволюции, отражающего потребности своевременного изменения нормативно-правовых предписаний с целью повышения их эффективности.

Использование конкретно-исторического и сравнительно-правового метода позволили обозначить характерные тенденции и закономерности формирования и развития правореализационной практики с учетом генезиса института нотариата, а также дает возможность проанализировать промежуточный результат правового регулирования и на его основе сформулировать рекомендации по направлениям использования соответствующего позитивного опыта на следующем этапе развития российской нотариальной практики.

Составным элементом структуры методологии диссертационного исследования является также формально-юридический метод, который позволил на базе изучения положений нормативно-правового регулирования правореализационной практики нотариата охарактеризовать ее позицию в системе правообразующих факторов, определить сущность практики нотариата в правореализационном механизме. Помимо указанных использовались такие методы как социологический, статистический, прогностический, метод сравнительного правоведения и функционального анализа и др., сочетание которых позволили рассматривать объект исследования всесторонне, целостно, объективно, логично, обоснованно, взаимосвязано с иными явлениями общественной жизни.

**Теоретическую основу диссертационного исследования** составляют труды ученых в области общей истории государства и права, философии права, а также работы в сфере отраслевых юридических дисциплин С.С. Алексеев, Г.С. Арефьева, И.Д. Беляев, А.И. Берг, С.Н. Братусь, А.Б. Венгеров, С.И. Вильнянский, Ю.И. Гревцов, И.Я. Дюрягин, Н.Г. Иванов, О.С. Иоффе, В.Б. Исаков, М.И. Калинин, В.Н. Карташов, Д.А. Керимов, С.Ф. Кечекьян, О.Е. Кутафин, В.В. Лазарев, А.В. Малько, Н.И. Матузов, С.В. Михайлов, А.В. Мицкевич, Л.А. Морозова, А. Нашиц, П.Е. Недбайло, Р.Б. Осокин, Е.Н. Палагина, А.С. Пиголкин, Т.Н. Радько, А.И. Рарог, А.П. Рожнов, И. Сабо, Ю.А. Тихомиров, Ю.К. Толстой, В.В. Трофимов и др.

**Нормативную основу диссертационного исследования** составляют: Конституция Российской Федерации; федеральные нормативные правовые акты, в частности, Основы законодательства Российской Федерации о нотариате от 11.02.1993 г. № 4462-1; подзаконные нормативные правовые акты Российской Федерации, в частности, Постановление Правительства РФ от 01.06.2012 г. № 543 «Об утверждении перечня документов, по которым взыскание задолженности производится в бесспорном порядке на основании исполнительных надписей»; ведомственные нормативные правовые акты, в частности, Кодекс профессиональной этики нотариусов в Российской

Федерации, утвержденный Минюстом России 19.01.2016 г., Методические рекомендации, утвержденные Решением Правления Федеральной нотариальной палаты; а также иные нормативные правовые акты и проекты нормативных актов, относящиеся к теме диссертационного исследования.

**Эмпирическую базу диссертационного исследования** составили информационные и аналитические материалы Министерства юстиции Российской Федерации<sup>1</sup>; сведения, официальная информация и статистические данные, размещенные на сайтах Федеральной нотариальной палаты Российской Федерации<sup>2</sup> и Тамбовской областной нотариальной палаты<sup>3</sup>. обзоры практики нотариата; материалы судебной практики, в том числе акты Конституционного Суда Российской Федерации и Верховного Суда Российской Федерации; а также статистические данные Федеральной службы государственной статистики<sup>4</sup>, результаты социологического опроса 55 частнопрактикующих нотариусов, являющихся членами Тамбовской областной нотариальной палаты.

**Научная новизна диссертационного исследования** заключается в том, что данная работа является одним из первых комплексных системных теоретико-правовых исследований, в рамках которого обоснован авторский подход к пониманию правореализационной практики нотариата, что представляется важным для формирования новых нормативно-правовых положений в сфере регулирования нотариальной деятельности.

В работе раскрыта сущность и правовая природа правореализационной практики нотариата, установлена его функциональная направленность, охарактеризованы стадии и процедурный регламент правореализационного процесса, выявлены структурные элементы и установлена взаимосвязь между ними, определена роль правоохранительной и правозащитной нотариальной

---

<sup>1</sup> Официальный сайт Министерства юстиции Российской Федерации // URL: <http://minjust.ru> (дата обращения 23.05.2018).

<sup>2</sup> Официальный сайт Федеральной нотариальной палаты Российской Федерации // URL: <http://notariat.ru> (дата обращения 23.05.2018).

<sup>3</sup> Официальный сайт Тамбовской областной нотариальной палаты // URL: <http://www.tonp.ru> (дата обращения 23.05.2018).

<sup>4</sup> Официальный сайт Росстата // URL: <http://www.gks.ru> (дата обращения 14.09.2018).

деятельности в рамках осуществления правореализационной практики с выявлением тенденций и перспектив устойчивого развития института нотариата на основе анализа накопленного правового опыта в условиях современной правовой действительности.

Наиболее значимыми результатами исследования являются следующие:

- *сформулированы* авторские понятия «правореализационная практика нотариата» и «нотариальный правореализационный процесс»;

- *предложены* определения следующим понятиям: «правореализационная практика нотариата», «нотариальный правореализационный процесс», «нотариальное производство», «нотариальная процедура», а также дополнения к определениям таких понятий как «нотариальное действие» и «нотариальный акт» с целью их законодательного закрепления;

- *сформирован* авторский подход к пониманию правореализационной практики нотариата, разработанный на основе анализа особенностей нотариальных правоотношений, функциональной направленности нотариальной деятельности и положения в системе правообразующих факторов, взятая в единстве последовательных стадий правореализационного процесса и взаимодействия структурных элементов;

- *раскрыты* характерные признаки ключевых понятий правореализационной практики нотариата: нотариальное производство, нотариальная процедура, нотариальное действие, нотариальный акт, а также установлены взаимосвязи между ними, обуславливающие особенности организации и осуществления нотариального правореализационного процесса;

- *обоснована* целесообразность создания Комиссии по обобщению нотариальной практики при Федеральной нотариальной палате Российской Федерации с возложением функции по разработке обоснованных мотивированных разъяснений (толкований) отдельных правовых норм и

последующему документальному оформлению рекомендаций по их исполнению в виде актов официального характера, обязательных для субъектов, осуществляющих нотариальную деятельность;

- *аргументированы* предложения о внесении изменений и дополнений в проект Федерального закона «О нотариате и нотариальной деятельности в Российской Федерации», подготовленного Минюстом России, в части законодательного закрепления понятийного аппарата, сформулированного в рамках диссертационного исследования, и правового положения комиссии по обобщению нотариальной практики при Федеральной нотариальной палате Российской Федерации.

### **Основные положения, выносимые на защиту:**

1. Представлена авторская позиция, что центральным звеном правореализационной практики нотариата является нотариальный правореализационный процесс, представляющий собой совокупность законодательно предусмотренных комплексных нотариальных процедур, необходимых для осуществления конкретных нотариальных действий, имеющих четкий законодательно установленный алгоритм реализации и императивный характер.

2. Авторский подход к пониманию правореализационной практики нотариата включает определения следующих дефиниций:

- «нотариальное производство», которое определяется через всю совокупность юридически значимых действий, осуществляемых в рамках нормативного регламента правовых процедур, предусмотренных для совершения законодательно закрепленных нотариальных действий;

- «нотариальная процедура», под которой подразумевается предусмотренный законом перечень действий и регламентированная последовательность их совершения в рамках конкретного нотариального действия;

- «нотариальное действие», которое рассматривается как содержание процедуры нотариальной деятельности, выражающейся в совокупности

необходимых и достаточных юридически значимых действий, нацеленных на результат нотариального производства в виде подготовки, удостоверения и выдачи (или засвидетельствования) нотариального акта;

- «нотариальный акт», под которым предполагается понимать формально выраженный результат нотариальной деятельности, имеющий объективную форму выражения в виде документа, удостоверенного, выданного или засвидетельствованного нотариусом, а также иным специально уполномоченным лицом, с обязательным внесением в реестр нотариальных действий, который наделен свойствами доказательства и исполнительного листа.

Указанные категории в совокупности следует рассматривать как структурные элементы правореализационного процесса нотариальной охраны и защиты законных интересов, которые обладают характерными признаками, обусловленными правовой природой института нотариата.

3. Теоретическое осмысление и анализ взаимосвязи отдельных элементов правореализационного процесса нотариальной охраны и защиты законных интересов позволяет сделать вывод, что нотариальная деятельность осуществляется в ходе нотариального производства, основу которого составляют нотариальные действия, представляющие собой содержание нотариальной процедуры и являющиеся целью нотариального производства, результат которого оформляется в виде нотариального акта.

4. Сформулированы принципы, составляющие правовую основу организации и осуществления правореализационной практики нотариата, определяющие фундамент ее социальной ценности и значимости для эффективного формирования и устойчивого развития правоохранительной и правозащитной системы государства. К специальным принципам автором отнесены: достоверность, независимость и беспристрастность, процедурность, принцип национального языка нотариальной деятельности, соблюдение тайны нотариального действия, единство прав и обязанностей, принцип бесспорной юрисдикции нотариальной деятельности,

некоммерческий характер и самофинансирование, а также принцип полной имущественной ответственности.

5. Функции правореализационной практики нотариата следует рассматривать, классифицировав по группам:

- общесоциальные функции, среди которых выделены гносеологическая (реализуется через анализ и познание опыта, накопленного в ходе правореализационной практики нотариата), сигнально-информационная (реализуется через процесс получения, обработки и использования информации для последующей корректировки правового регулирования сферы нотариальной деятельности), ориентирующая (реализуется через нацеленность деятельности нотариуса на окружающую реальность и поведение участников общественных отношений).

- специально-юридические функции, среди которых выделены прогностическая (реализуется через выработку максимально выверенной нотариальной процедуры, подготовленной на основании прогнозов, опирающихся на анализ правовой действительности), правоконкретизирующая (реализуется через целенаправленное воздействие правореализационной практики нотариата на общественные отношения, выражающееся в конкретизации содержания действующего законодательства), правообеспечительная (реализуется через должное правовое сопровождение реализации правовых предписаний), функция обновления и корректировки права (реализуется через оказание влияния на процесс развития современного законодательства посредством формирования пакета предложений, выработанных в ходе нотариальной деятельности соответствующих субъектов для последующего использования законодателем).

Определяющими функциями правореализационной практики нотариата являются правоохранительная и правозащитная, рассматриваемые в правовом единстве, поскольку публично-правовой характер нотариальной деятельности обуславливает неукоснительное соблюдение правовых



предписаний и препятствие противоправным действиям, т.е. охрану права, а частноправовой ориентирован на защиту прав и законных интересов граждан, что проявляется в правозащитной функции.

6. Установлено, что правореализационная практика нотариата формируется в рамках нотариального производства, предусматривающего следующие стадии: инициирование процедуры реализации права, стадия подготовки, стадия выбора формы реализации права, стадия совершения нотариального действия, а также стадия изготовления нотариального акта.

7. Обосновывается целесообразность создания комиссии по обобщению нотариальной практики при Федеральной нотариальной палате Российской Федерации. Главной целью создания комиссии по обобщению нотариальной практики является изучение, анализ и обобщение результатов практики реализации нотариатом положений материального права в рамках предусмотренной нотариальной процедуры, которые после профессионального научного обсуждения должны получить обоснованное мотивированное разъяснение (толкование) отдельных правовых норм и подлежать последующему документальному оформлению в виде актов официального характера - обзоров основных позиций и рекомендаций Федеральной нотариальной палаты Российской Федерации, выработанных в ходе работы комиссии, которые должны носить обязательный характер для конкретных субъектов, осуществляющих нотариальную деятельность.

8. С целью законодательного закрепления фундаментальных понятий правореализационной практики нотариата, а также формирования понятийного аппарата в сфере нотариата и нотариальной деятельности предлагается:

1) В статью 7 проекта Федерального закона «О нотариате и нотариальной деятельности в Российской Федерации» включить следующие дефиниции:

- «нотариальное производство» – это вся совокупность юридически значимых действий, осуществляемых в рамках нормативного регламента

правовых процедур, предусмотренных для совершения законодательно закрепленных нотариальных действий;

- «нотариальная процедура» – это предусмотренный законом перечень действий и регламентированная последовательность их совершения в рамках конкретного нотариального действия.

2) Понятия «нотариальное действие» и «нотариальный акт», представленные в статье 7 проекта Федерального закона «О нотариате и нотариальной деятельности в Российской Федерации» изложить в следующей редакции:

- «нотариальное действие» – это содержание процедуры нотариальной деятельности, выражающейся в совокупности необходимых и достаточных юридически значимых действий, нацеленных на результат нотариального производства в виде подготовки, удостоверения и выдачи (или засвидетельствования) нотариального акта;

- «нотариальный акт» – это формально выраженный результат нотариальной деятельности, имеющий объективную форму выражения в виде документа, удостоверенного, выданного или засвидетельствованного нотариусом, а также иным специально уполномоченным лицом, с обязательным внесением в реестр нотариальных действий, который наделен свойствами доказательства и исполнительного листа.

3) В главу 10 «Федеральная нотариальная палата» проекта Федерального закона «О нотариате и нотариальной деятельности в Российской Федерации» добавить статью 106 следующего содержания:

1) «С целью организации работы по толкованию, разъяснению и порядку применения нормативных предписаний в рамках осуществления нотариальной деятельности избирается комиссия по обобщению нотариальной практики из числа нотариусов и представителей научного сообщества по представлению нотариальной палаты сроком на пять лет.

2) Количественный состав комиссии по обобщению нотариальной практики определяется собранием представителей нотариальных палат по предложению правления Федеральной нотариальной палаты.

3) Комиссия по обобщению нотариальной практики в рамках первого заседания избирает председателя и секретаря комиссии простым большинством голосов членов комиссии открытым голосованием.

4) Члены комиссии по обобщению нотариальной практики совмещают работу в комиссии с основным видом своей профессиональной деятельности.

5) Члены комиссии проводят очередное заседание по итогам отчетного периода календарного года), а при необходимости проводится внеплановое заседание.

6) В целях разъяснения актуальных вопросов нотариальной деятельности комиссия по обобщению нотариальной практики формирует обзор основных позиций и рекомендации, выработанные в ходе работы комиссии, которые становятся обязательными для использования нотариусами на всей территории Российской Федерации».

**Теоретическая значимость диссертационного исследования** заключается в том, что:

- *доказаны* положения, вносящие вклад в развитие научных представлений об особенностях деятельности нотариата, специфике формирования его правореализационной практики и использования накопленного по ее итогу правового опыта;

- *предложен* авторский подход к пониманию правореализационной практики нотариата в аспекте теоретического осмысления сущности нотариального производства в правореализационном механизме защиты и охраны прав и законных интересов;

- *сформулированы* положения, обосновывающие важность углубленного изучения правореализационной практики нотариата как одного из элементов механизма правового регулирования, учитывая ее функции, принципы, позитивный потенциал в качестве правообразующего фактора, а

также осмысления ее социальной значимости и правозащитной ценности в сфере правового взаимодействия нотариата и органов уголовной юстиции в области правоохранительной и правозащитной деятельности, что способствует развитию и расширению теоретической основы нотариального права в целом;

- *сформулированы* дефиниции, дополняющие понятийный аппарат сферы правового регулирования нотариата: «правореализационная практика нотариата», «нотариальное производство», «нотариальная процедура», «нотариальное действие», «нотариальный акт», а также раскрыты особенности их взаимодействия между собой;

- *обоснована* значимость опыта, накопленного в ходе осуществления правореализационной практики нотариата, который может стать базой для последующей нормотворческой деятельности, теоретических изысканий в области профессиональной деятельности нотариата и совершенствованию системы её правового регулирования;

- *предложены* рекомендации по внедрению итогов анализа и обобщения опыта правореализационной практики нотариата с целью дальнейшей разработки проблем, связанных с повышением профессионального уровня осуществления нотариальной деятельности, особенно при внедрении в общую практику новых правовых регламентов, в частности, посредством формирования Комиссии по обобщению нотариальной практики при Федеральной нотариальной палате, которая по итогам своей деятельности осуществляет обзор основных позиций и рекомендаций по реализации права, имеющего обязательный характер.

Исследование вопросов, связанных с темой диссертации имеет не только теоретическую направленность, но и практическую значимость.

**Практическая значимость диссертационного исследования.** Положения и выводы диссертационного исследования, а также сформулированные на их основе предложения практического характера могут быть использованы в целях совершенствования законодательства, в

частности, при дальнейшем рассмотрении проекта Федерального закона «О нотариате и нотариальной деятельности в РФ»; развития механизма осуществления правореализационной практики нотариата, обеспечения высокого профессионального уровня организации и осуществления нотариальной деятельности, повышения научного потенциала в области правового регулирования и обобщения практики реализации права нотариатом; разработки учебно-методических рекомендаций с последующим их использованием в учебном процессе для освоения дисциплин и спецкурсов, связанных с изучением правовых аспектов нотариальной деятельности, в частности «Нотариальное право», «Наследственное право», реализации образовательных программ дополнительного профессионального образования, в том числе курсов повышения квалификации для практикующих нотариусов и лиц, имеющих право совершать отдельные нотариальные действия, а также для организации учебного процесса в образовательных учреждениях, ориентированных на профессиональную подготовку будущих нотариусов.

**Достоверность и обоснованность выводов и предложений,** полученных в результате исследования, обусловлена методологическим основанием работы и подтверждается:

- анализом и обобщением широкого круга и достаточного объема научной литературы в области теории права и нотариального права, а также системы нормативно-правовых актов по теме исследования;
- анализом официальной судебной практики Верховного Суда Российской Федерации и Конституционного суда Российской Федерации;
- анализом и обобщением статистических данных Минюста РФ в сфере профессиональной деятельности нотариального сообщества за 2007-2018 гг.;
- анализом итогов социологического опроса 55 нотариусов из числа членов Тамбовской областной нотариальной палаты.

**Апробация результатов исследования.** Диссертация выполнена, обсуждена и одобрена на кафедре уголовного права и процесса

юридического факультета федерального государственного автономного образовательного учреждения высшего образования «Национальный исследовательский Нижегородский государственный университет им. Н.И. Лобачевского».

Ключевые выводы и положения настоящего диссертационного исследования нашли свое выражение в пятнадцати научных публикациях, семь из которых в научных журналах, рецензируемых ВАК.

Отдельные положения диссертационной работы озвучивались в рамках докладов и обсуждались на научных конференциях различного уровня: Международной научно-практической конференции «Всеобщая декларация прав человека как правовое условие устойчивого развития государства и общества» (Тамбов, 2018); XII Международной школе-практикуме молодых ученых-юристов «Композиция правового пространства: динамика обновления» (Москва, 2017); Международной научно-практической конференции «Татищевские чтения: актуальные проблемы науки и практики» (Тольятти, 2017, 2016, 2014, 2013); XIV Международной научно-практической конференции «Россия и Европа: связь культуры и экономики» (Прага, 2016, 2014); III Международной научно-практической конференции «Актуальные проблемы юриспруденции в России и за рубежом» (Новосибирск, 2016); 1<sup>st</sup> International Scientific Conference Private and Public law (Vienna, 2014); 5<sup>th</sup> Conference «Applied Sciences and technologies in the United States and Europe: common challenges and scientific findings» (New York, 2014); IV Международной научно-практической конференции «Актуальные проблемы совершенствования законодательства и правоприменения» (Уфа, 2014, 2012, 2011); II International Scientific Conference «Development of scientific thought in the 21st century – problems and perspectives» (Riga, 2013); 1<sup>st</sup> Conference «Science progress in European countries: new concepts and modern solutions» (Stuttgart, 2013); XI Международной научно-практической конференции «Актуальные проблемы права России и стран СНГ-2013» (Челябинск, 2013); II Международной научно-практической конференции

«Личность, общество, государство, право. Проблемы соотношения и взаимодействия» (Пенза, 2012); Всероссийской научно-практической конференции «Город в современном пространстве: культура, политика, экономика, право» (Саратов, 2011); Международной научно-практической конференции «Формирование инновационного потенциала как фактор регионального развития» (Тамбов, 2010).

Материалы диссертационного исследования использовались автором в рамках учебного процесса на юридическом факультете Тамбовского филиала Российской академии народного хозяйства и государственной службы при Президенте РФ и Юридическом институте Тамбовского государственного технического университета; а также в практической деятельности Тамбовской областной нотариальной палаты, Управления Министерства юстиции Российской Федерации по Тамбовской области, Тамбовского регионального отделения Общероссийской общественной организации «Ассоциация юристов России».

**Структура и содержание диссертации** обусловлены целями и задачами диссертационного исследования, а также требованиями последовательного изложения научного материала, ввиду чего структура работы включает в себя введение, две главы, состоящие из шести параграфов, заключение, библиографию и приложение.

# **ГЛАВА I. ПРАВОРЕАЛИЗАЦИОННАЯ ПРАКТИКА НОТАРИАТА В РОССИИ КАК ЭЛЕМЕНТ МЕХАНИЗМА ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ**

## **§ 1. Генезис и эволюция института нотариата в России и его правореализационной практики**

Социальная и юридическая значимость института нотариата обусловлена исторически. При этом важно отметить, что этапы формирования и развития указанного правового института в России и за рубежом складывались разнопланово. Вполне оправданно, что и отечественная, и зарубежная практика реализации права нотариатом определялась правовыми, экономическими, политическими, общественными отношениями, в том числе и активной позицией государства на международной арене.

Большинство исследователей сходятся во мнении, что зарождение нотариата однозначно происходило на территории Европы,<sup>1</sup> и уже позже положительный европейский опыт перенимали зарубежные страны, в том числе и Россия. Европейская нотариальная практика складывалась посредством деятельности нотариусов, выступавших в качестве представителей государства, которые, тем не менее, сохраняли статус лиц свободной профессии, что, в совокупности, позволило сформировать свободный нотариат или, так называемый, нотариат латинского типа.

Европейские тенденции формирования института нотариата оказали весомое влияние на формирование российского нотариата, который, в свою очередь, отличался специфическими особенностями, обусловленными

---

<sup>1</sup> Черемных И.Г. Нотариат и нотариальное право России: Учебное пособие / Под ред. Г.Г. Черемных. М.: Эксмо, 2007. С. 10.



историческими событиями, политическими преобразованиями, экономическими факторами развития государства, что свидетельствует о тесной объективной взаимообусловленности процесса развития нотариата системой государственно-правовых явлений.

Особенного внимания, на наш взгляд, заслуживает вопрос установления периода появления нотариата в России, что позволит в разрезе исторического опыта установить особенности формирования практики реализации права нотариатом в российской правовой системе.

Отмечается разрозненность подходов к решению данного вопроса, что обусловлено наличием различных точек зрения относительно периода и формы зарождения нотариата в России. Вместе с тем, из множества мнений следует выделить две основных позиции. Первая позиция характеризуется тем, что практика отечественного нотариата целиком и полностью базируется на ключевых положениях нотариата европейского, поскольку к моменту его зарождения в России нотариусы уже были широко распространены в европейских странах и многие положения были заимствованы из правового регламента зарубежного нотариата<sup>1</sup>. Вторая позиция сводится к тому, что появление нотариата в России не имеет столь тесной связи с его распространением в европейских странах, поскольку институт нотариата исторически является составной частью правовой системы любого государства, в котором существуют товарные правоотношения в рамках гражданского оборота<sup>2</sup>. В обоих случаях неоспорим один аспект – нотариат как институт в области бесспорной юрисдикции способен формироваться и существовать только в правовом государстве при наличии определенных категорий дел, разрешение которых возможно осуществлять во внесудебном порядке<sup>3</sup>. Появление института нотариата и в странах Европы, и в России обусловлено стремительным

---

<sup>1</sup> Полтавская Н., Кузнецов В. Нотариат. Курс лекций. М.: Институт международного права и экономики им. А.С. Грибоедова, 1998. С. 4.

<sup>2</sup> Полуяктова Н.Л. Реализация конституционного права на квалифицированную юридическую помощь как основное содержание деятельности нотариата РФ: дис... канд. юрид. наук. М., 2004. С. 31.

<sup>3</sup> Рулан Н. Юридическая антропология: Учебник для вузов. М.: Норма, 1999. С. 161.

развитием гражданского оборота, необходимостью охраны и защиты права собственности, потребностью субъектов правоотношений в грамотном правовом оформлении и юридическом закреплении приобретаемых прав и обязанностей, что способствует обеспечению бесспорности имущественных и иных правоотношений.

Традиционная концепция возникновения и становления института нотариата в России базируется на том, что изначально нотариат тесным образом был связан с церковью, поскольку именно церковь являлась самым активным участником гражданского оборота и, соответственно, была заинтересована в появлении правового института с позитивным потенциалом, подобного нотариату. Примеры тесной взаимосвязи церкви и нотариата присутствуют и в европейском, и в отечественном нотариате. Так, во Франции к концу VIII в. сложилась практика назначения нотариусов по Указу короля Карла Великого из числа служителей церкви в каждом регионе государства, а впоследствии нотариальные функции были переданы епископам и аббатам без разграничения функциональных обязанностей между ними и нотариусами как таковыми<sup>1</sup>. Применительно к отечественному нотариату важно отметить, что церковное делопроизводство включало полностью разрешение семейных и наследственных дел, для чего при епископах был создан штат владычных тысяцких и наместников, а также в качестве хранителей книг, грамот и иного документооборота привлекались священники и дьяконы. Как отмечают многие исследователи, именно в таком виде на Руси зарождалась нотариальная практика, тесным образом связанная с церковными уставами и положениями<sup>2</sup>.

Впоследствии активизация межгосударственного взаимодействия, увеличение экономических процессов, рост объема торговых операций и увеличение гражданского оборота в целом, возникновение новых видов правоотношений спровоцировали формирование новой системы правовых

---

<sup>1</sup> Коваленко Б.А. Эволюция нотариальной деятельности и ее роль в наследственном праве: историко-правовое исследование: дис. ...канд. юрид. наук. Краснодар, 2007. С. 35.

<sup>2</sup> Беляев И.Д. История русского законодательства / Отв. ред. В.П. Сальников. СПб: Лань, 1999. С. 102.

норм, в том числе устанавливающих требования к содержанию и форме сделок, а также к процедуре оформления договоров. Разумеется, церковь, изначально имеющая иное назначение, уже не могла справляться с таким потоком дел, что стало переломным моментом перехода к светскому нотариату и в России, и в Европе.

Таким образом, созданный изначально для удовлетворения только церковных правовых нужд орган по разрешению юридических конфликтов, закреплению и фиксации доказательств, управлению церковным имуществом вскоре вышел за рамки сферы обслуживания исключительно интересов и потребностей церкви, что обусловило переход к нотариату светскому, ориентированному, прежде всего, на удовлетворение интересов государства, а не церкви. Переход же к светскому нотариату сопровождался соответствующими атрибутами - выработка более строгой регламентации, согласно которой нотариусы перед началом исполнения своих обязанностей должны были приносить присягу, их деятельность была ограничена по территориальному признаку, а также подлежала оплате по специально установленному тарифу, что, несомненно, сыграло роль дифференцирующих признаков и позволило нотариусу занять обособленное положение в профессии, отличное от деятельности иных лиц. Со временем деятельность нотариусов была регламентирована на законодательном уровне, кроме того, впервые было введено положение о нотариальной тайне и необходимости ее охраны. В полномочиях церкви остались только регистрационные действия в отношении актов гражданского состояния: запись фактов рождения, смерти или вступления в брак. По итогам всех этих масштабных перемен нотариус занял весомую позицию, имеющую ключевое значение как в экономической, так и в политической жизни общества.

В результате анализа научных исследований отечественных исторических документов важно отметить, что законодательные основы нотариального права начали закладываться задолго до оформления нотариусов в отдельное правовое сообщество, став, тем самым,

предвестником зарождения и становления института нотариата в России. Так, по мнению И.Д. Беляева, «во времена Псковской и Новгородской судной грамоты, в XIV – XV вв., идет процесс формирования норм, ставших в дальнейшем составляющими элементами нотариального права»<sup>1</sup>.

Исследование эволюции формирования полномочий нотариусов, учитывая характерные признаки правового пространства в рамках конкретного исторического периода, дает возможность оценить особенности генезиса правореализационной практики российского нотариата, компаративистский анализ которых в совокупности с аспектами европейских нотариальных традиций дает возможность предложить периодизацию становления отечественного нотариата.

1. Первый период (до 1649 года) – формирование отдельного органа для письменной фиксации юридически значимых действий.

Базой оформления нотариата в качестве отдельного самостоятельного правового института можно считать формирование сословия площадных подьячих как «квазинотариального учреждения»<sup>2</sup>. Относительно появления отечественного нотариата наиболее масштабным, на наш взгляд, представляется исследование А. М. Фемелиди, где он высказывает мнение, что в XVI веке существовал особый класс писцов, именуемых «площадными подьячими», которые специально занимались составлением разнообразных письменных актов и действовали под номинальным контролем государства. Именно «из этого класса писцов и развился с течением времени путем обычая и закона, совершенствований и заимствований современный русский нотариальный институт»<sup>3</sup>. Стоит отметить, что особый статус площадные подьячие приобрели с принятием Соборного Уложения в 1649 году, согласно которому все сделки должны были совершаться только через площадных подьячих с последующей регистрацией их в Поместном приказе.

---

<sup>1</sup> Там же. С. 102.

<sup>2</sup> Алферов И.А. Нотариальная форма защиты и охраны права и законного интереса: автореф. дис... канд. юрид. наук. М., 2007. С. 18

<sup>3</sup> Фемелиди А.М. Русский нотариат. История нотариата и действующее Нотариальное положение 14 апреля 1866 г. СПб: Издание А.Я. Канторовича, 1902. С. 61.

2. Второй период (1649 – 1866 гг.) – оформление особого круга лиц, наделенных полномочиями по регулированию различных видов правоотношений с правом совершать юридически значимые действия, создающие, изменяющие или завершающие существование правоотношений.

Принятие Соборного Уложения 1649 года ознаменовало начало второго периода формирования отечественного нотариата, длившегося с 1649 года по 1866 год, который характеризуется формированием нотариальных учреждений для осуществления процесса регулирования различных видов правоотношений, продолжая при этом осуществлять свою деятельность под фактическим контролем государства<sup>1</sup>.

Несмотря на тот факт, что в указанный период времени еще не было создано специального органа, осуществляющего нотариальную деятельность, тем не менее, оформился сообразный круг лиц, профессиональная деятельность которых стала основой для формирования правореализационной практики будущего нотариата. Данный период, на наш взгляд, явился переломным в формировании отечественного нотариата, поскольку масштабные манипуляции с нотариальным делопроизводством в России, которое попеременно было подведомственно различным учреждениям, привели к некоторому хаосу в документообороте. Так, согласно утверждениям А.М. Фемелиди, в 1701 г. совершением юридически значимых актов заведовала оружейная палата, в 1706 г. – Московская ратуша, в 1708 г. в результате учреждения губерний крепостные дела перешли к губернаторам, а вскоре, после создания в губерниях юстиц-коллегий, указанные полномочия были делегированы особым секретарям, которые назначались при данных юстиц-коллегиях<sup>2</sup>. И это только в рамках реформ, реализуемых при Петре I. Екатерина II также не обошла стороной данную область правоотношений и, в свою очередь, предоставила право совершения актов о переходе права собственности на недвижимое

---

<sup>1</sup> Алферов И.А. Нотариальная форма защиты и охраны права и законного интереса: автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 2007. С. 18.

<sup>2</sup> Там же. С. 67.

имущество частным маклерам, что вскоре было отменено по приказу Александра I<sup>1</sup>. Однако важно отметить, что именно на этом историческом этапе впервые на уровне законодательного акта – Вексельного устава 1729 г. – учреждается должность публичного нотариуса, который наделяется полномочием фиксировать протесты о неплатеже векселей и отсрочки в платеже, а с 1781 г. учреждаются должности маклеров и нотариусов исключительно для торговых сделок и посреднической деятельности.

3. Третий период (1866 – 1918 гг.) – создание официального института нотариата, наделенного государственными полномочиями, с закреплением системы профессиональных требований и существенным расширением круга должностных обязанностей.

Данный период становления отечественного нотариата стартовал с 14 апреля 1866 г. и был ознаменован утверждением временного Положения о нотариальной части,<sup>2</sup> а также обусловлен появлением и функционированием единого института нотариата, оформившего публичную деятельность независимых нотариусов, получивших государственные полномочия на совершение нотариальных действий, предупреждающих нарушение правовых предписаний путем законного закрепления подлинных волеизъявлений сторон, что способствует снижению рисков возникновения спорных ситуаций.

Положение о нотариальной части, получившее силу закона, учреждало новые должности для лиц, призванных совершать и свидетельствовать юридически значимые акты: младшие и старшие нотариусы, а также должностные лица, их заменяющие. При этом должность «публичных нотариусов» была ликвидирована. Считаем справедливым отметить, что ключевые позиции Положения о нотариальной части многими исследователями оцениваются как прогрессивные для того периода государственного развития, поскольку впервые была сформирована стройная

---

<sup>1</sup> Мандельштам Л.Б. Учреждение нотариата и его организация // Журнал Министерства юстиции. 1899. №4. С. 31-32.

<sup>2</sup> Нотариат и суд в России: 150 лет вместе / Под ред. Е.А. Борисовой. М.: Городец, 2017. С. 300.

система нотариальных органов, определена их компетенция. Однако важно обратить внимание и на недостатки, которые существенным образом тормозили стремительное развитие нотариата. Так, в результате реформы неопределенным оставался правовой статус нотариуса: с одной стороны, нотариус рассматривался как субъект, состоящий на службе государства, но при этом не имел права быть произведенным в какой-либо чин и не получал пенсии (ст. 17 Положения), а с другой стороны, нотариус являлся представителем свободной профессии, осуществляющим свою деятельность на коммерческой основе (ст. 208 Положения). Данное разночтение уловил и отразил в своем исследовании С. Барановский, который представил нотариусов в роли «пасынков Фемиды»<sup>1</sup>. Исследователь объяснил, что указанное Положение о нотариальной части исключило нотариусов из клана чинов министерства юстиции, лишив их тем самым всех прав и привилегий, при этом нотариусы не были включены в судейское сообщество, что не давало им возможность обращаться за разъяснениями и консультациями в окружные суды по спорным правовым вопросам и приводило к принятию решений по собственному усмотрению, возможно, не всегда верным. Данный аспект не остался незамеченным и другими исследователями. В частности, М. Попович по результатам своих научных изысканий декларировал, что важно создать такие правовые условия, в которых нотариус занял бы свою нишу, а «не состоял каким-то отщепенцем от своей юридической семьи сослуживцев, чтобы он хотя бы пользовался частью тех прав, какие он заслуживает по своему положению как должностное лицо и как общественный деятель»<sup>2</sup>. Данное предложение было весьма прогрессивным и своевременным и имело большое значение для дальнейшего развития российского нотариата.

Ключевым аспектом Положения о нотариальной части, определившим ход дальнейшего формирования отечественного нотариата, стал

---

<sup>1</sup> Барановский С. Пасынки Фемиды // Нотариальный вестник. 1903. №2. С. 7-8.

<sup>2</sup> Попович М. Служебные права и материальная обеспеченность нотариуса в России // Нотариальный вестник. 1903. №4. С. 3-4.

закрепленный перечень профессиональных требований к нотариусу. Следует отметить, что анализ ранее действовавшего регламента, регулировавшего порядок назначения на должность нотариуса для ведения торговых операций, свидетельствует о том, что профессиональный ценз был весьма невелик: это должны были быть «люди добрые, опытные во всех торгах и вексельных переводах искусные, и не должны быть безграмотны»<sup>1</sup>. Теперь же Положение о нотариальной части существенным образом изменило профессиональные требования к нотариусам, которые были разделены на две группы младших и старших нотариусов. В качестве профессиональных требований устанавливались гражданство, возрастной показатель (совершеннолетие), отсутствие судимости и иных общественных взысканий, а также нотариусами могли стать лица, не состоящие на государственной или общественной службе. Однако современники оценивали данные требования недостаточными и предлагали дополнить их нравственно-этической составляющей в виде требований о всецелом беспорочном поведении и наличии полноценной возможности пользоваться всеми гражданскими правами<sup>2</sup>.

Отдельного внимания заслуживает вопрос относительно профессиональной подготовки нотариусов, который не был отражен в Положении о нотариальной части. Современники обратили внимание на этот факт и выступили с критикой по данному вопросу, обращая внимание на то, что это ключевой аспект профессиональной деятельности нотариуса, которому «приходится всегда быть в курсе дела и дополнять свои познания не только чисто нотариальной специальностью, но и другими отраслями законоведения»<sup>3</sup>. Одна лишь правореализационная практика без основательной теоретической подготовки не способна заменить юридической

---

<sup>1</sup> Фемелиди А.М. Русский нотариат. История нотариата и действующее Нотариальное положение 14 апреля 1866 г. СПб: Издание А.Я. Канторовича, 1902. С. 70.

<sup>2</sup> Иваницкий А. Впечатления и заметки // Нотариальный вестник. 1903. №2. С. 6.

<sup>3</sup> Барановский С. Пасынки Фемиды // Нотариальный вестник. 1903. № 2. С. 7.



логики, правового анализа и обобщения<sup>1</sup>. Несомненно, что аспект подготовки будущего нотариуса: знание законов и нотариального делопроизводства - имеет значение для повышения уровня профессиональной деятельности. В свою очередь в европейских странах наблюдалось ужесточение требований к лицам, претендующим на должность нотариуса, в частности, особое внимание уделялось гражданству, возрасту, нравственным качествам, но, тем не менее, первостепенное значение имели профессиональные навыки (стаж профессиональной деятельности) и юридическая подготовка (наличие специального образования)<sup>2</sup>.

Продолжая анализ прогрессивного для того времени законодательного акта в виде Положения о нотариальной части, регулирующего деятельность института нотариата, стоит согласиться с мнением Л.Б. Мандельштама, выделявшего в качестве значительных недостатков отсутствие советов нотариусов, помощников нотариусов, а также требования о наличии стажа юридической деятельности, необходимого для занятия должности нотариуса<sup>3</sup>. По справедливому замечанию С.К. Кузнецова, с целью обобщения нотариальной правореализационной практики, а также охраны чести и достоинства нотариата как представителя государства, стратегически важно закрепить корпоративные начала нотариальной деятельности<sup>4</sup>.

Анализ правореализационной практики нотариата на этапе зарождения и формирования его как самостоятельного правового института свидетельствует о том, что к полномочиям нотариуса относилось свидетельствование договоров и иных юридически значимых актов (например, опись имущества, выдача свидетельств и т.п.), а также совершение иных действий, влекущих правовые последствия для участвующих в них субъектов в виде блоков прав и обязанностей для них,

<sup>1</sup> Гасман А.Г. Объяснительная записка к проекту новой редакции Положения о нотариальной части. СПб: Сенатская типография, 1904. С. 41.

<sup>2</sup> Скрипилев Е. Слово «нотариус» - латинского происхождения // Российская юстиция. 2003. №5. С. 12-14.

<sup>3</sup> Мандельштам Л.Б. Учреждение нотариата и его организация // Журнал Министерства юстиции. 1899. № 4. С. 42-43.

<sup>4</sup> Кузнецов С.К. Педагогические начала в нотариальном Положении // Нотариальный вестник. 1904. №32. С. 6.

кроме того, нотариус имел полномочия передавать или свидетельствовать передачу документов и денежных средств третьим лицам по поручению участников юридических действий. А.М. Фемелиди в своем монументальном исследовании прямо указывает, что нотариусами называются «лица, которым государственная власть поручает заведывание нотариальной частью, совершение, засвидетельствование и укрепление различных юридических актов, получающих при их содействии значение актов публичных»<sup>1</sup>. Данное утверждение как нельзя лучше характеризует основополагающие позиции правореализационной практики нотариата этого переходного и с исторической, и с правовой точки зрения периода развития государства.

Концепция организации нотариальной деятельности по Положению о нотариальной части в большей степени складывалась в области свидетельствования сделок, что обосновывалось важностью актов поземельной собственности, определяющих правоотношения как между частными лицами, так и их взаимоотношениями с государством. Сделки, совершенные крепостным порядком с соблюдением всех регламентов, не только признавались бесспорными, но и, более того, объявлялись бесповоротными с последующим принудительным исполнением в лице административных органов.

Правореализационная практика нотариата, формируемая на базе Положения о нотариальной части, складывалась таким образом, что нотариусы расширяли круг своих действий и совершали разнообразные акты, за исключением состояния, служебных дел и межевания, а, кроме того, свидетельствовали документы. Ключевыми особенностями указанного периода осуществления нотариальной деятельности являются: обязательное присутствие свидетелей при совершении каждого нотариального действия, при этом к кандидатуре свидетеля предъявлялись особые требования (грамотные, совершеннолетние, лично знакомые с нотариусом или

---

<sup>1</sup> Фемелиди А.М. Русский нотариат. История нотариата и действующее Нотариальное положение 14 апреля 1866 г.: Пособие по изучению русского нотариального права. СПб: Издание А.Я. Канторовича, 1902. С. 76-77.

действующие по рекомендации), соблюдение строгого регламента и неукоснительных правил при совершении нотариального действия, по окончании которого изготавливался нотариальный акт и вносилась запись в актовую книгу. Анализ действовавших на тот момент положений, регулирующих нотариальную деятельность, позволяет сделать вывод о том, что многие аспекты нашли свое отражение в современной правореализационной практике нотариата, что, соответственно, делает их прогрессивными для того времени.

Обращаясь к истории зарождения и становления института нотариата, весьма важным представляется отметить, то в странах Европы указанный правовой институт довольно быстро продемонстрировал свой позитивный потенциал и занял достойное место в правовой системе. Более того, многие политические деятели ключевым структурным элементом проводимых ими государственных реформ видели именно нотариат. Так, во Франции император Наполеон I Бонапарт, намереваясь сформировать и ввести в действие Гражданский кодекс, ключевую роль в реализации его положений отводил нотариату. Позицию императора, на наш взгляд, очень убедительно обосновал его советник граф Пьер-Франсуа Реаль, который полагал, что чиновники, состоящие на государственной службе, призваны урегулировать конфликты и примирять спорящие стороны, действуя при этом в интересах государства и справедливости. Однако большую уверенность и «мироуспокоение» вселяли чиновники другого плана, те, «которые являлись бы для сторон беспристрастными советниками, а также объективными редакторами их волеизъявлений... - это нотариусы»<sup>1</sup>. Именно они способны препятствовать возникновению споров между добропорядочными людьми и лишить надежды людей со злым умыслом на успех в стремлении инициировать несправедливый спор. В продолжение своих размышлений, когда нотариат наращивал свою правореализационную практику, П.-Ф. Реаль

---

<sup>1</sup> Долгов М.А. Институт российского нотариата: история и современность: Монография. М.: Изд-во РГТЭУ, 2005. С. 85.

утверждал, что было крайне правильным и своевременным шагом приобщение к модернизации французского права высококвалифицированных юристов, способных придать новообразованиям социально ориентированный характер. Базовые принципы организации и функционирования французского нотариата стали основой для разработки законодательного регламента в некоторых из европейских стран, в частности, они оказали влияние на содержание Положения о нотариальной части 1866 года, а также прусского Закона о бесспорной юрисдикции 1899 года.

К XIX в. институт нотариата в своем становлении получает масштабное распространение и принимает конструктивное участие в различных областях общественной жизни и государственного развития. В частности, стоит отметить, что при формировании правореализационной практики европейского нотариата всегда проявлялась его правовая сущность, выражавшаяся в новых ипостасях, которые мог реализовывать нотариус параллельно с нотариальной деятельностью. Так, в Германии нотариус с успехом мог совмещать исполнение нотариальных функций с адвокатскими и судебными, что, неоспоримо, существенно обогащало его правореализационную практику. Важно отметить, что позитивный потенциал симбиоза современной практики адвокатуры и нотариата отмечают и отечественные исследователи. В частности, А.В. Бегичев в одной из своих работ, посвященных проблеме реализации единообразия нотариальной практики с учетом опыта взаимодействия адвоката и нотариуса, отмечает, что при объединении совместных усилий двух институтов возможно сформировать грамотную правовую позицию по спорным вопросам с опорой на накопленный профессиональный опыт, в том числе в рамках правореализационной практики<sup>1</sup>.

К началу XX в. нотариат в Европе занял достойное место в правовой системе и заслужил доверие в обществе, чем укрепил свое положение в

---

<sup>1</sup> Бегичев А.В. Проблема реализации единообразия нотариальной практики оформления наследственных прав: опыт взаимодействия адвоката и нотариуса // Вестник Университета имени О.Е. Кутафина. 2017. № 12. С. 228-229.

качестве значимого правового института. Этому немало способствовало проведение реорганизационных мероприятий по реконструкции системы нотариата и модернизации его правового регулирования в период с 1890 по 1902 годы. Диаметрально противоположной на данном историческом срезе выглядит позиция отечественного нотариата. Укрепив свои позиции к началу XX в., нотариат представлял собой развитый правозащитный институт, базирующийся на устойчивой правовой основе. Однако значительные перемены в общественной жизни и государственное переустройство в результате Октябрьской революции существенным образом отразились на правореализационной практике нотариата и в целом на нотариальной деятельности. Так, в 1917 г. в результате принятия Декрета № 1 о суде были упразднены существовавшие на тот момент органы государственной власти<sup>1</sup>, а немногим позже, в 1918 г., изменения коснулись и нотариата, относительно стройная и устойчивая система функционирования которого была разрушена<sup>2</sup>, а из масштабного по тем меркам перечня нотариальных действий практически осталось только одно – засвидетельствование.

4. Четвертый период (1918-1973 гг.)– декларирование перечня официально предусмотренных нотариальных действий, которые, преимущественно, совершались силами государственных нотариусов.

Послереволюционный период характеризуется отсутствием какого-либо правового регулирования нотариальной деятельности, дореволюционная правовая основа, регламентирующая осуществление гражданских прав, оказалась бездейственна. Тем не менее, была совершенно очевидна необходимость в сопровождении возникающих правоотношений, фиксации гражданских прав, т.е. значимость нотариальной деятельности была обусловлена реальной практикой существующих на тот момент общественных отношений как в сфере экономики и торговли, так и в области гражданского оборота. Только в 1922 г. принимается первый

---

<sup>1</sup> О суде: Декрет СНК РСФСР от 24.11.1917 // СПС «КонсультантПлюс» (дата обращения 23.06.2018).

<sup>2</sup> Вергасова Р.И. Нотариат в России: Учебное пособие. М.: Юрист, 2006. С. 25.

законодательный акт о нотариате<sup>1</sup> советского периода, согласно которому нотариату был присвоен статус государственного органа и после этого в разные периоды своего развития он то входил в систему органов юстиции, то включался в структуру судов. С появлением Положения о государственном нотариате 1922 г. правореализационная практика отечественного нотариата совершила новый виток в своем развитии. В зону профессиональной деятельности нотариусов указанным Положением (ст. 5) отнесено:

- совершение разнообразных актов, для которых законодательно установлена нотариальная форма исполнения;
- засвидетельствование договоров, которые заключаются между государственными и общественными учреждениями и предприятиями или между ними и частными лицами и их объединениями, для которых законодательно установлена нотариальная форма совершения;
- совершение и засвидетельствование договоров, для которых не предусмотрена обязательная нотариальная форма, однако на это есть волеизъявление сторон;
- засвидетельствование доверенностей, копий различных документов, выписок из торговых книг, а также подлинности подписей;
- удостоверение по требованию учреждений, а также должностных и частных лиц бесспорных фактов;
- совершение протестов векселей;
- выдача выписок и изготовление копий нотариальных книг и реестров;
- принятие предоставленных разными лицами документов на хранение.

Анализ перечня нотариальных действий, делегированных на исполнение советским нотариусам, поражает своим разнообразием и весьма тесно перекликается с современными нотариальными действиями, что указывает на очевидную преемственность в правореализационной практике отечественного нотариата.

---

<sup>1</sup> Положение о государственном нотариате: Декрет СНК РСФСР от 04.10.1922 // СУ РСФСР. 1922. №63. Ст. 807.

Вскоре было подготовлено новое Положение о государственном нотариате,<sup>1</sup> и в 1923 г. при сохранении прежних функций нотариусов правореализационная нотариальная практика получила новый виток развития, поскольку с этого момента она была тесным образом связана с Гражданским кодексом. Еще одной новацией послереволюционного развития правореализационной практики нотариата является рассмотрение вопроса относительно единовременного существования двух нотариальных форм: засвидетельствования договоров и совершения актов. При этом совершение акта заключалось в записи его в нотариальную актовую книгу, что являлось подлинником, а уже стороны могли получить выписку из нее. Разумеется, рукописное перенесение объемных текстов в актовую книгу существенным образом тормозило работу нотариальных контор. В результате, Постановлением «Об основных принципах организации государственного нотариата» от 14.05.1926 г.<sup>2</sup> (ст. 8) грань между совершением актов и засвидетельствованием договоров была стерта, и нотариальная практика получила новый единый вид нотариального действия - удостоверение сделок.

Однако принятие указанного Постановления было направлено, прежде всего, на разработку единого регламента функционирования нотариата как ключевого правового института в союзных республиках РСФСР для обеспечения на всей территории СССР единой правореализационной нотариальной практики. Отсутствие единого общесоюзного нормативно-правового акта, регулирующего нотариальную деятельность, выражалось в противоречивости формирования правореализационной практики и в некоторой неопределенности осуществления нотариальной деятельности на территории союзных государств, поскольку права и обязанности нотариусов также имели существенные различия. Таким образом, указанное Постановление призвано было сыграть значимую роль в выработке цельного единообразного комплекса основополагающих начал, способных

---

<sup>1</sup> О введении в действие Положения о государственном нотариате РСФСР издания 1923: Декрет СНК РСФСР от 24.08.1923 // СУ РСФСР. 1923. №75. Ст. 726.

<sup>2</sup> Об основных принципах организации государственного нотариата: Постановление ЦИК СССР, СНК СССР от 14.05.1926 // СЗ СССР. 1926. №35. Ст. 252.

стабилизировать правореализационную практику нотариата и исключить из нотариального нормативно-правового регламента существовавшие на тот момент пробелы и коллизии.

Несмотря на определенные действия, направленные на приведение правореализационной практики нотариата советского периода к системе и единообразию, стоит отметить, что результатом указанных действий стало сокращение доли участия нотариата в правовой жизни общества. Нотариальная деятельность, в основном, осуществлялась силами государственных нотариусов. Отдельные нотариальные действия в союзных республиках отдавались в производство народных судов, а также волостных или районных исполнительных комитетов. Среди задач, возложенных на нотариат, осталось только две ключевые: приведение в соответствие совершаемых нотариальных действий, используемого документооборота и требований законодательства, а также проведение консультационной работы с гражданами с целью разъяснения имеющихся у них прав и обязанностей.

В результате завершения действия НЭП и установления командно-административной системы управления Правительство в 1930 г. запретило использование векселей на территории СССР<sup>1</sup>, а как следствие из арсенала нотариальных действий исчезло совершение протеста векселей. Существенные изменения претерпела и финансово-хозяйственная деятельность государства, сопровождавшаяся практически полным исчезновением элемента частного капитала, в том числе в сфере промышленности и торговли, что существенным образом сократило объем совершаемых нотариальных действий, в частности, существенным образом уменьшился перечень договоров, требующих нотариального удостоверения. Так, согласно ст. 137 Гражданского кодекса РСФСР<sup>2</sup> 1922 г. все сделки, заключенные государственными предприятиями с частными лицами на сумму свыше одной тысячи рублей, а между государственными

---

<sup>1</sup> Левченко Н.В. Применение векселя в предпринимательской практике России: историческое развитие вопроса // Нотариус. 1998. № 2. С. 89.

<sup>2</sup> Гражданский кодекс РСФСР // СУ РСФСР. 1922. № 71. Ст. 904.



предприятиями на сумму свыше двадцати тысяч рублей, подлежали обязательному нотариальному удостоверению; несоблюдение указанного правила вело к признанию сделок недействительными, а уже в 1929 г. эти сделки на официальном уровне были выведены за рамки обязательного нотариального удостоверения<sup>1</sup>. В этой связи совершенно обоснованными являются выводы профессора А.С. Смыкалина о том, что советский нотариат являлся всего лишь «винтиком в государственной машине страны»<sup>2</sup>. Кардинальные государственные преобразования и нестабильность законодательства о нотариате привели к тому, что объем нотариальных действий резко сократился, деятельность нотариальных контор стала убыточной и число их уменьшалось, правовой потенциал нотариата был недооценен, что, несомненно, очень сильно сказалось на уровне профессионализма нотариусов. Разумеется, колоссальный урон понесла правореализационная практика и в части накопления опыта, и в части использования его позитивного потенциала в аспекте дальнейшего развития института.

5. Пятый период (1973 – 1993 гг.) – снижение правовой активности нотариуса, сведение его профессиональной деятельности к выполнению удостоверительной функции.

Советский период сопровождался экономическими, социальными и политическими преобразованиями в государстве, а также активно начавшимися и набирающими обороты процессами кодификации и систематизации законодательства. Данный период стал очередной вехой в развитии отечественного нотариата, что сопровождалось принятием нового нормативно-правового акта о нотариате. Так, в 1973 г. Верховным Советом СССР был принят Закон «О государственном нотариате»<sup>3</sup>, который внес существенные изменения в регулирование нотариальной деятельности. В

---

<sup>1</sup>Косарева И.А. Роль нотариальных действий в гражданско-правовом регулировании: дис. ... канд. юрид. наук. Хабаровск, 2004. С. 33.

<sup>2</sup>Смыкалин А.С. Неопределенность правового статуса нотариуса в дореволюционной России и СССР // Нотариальный вестник. 2007. № 3. С.63.

<sup>3</sup>О государственном нотариате: Закон СССР № 4537-VIII от 19.07.1973 // Ведомости СССР. 1973. № 30. Ст. 393.

частности, одним из значимых изменений стало разграничение предметов ведения в сфере правового регулирования вопросов нотариата между органами государственной власти СССР и республиканскими органами государственной власти, поскольку Закон предусматривал для союзных республик право разрешать отдельные вопросы, не урегулированные союзным законодательством, по своему усмотрению<sup>1</sup>. Помимо этого, достоинством указанного Закона является урегулирование деятельности нотариальных контор, а также определение компетенции иных должностных лиц, имеющих право совершать отдельные нотариальные действия<sup>2</sup>.

Характеризуя советский период формирования правореализационной нотариальной практики, справедливым будет отметить, что в большинстве случаев роль нотариуса сводилась к удостоверению небольшого числа сделок и оформлению документов о наследстве<sup>3</sup>. Данное обстоятельство не могло остаться незамеченным, и многие исследователи достаточно остро выражали свои мысли относительно данного положения, в котором не по своей воле оказался нотариат: «нотариус – древняя профессия, престижная за рубежом и до крайности униженная у нас, хотя носит гордое название государственной, а ведь нотариусами работают квалифицированные юристы из чистой любви к своему делу»<sup>4</sup>. Сравнение отечественного нотариата с зарубежным не случайно, поскольку изначально данный правовой институт зародился в европейском правовом пространстве и Россия заимствовала многие основополагающие аспекты организации его деятельности. Однако государственное устройство, экономические процессы, политические особенности создавали те необходимые условия, на которые, так или иначе, вынужден был ориентироваться нотариат.

Компаративистский анализ российского и европейского нотариата позволяет сделать вывод о том, что европейский нотариат в своем

---

<sup>1</sup> Авдеенко Н.И., Кабанова М.А. Нотариат в СССР // Вестник Ленинградского университета. 1985. № 20. С. 10.

<sup>2</sup> Лесницкая Л.Ф., Виноградова Р.И., Гольская Д.Х. Нотариат в СССР / Под ред. Л.Ф. Лесницкой. М.: Юридическая литература, 1990. С. 5-6.

<sup>3</sup> Стешенко Л.А., Шамба Т.М. Нотариат в Российской Федерации. М.: Норма – Инфра-М, 2001. С. 28.

<sup>4</sup> Лукашевич Р. Падчерица Юстиции // Советская юстиция. 1989. № 19. С. 23-24.

становлении и формировании не испытывал столь резких воздействий. В своем развитии европейский нотариат системно и планомерно занимал заслуженное место в правовой системе государства, набирал обороты, наращивал сферу влияния, укреплял свои позиции. Так, помимо создания Международного союза латинского нотариата в 1946 г., о чем говорилось выше, уже в 1955 г. был организован и проведен первый Конгресс молодых нотариусов, объединивший 1500 нотариусов по всей Европе. 27 сентября 1968 г. по Брюссельскому соглашению нотариальный акт получил обязательный характер во всех странах ЕЭС, в 1974 г. был создан Международный институт нотариата, который позже вошёл в структуру Международного союза латинского нотариата. Таким образом, в то время, пока советская система нещадно разрушала систему набиравшего обороты отечественного нотариата, европейский нотариат стремительно наращивал свое влияние в правовой системе европейских государств, расширял границы своих возможностей и создавал профессиональные площадки для подготовки молодых нотариусов.

Еще одной отличительной особенностью правореализационной практики европейского нотариата является конструктивное участие в общественной и государственной жизни за счет расширения функционала и сочетания позитивного потенциала нотариата с иными юридическими полномочиями. В этой связи европейские нотариусы успешно реализуют свой потенциал посредством сочетания нотариальной деятельности, например, с ролью управляющего имуществом клиента<sup>1</sup>, корпоративного юриста<sup>2</sup>, законного представителя, в том числе при заключении сделок, удостоверяемых другим нотариусом<sup>3</sup>, а также представителя в судебных инстанциях по делам особого производства<sup>4</sup>. Сочетание нотариальной

---

<sup>1</sup> Йемма А. Сравнительный взгляд на нотариаты латинского права Европы // Нотариальный вестник. 1997. № 32. С. 31.

<sup>2</sup> Пиепу Ж.-Ф., Ягр Ж. Профессиональное нотариальное право / Пер. с франц. И.Г. Медведева. М.: Юрист, 2001. С. 156-157.

<sup>3</sup> Вагнер К. Европейский Кодекс нотариального профессионального права // Нотариальный вестник. 1997. №3. С. 26.

<sup>4</sup> Швахтген А. Нотариат и демократия // Нотариальный вестник. 1998. №7-8. С. 14.

деятельности с иными видами юридической деятельности, несомненно, позволяет расширить границы использования позитивного потенциала нотариата. С другой стороны, это требует высокого профессионализма от нотариусов, высокого уровня правовой ответственности и детального правового регламента, который должен учитывать все тонкости регулируемых общественных отношений.

Отечественный нотариат не имел тех временных и законодательных возможностей, которыми располагал европейский нотариат. Пока нотариат Европы устремлялся к вершинам профессиональных достижений, российский нотариат разрушался до основания и впоследствии выстраивался заново. Так случилось в 1993 г. ввиду принятия Основ законодательства РФ о нотариате<sup>1</sup>, когда второе грандиозное рождение получил российский нотариат по новой модели не бюджетного латинского нотариата. Несмотря на единую фундаментальную основу в качестве римского права, на различные пути становления и формирования нотариата в России и Европе, считаем важным отметить, что современная правореализационная практика и отечественного, и зарубежного нотариата формируется по единым принципам и направлениям. Сегодня нотариус – это представитель свободной профессии, а нотариат – институт, который играет ключевую роль в формировании правовой системы каждого развитого государства. Более того, в 1995 г. Федеральная нотариальная палата России стала членом Международного союза нотариата. Данные обстоятельства возлагают на отечественного законодателя серьезные обязательства соответствовать высокому уровню правового регулирования вопросов организации и осуществления нотариальной деятельности в современных условиях, обеспечивая при этом устойчивое сочетание государственного воздействия на институт нотариата и естественные процессы его внутреннего саморегулирования.

---

<sup>1</sup> Основы законодательства Российской Федерации о нотариате от 11.02.1993 г. № 4462-1 // Ведомости СНД и ВС РФ. 1993. № 10. Ст. 357.

Таким образом, представленный историко-правовой анализ процесса образования и становления нотариата иллюстрирует тот факт, что в европейской практике институт нотариата прошел значительный путь в своем развитии. В различные исторические периоды он принимал всевозможные организационные формы, пытаясь соответствовать эпохе и тем условиям, которые ее характеризовали, но при этом не утратил характерных особенностей правового института, функционирующего на грани частных и публичных интересов. Следует согласиться с мнением исследователей, что нотариат следует рассматривать как своеобразный критерий, позволяющий определять «уровень развития общественно-государственной системы»<sup>1</sup>, что всецело определяет масштаб развития мировой правовой культуры.

Нотариат берет свое начало в период Римской империи в условиях возникновения и формирования института собственности, становления гражданского оборота и функционирования механизмов обеспечения и защиты прав граждан, как публично-правовой институт. В условиях тесного взаимодействия с государством нотариат формировался и в России, взаимодействуя на ранних этапах своего развития с судебной властью. Однако в ходе исторического развития прослеживаются тенденции к «перевоплощению» нотариальной практики, которая, зародившись изначально в рамках церковного делопроизводства, постепенно стала перетекать в новую плоскость общественных отношений, которые требовали соответствующих изменений относительно подготовки профессиональных субъектов, единообразия в совершении юридически значимых действий и систематизации хранения документов. В дальнейшем на пути становления отечественного нотариата было немало значимых этапов, в том числе формирование и развитие особого класса «площадных подьячих», которые приобрели особый статус в рамках принятия Соборного Уложения 1649 года

---

<sup>1</sup> Долгов М.А. Институт нотариата в Российском государстве: историко-правовое исследование: дис. ... канд. юрид. наук. М., 2005. С. 3.

и подлежали регистрационному учету; Вексельным уставом 1729 года учреждается должность публичного нотариуса, а в апреле 1866 года в результате принятия Положения о нотариальной части стартовал новый этап развития отечественного нотариата, который коренным образом изменил процесс осуществления правореализационной практики нотариата.

Важно отметить, что предложенная периодизация носит условный характер и ориентирована на ключевые вехи формирования законодательства о нотариате. В связи с этим, анализ действовавших на разных исторических этапах положений, регулирующих нотариальную деятельность, позволяет сделать вывод о том, что многие аспекты нашли свое отражение в современной правореализационной практике нотариата, что, соответственно, делает их прогрессивными для того времени. При этом стоит отметить, то в странах Европы указанный правовой институт довольно быстро продемонстрировал свой позитивный потенциал и занял достойное место в правовой системе, а отличительной особенностью правореализационной практики современного европейского нотариата является конструктивное участие в общественной и государственной жизни за счет расширения функционала и сочетания позитивного потенциала нотариата с иными юридическими полномочиями.

Комплексный анализ истории становления нотариата и определение ключевых этапов в его развитии позволяет отследить эволюцию практики реализации права данным правовым институтом от банальной разработки письменной формы документов и регулирования элементарных видов правоотношений до осуществления правозащитной функции путем законного закрепления подлинных волеизъявлений сторон, будучи наделенным государственными полномочиями на совершение нотариальных действий в качестве оформившегося правового института превентивного правосудия.

Нотариат на протяжении длительной истории своего становления и развития имел возможность неоднократно проявить свой потенциал в

обеспечении стабильности имущественного оборота, упорядоченности при регулировании гражданских правоотношений, закреплении субъективных прав, а также доказывал свою значимость в повышении уровня законности и правовой культуры в обществе, демонстрируя тем самым эффективность в решении вопросов защиты прав и законных интересов не только граждан и юридических лиц, но также общества и государства в целом. Важнейшим фактором, способствующим повышению эффективности организации и осуществления деятельности нотариата с целью должной реализации его правозащитной функции, на наш взгляд, является аккумуляция и анализ результатов исследования правового опыта, накопленного в ходе правореализационной практики нотариата.

## **§ 2. Нотариальные правоотношения в структуре механизма правового регулирования правозащитной и правоохранительной деятельности**

Характеристика нотариальных правоотношений в структуре механизма правового регулирования правозащитной и правоохранительной деятельности имеет особое значение для комплексного исследования правовой природы правореализационной практики нотариата.

Эффективность воздействия права на существующие и возникающие общественные отношения определяется общеобязательностью, целенаправленностью, систематичностью, нормативностью, формальной определенностью данного процесса, что в традиционной доктрине права определяется через правовое регулирование. И здесь нельзя не согласиться с мнением Л. А. Морозовой, которая рассматривает правовое регулирование как «одну из форм воздействия права на общественные отношения, причем это воздействие осуществляется с помощью специфических правовых

средств»<sup>1</sup>. Данная научная позиция в свете заявленной темы исследования позволяет сделать вывод о том, что нотариат как правовой институт возможно рассматривать в качестве подобного «специфического правового средства», при помощи которого осуществляется воздействие права на общественные отношения.

С целью определения места нотариальных правоотношений в структуре механизма правового регулирования следует учитывать его многогранность и многоаспектность. По мнению Н.И. Матузова, в узком смысле механизм правового регулирования представляет собой авторитарное, властное нормирование общественных отношений посредством государственных предписаний. В широком смысле - как всю возможную совокупность правовых явлений, имеющих в обществе и оказывающих соответствующее влияние на сознание и поведение субъектов права<sup>2</sup>. В ракурсе заявленной темы исследования данная правовая позиция представляет значительный интерес, поскольку помимо возможности оказывать правовое воздействие на общественные отношения с целью побуждения субъектов права к правомерному поведению, делается акцент на форму властно-распорядительных предписаний. Учитывая специфику нотариальной деятельности, которая осуществляется на основании делегированных нотариату публично-правовых полномочий и совершения нотариальных действий от имени государства, следует отметить, что в рамках регламентированной законодательством нотариальной процедуры при совершении юридически значимых действий, несомненно, можно говорить о некоей авторитарности в нотариальной деятельности, а, следовательно, обоснованном включении нотариальных правоотношений в структуру механизма правового регулирования.

Нотариат является уникальным институтом правового государства, которому делегирована ключевая функция по обеспечению юридической

---

<sup>1</sup> Морозова Л.А. Теория государства и права: Учебник. М.: Эксмо, 2010. С. 396.

<sup>2</sup> Общая теория государства и права. Академический курс в 2 т. Т. 2: Теория права / Под ред. М.Н. Марченко. М.: Зерцало, 1998. С. 436.



безопасности и содействия осуществлению интересов различных субъектов права. Нотариат функционирует на границе частных и публичных правовых сфер, имеет дуалистическую правовую природу, действуя, с одной стороны, от лица государства и выполняя публично-правовые функции, а, с другой стороны, является беспристрастным и независимым профессиональным субъектом, предоставляющим конституционное право на квалифицированную юридическую помощь, обеспечивая при этом защиту прав и свобод человека и гражданина.

Уникальность правовой природы института нотариата в полной мере находит свое выражение в нотариальных правоотношениях, которые отличаются спецификой субъектного состава, содержательной стороны и объекта, по поводу которого взаимодействуют субъекты. Следует отметить, что категория нотариальных правоотношений недостаточно изучена. В частности, данную тему с рамках своих научных исследований разрабатывали Т.Е. Алешина, И.Н. Кашурин, В.И. Виноградова, А.В. Дударев, Л.Ф. Лесницкая, но, тем не менее, комплексной оценки с позиции практического воплощения данный вопрос не получил.

Опираясь на разработки традиционной доктрины права в сфере правоотношений, учитывая дуалистический характер института нотариата и специфику процесса организации и осуществления нотариальной деятельности, нотариальные правоотношения следует рассматривать как самостоятельный вид общественных отношений, обладающих индивидуальными отличительными признаками.

Во-первых, публично-правовой характер нотариальных правоотношений, осуществляемых в процессе претворения в жизнь государственных нормативно-правовых предписаний. В рамках нотариальных правоотношений данный аспект имеет характерное выражение, несмотря на то, что совершение нотариальных действий подчиняется строгому правовому регламенту, а инициатива их совершения целиком и полностью базируется на личном волеизъявлении субъекта, в

нотариальной деятельности не используются очевидных принудительно-властных рычагов давления. Побуждающей силой инициировать нотариальные правоотношения является лишь наличие гарантированного законом права и сформировавшегося законного интереса.

Во-вторых, нотариальные правоотношения функционируют в рамках логично выстроенной и внутренне согласованной системы нотариальной практики, направленной на действенное претворение нормативно-правовых предписаний в жизнь в виде субъективных прав и юридических обязанностей, определяющих полномочия и меру правовой ответственности при реализации прав и законных интересов. Правореализационная практика нотариата направлена на содействие поступательному преемственному развитию права, активное функционирование которого приходится на правоприменение, а формирующийся правовой опыт обуславливает последующее правопонимание и правосознание соотношения нормативных предписаний и правовой действительности. Если рассматривать нотариальные правоотношения в указанном аспекте, то их основную позицию следует определить в рамках активного функционирования права – правоприменении.

В-третьих, правовая природа нотариата предопределила значимость его профессиональной деятельности для эффективного функционирования механизма правового регулирования, поскольку нотариат является тем уникальным правовым институтом, который обеспечивает баланс частных и публичных интересов, поскольку будучи наделенным публично-властными полномочиями государства он стоит на страже субъективных прав и законных интересов, реализация которых осуществляется посредством нотариальных правоотношений.

В-четвертых, функциональная направленность правореализационной практики нотариата дает возможность выстраивать нотариальную деятельность таким образом, чтобы гарантировать ожидаемый положительный результат. При этом в качестве ожидаемого положительного

результата следует рассматривать соблюдение правовых предписаний, согласованность с волей субъекта правоотношений и защита прав и законных интересов третьих лиц, заинтересованных в конкретных нотариальных правоотношениях. Возможность прогнозировать вектор развития правоотношений гарантирует превентивность правонарушений, а это, в свою очередь, обуславливает сферу бесспорной юрисдикции, в которой функционирует нотариат. В аспекте указанного хочется обратить внимание на особый характер нотариальных правоотношений в структуре механизма правового регулирования правозащитной и правоохранительной деятельности.

В-пятых, нотариальные правоотношения обеспечиваются системой гарантий материального и нематериального характера. Среди материальных гарантий следует выделить персональное страхование гражданской ответственности нотариуса, выплаты по договору страхования ответственности нотариусов - членов нотариальной палаты, а в исключительных случаях выплаты из компенсационного фонда Федеральной нотариальной палаты. К нематериальным гарантиям относится независимость и беспристрастность нотариуса, а также обязанность обеспечить сохранность «нотариальной тайны».

Нотариальные правоотношения носят волевой характер, возникая в соответствии с волей и желанием их участников, параллельно выполняя волю государства через деятельность самого нотариуса, действующего от его имени. Кроме того, нотариальные правоотношения представляют собой тесную связь между субъектами в виде взаимообусловленных субъективных прав и обязанностей, которые, в свою очередь, являются одним из элементов правоотношения как правовой категории. Субъективные права и обязанности индивидуализируют правоотношения, определяя объем правомочий каждого субъекта – участника правоотношений. В этой связи важно отметить, что в случае нотариальных правоотношений особенность заключается еще и в том, что сам нотариус – носитель публично-властных полномочий, действуя в

интересах обратившихся лиц, является гарантом законности, справедливости, равенства при совершении нотариальных действий, обеспечивая, таким образом, государственную защиту в регулировании общественных отношений. В итоге нотариальные правоотношения имеют двустороннюю поддержку принудительной силы государства: извне, поскольку лица, становясь носителями субъективных прав и обязанностей, «сразу же попадают в специфическое положение по отношению к государству»<sup>1</sup> и обязаны подчиняться нормативно-правовому регламенту, и изнутри, так как активным участником всех без исключения нотариальных правоотношений является нотариус – непосредственный носитель государственно-властных полномочий.

Основываясь на общедоктринальном подходе к исследованию категории нотариальных правоотношений, их можно классифицировать по нескольким основаниям. В зависимости от функциональной направленности среди нотариальных правоотношений следует выделить регулятивные и охранительные. Регулятивные нотариальные правоотношения возникают как следствие правореализации, соответствуют нормативно-правовому предписанию и основываются на правомерных юридических фактах, направленных на урегулирование общественных отношений согласно правовому статусу и установленным полномочиям субъектов, выраженных в виде принадлежащих им юридических прав и обязанностей. Регулятивный характер нотариальных правоотношений - свидетельство тому, что нормы права, призванные регулировать общественные отношения в области гражданского оборота, реализуются своевременно, надлежащим образом, беспрепятственно, в полном объеме и, главное, участником данного правореализационного процесса является представитель государства - нотариус, придающий особую юридическую силу указанным правоотношениям. В итоге это позволяет сформировать основу

---

<sup>1</sup> Алексеев С. С. Собрание сочинений: в 10 т. Т.3: Проблемы теории права: Курс лекций. М.: Статут, 2010. С. 247.

правопорядка, поскольку иные участники нотариальных правоотношений имеют гарантии и испытывают уверенность в обусловленности и оправданности реализуемых прав и обязанностей, порождаемых правоотношениями, чувствуя определенную ответственность за свои действия перед обществом и государством.

В ряде случаев законодательством предусмотрена возможность для субъектов права самостоятельно определиться с волеизъявлением относительно участия в нотариальных правоотношениях. Делая осознанный выбор в пользу участия в нотариальных правоотношениях, субъекты проявляют инициативу и демонстрируют активность в избрании законных способов реализации установленных прав и свобод, что, в свою очередь, закрепляет правовое положение самого участника гражданских правоотношений. И, наконец, ключевой особенностью регулятивных нотариальных правоотношений является то, что самим своим существованием они свидетельствуют о предоставлении возможности добровольного осуществления гражданами своих прав и обязанностей, без принуждения государства. Правовая обязанность, предусмотренная нотариальными правоотношениями, исполняется уже осознанно, будучи обусловленной внутренней необходимостью участника удовлетворить законный интерес корреспондирующего субъекта права.

Охранительные правоотношения характеризуются прямо пропорционально регулятивным, поскольку на первый план выходит государство и играет ведущую роль, воздействуя на поведение граждан посредством принуждения к правомерному поведению, запретов, санкций за допущенные правонарушения. Охранительные правоотношения возникают в тех случаях, когда велик риск нарушения нормативно-правовых предписаний, противоправного поведения граждан в части полноценного выполнения юридических обязанностей и нарушения субъективных прав иных участников правоотношений. В указанных обстоятельствах просто необходимо вмешательство соответствующей силы или субъекта,

обладающего властными полномочиями и достаточной компетенцией для разрешения проблемного вопроса по существу<sup>1</sup> в строгом соответствии с требованиями законодательства и гарантией легитимности принятого решения. Подобной силой, способной взять на себя столь высокую ответственность, несомненно, является государство. Поскольку нотариату делегирована часть полномочий по реализации публично-правовой функции государства, направленной на защиту прав и законных интересов субъектов права, нотариальные правоотношения способны в полной мере выступать как охранительные. Кроме того, С.Н. Кожевников в своем доктринальном исследовании в области правоотношений указал, что «необходимость этих отношений определяется природой права как специфического регулятора общественных отношений, отличающегося обязательностью предписаний и опирающегося на аппарат принуждения»<sup>2</sup>.

Охранительные нотариальные правоотношения содействуют установлению правопорядка, поскольку способствуют ликвидации противоречий между предписаниями нормы права и действительным поведением участников правоотношений, а в итоге позволяют восстановить справедливость и способствуют удовлетворению законных интересов. В рамках охранительных нотариальных правоотношений обязательным участником правоотношения всегда является нотариус – носитель государственно-властных полномочий, действующий от имени государства и представляющий его интересы по установлению законности в области гражданского оборота. Вторая сторона нотариальных правоотношений представлена субъектами права, обращающимися к нотариусу за совершением нотариального действия. Как видно, нотариальные правоотношения представляют собой исключительный случай, где при наличии двустороннего характера правоотношений обеспечено явное государственное присутствие в них. Именно поэтому охранительные

---

<sup>1</sup> Сабо И. Основы теории права / Под ред. В.А. Туманова. М.: Прогресс, 1974. С. 126.

<sup>2</sup> Кожевников С.Н. Правоотношения, возникающие в связи с применением советского права. // Применение советского права. Сборник ученых трудов. Свердловск: Изд-во Свердл. юрид. ин-та, 1974. Вып. 30. С. 98.

нотариальные правоотношения следует рассматривать в неразрывной связи с правовой ответственностью.

Комплексный анализ нотариальных правоотношений позволяет выделить еще два вида: общие и конкретные, которые напрямую обусловлены особенностями правореализационной практики нотариата, имеющей структурный и многосубъектный характер. Важно обратить внимание на тесную связь данной классификации и форм реализации права, где конкретные правоотношения связаны с правоприменением и носят правоприменительный характер, а общие – с соблюдением, исполнением и использованием, что обуславливает их правоохранительный и правообеспечительный характер. В свою очередь, Т.Е. Алёшина отмечает, что нотариальные отношения «имеют двойную связь: вертикальную (нотариуса с государством) можно отнести к общим правоотношениям и горизонтальную (нотариуса с клиентами) – к конкретным правоотношениям»<sup>1</sup>. Разумеется, правореализационная практика нотариата активным образом оперирует указанными видами правоотношений, анализируя их и используя как опытный материал для последующего структурного развития.

Общие нотариальные правоотношения характеризуются всеобщим характером обязанности, которая распространяется как на обязанных, так и на управомоченных, воздержаться от действий, напрямую или косвенно нарушающих права других лиц или препятствующие их осуществлению. Вся деятельность государственных органов, должностных лиц и граждан сопряжена с их поведенческими реакциями, которые либо регламентированы правовыми предписаниями, либо вытекают из абсолютных прав и обязанностей, причем не только в аспекте конкретных, но и общих нотариальных правоотношений. Таким образом, государство, обеспечивая поступательность и бесперебойность своего развития, стремится за счет нормативно-правового регулирования предусмотреть обязанности для

---

<sup>1</sup> Алёшина Т.Е. Нотариальная форма реализации права: дис. ...канд. юрид. наук. Саратов, 2001. С. 19.

субъектов совершать или воздержаться от совершения определенных поступков, порождая, тем самым, общие правоотношения с обязанными субъектами. В этой связи, пока правовая норма находится вне конкретных нотариальных правоотношений, она воздействует в аспекте общих правоотношений (например, если законодательством установлена нотариальная форма брачного договора, то лица, вступившие или желающие вступить в брак, могут добровольно урегулировать имущественные отношения, но только в рамках действующего регламента, понимая, что иным образом данные правоотношения не урегулировать). Общие нотариальные правоотношения определяют правовое положение субъектов до того момента, пока они полностью не реализуют предоставленные им права и обязанности. Конкретные нотариальные правоотношения представляют собой саму суть, основу правовых связей в механизме правового регулирования, закрепляя конкретное содержание прав и обязанностей, обеспечивая достижение требуемого юридического эффекта, который не могут обеспечить общие нотариальные правоотношения<sup>1</sup>.

Однако существование в качестве отдельной группы общих правоотношений напрямую связывается с ролью государства в регулировании общественных отношений. Делегирование нотариату государственных полномочий для реализации миссии по обеспечению законности гражданского оборота, а также правовой защите прав и свобод граждан от имени государства, особым образом позволяет воспринимать классификацию нотариальных правоотношений в виде общих и конкретных, которые, в свою очередь, регламентируются общими и специальными нормами. В свою очередь, соотношение между общими и конкретными нормами может рассматриваться как соотношение между общим и частным, где специальные нормы углубляют, детализируют и вносят разнообразие в

---

<sup>1</sup> Алексеев С.С. Механизм правового регулирования в социалистическом государстве. М.: Юридическая литература, 1966. С. 142-148.



общие правовые предписания, которые впоследствии регламентируют общие и специальные правоотношения.

По характеру обязанностей, которыми наделены субъекты нотариальных правоотношений, их можно классифицировать на правоотношения активного типа и пассивного типа. Нотариальные правоотношения активного типа носят обязывающий характер и отличаются тем, что одному или нескольким субъектам правоотношений делегирована обязанность совершать определенные действия (например, передать имущество или перечислить средства платежа). При этом «интересы управомоченного удовлетворяются только в результате совершения положительных действий обязанным лицом»<sup>1</sup>. Нотариальные правоотношения пассивного типа регламентируются единством управомочивающих и запрещающих норм<sup>2</sup>, но, при этом, отличаются тем, что активные, так называемые положительные, действия совершает уже управомоченное лицо, а обязанный субъект должен воздержаться от совершения действий, которые нежелательны для противоположных сторон правоотношений (например, воздержаться от совершения конклюдентных действий по принятию наследства в случае, если субъект не относится к числу наследников наследодателя или отказался от наследства путем подачи заявления в надлежащей форме).

Нотариальные правоотношения имеют сложную структуру взаимосвязанных элементов. Традиционно структурными элементами правоотношения являются: субъект, объект и содержание (права и обязанности субъектов). Особенность их характеристики в аспекте нотариальных правоотношений обусловлена спецификой самого института нотариата. Нотариальные отношения, возможно, более чем любые другие общественные отношения частноправового характера, формируются при тесном взаимодействии с государством. Это объясняется тем, что нотариат

---

<sup>1</sup> Алексеев С.С. Собрание сочинений: в 10 т. Т. 3: Проблемы теории права. М.: Статут, 2010. С. 264.

<sup>2</sup> Там же. С. 264.

является уникальным правовым институтом, которому делегирована часть полномочий по выполнению государственной функции, направленной на защиту прав и охраняемых законом интересов, а нотариус, в свою очередь, действует от лица государства, выполняя своеобразную роль государственного представителя для обеспечения легитимности в общественных отношениях, складывающихся в сфере гражданского оборота. Кроме того, нотариальная деятельность находится под тотальным контролем со стороны государства, а нотариус несет персональную гражданскую ответственность за нарушения в сфере его профессиональной деятельности. Помимо прочего, нотариальные правоотношения существуют в рамках законодательно закрепленного регламента осуществления нотариальной деятельности и совершения нотариальных действий. Нотариат не входит в структуру органов государственной власти, является самостоятельным правовым институтом, но при этом находится в столь тесной взаимосвязи с государством, что публично-правовой характер нотариальной деятельности отражается и на характере нотариальных правоотношений.

Правовая наука содержит массу свидетельств о том, что нотариат является уникальным правовым институтом с двойственной правовой природой<sup>1</sup>, которая, в свою очередь, обусловлена его функционированием на грани частных и публичных правовых интересов, делегируя нотариату роль связующего звена между государственными структурами и гражданским обществом. Указанное положение весьма специфично выражается в нотариальных правоотношениях, которые одновременно включают в себя и частные интересы субъектов, участвующих в них, и публичные интересы государства относительно легитимности отношений в гражданском обществе. Именно в конгломерате частных и публичных интересов ярче всего выражается взаимодействие общих и конкретных нотариальных правоотношений в их видовом проявлении.

---

<sup>1</sup>Черемных И.Г. Становление независимого нотариата России как института по осуществлению правоохранительной деятельности: автореф. дис. ... докт. юрид. наук. М., 2007. С. 15.

Сосуществование частных и публичных интересов обусловлено исторически, поскольку термин «публичность» изначально связан с понятиями государства, власти, силы. В результате закономерного отделения власти от общества у каждого возникла своя система интересов, которые по многим аспектам перестали совпадать. Таким образом, образовались категории публичных интересов, отражающих намерения государства, и частных интересов, выражающих индивидуальные стремления отдельных членов общества.

Ряд исследователей, в частности, Г.Г. Черемных, И.Г. Черемных, рассматривают публичный интерес, применительно к нотариальным правоотношениям, в ракурсе общественного интереса, «без удовлетворения которого невозможно, с одной стороны, реализовать частные интересы, с другой, - обеспечить нормальное и устойчивое развитие государства и общества в целом»<sup>1</sup>. Публичный интерес – это интерес официально признанный, имеющий поддержку государства и его правовую защиту, т.е. подлежащий правовому опосредованию<sup>2</sup>, а также «...признанный государством и обеспеченный правом интерес социальной общности, удовлетворение которого служит условием и гарантией ее существования и развития»<sup>3</sup>. Традиционно реализации публичного интереса служит деятельность государственного аппарата, т.е. совокупности государственных органов, связанных иерархической соподчиненностью, оснащенных необходимыми организационными и материальными средствами<sup>4</sup>, наделенных необходимыми полномочиями государственно-властного характера для осуществления государственных функций, имеющих законодательно установленную структуру<sup>5</sup>, осуществляющих функции от

---

<sup>1</sup> Черемных И.Г. Нотариат и нотариальное право России. М.: Эксмо, 2007. С. 33.

<sup>2</sup> Черемных И.Г. Российский нотариат: прошлое, настоящее, будущее. М.: ОКТБ, 1999. С.10.

<sup>3</sup> Тихомиров Ю.А. Публичное право: Учебник. М.: БЕК, 1995. С. 55.

<sup>4</sup> Теория государства и права / Под ред. А.Б. Венгерова. М.: Юрист, 1996. С. 142; Общая теория государства и права / Под ред. В.В. Лазарева. М.: Юрист, 1997. С. 281.

<sup>5</sup> Теория государства и права. Курс лекций / Под ред. Н.И. Матузова, А.В. Малько. М.: Юрист, 2001. С. 99; Теория государства и права / Под ред. А.Б. Венгерова. М.: Юрист, 1996. С. 161.

лица государства и формирующихся по его воле<sup>1</sup>. Важным представляется тот факт, что именно наличие государственно-властных полномочий рассматривается многими исследователями в качестве основного признака государственных органов, отличающего их от негосударственных организаций<sup>2</sup>. Все вышеперечисленные признаки в полной мере характеризуют и институт нотариата, но, тем не менее, нотариат не является государственным органом и не входит в систему государственного аппарата, однако нотариальная деятельность направлена на защиту и охрану публичных интересов, что оказывает весомое влияние на нотариальные правоотношения, придавая им официальный характер. При этом суть нотариальных правоотношений составляет защита частных интересов. Так, положение ст. 1 Основ законодательства РФ о нотариате свидетельствует о том, что нотариат призван обеспечивать конституционное право на профессиональную квалифицированную юридическую помощь в защите прав и законных интересов граждан и юридических лиц, т.е. частных субъектов, действующих в своих собственных, частных интересах.

Важным представляется отметить, что нотариальные правоотношения находятся в непрерывном развитии, поскольку меняются общественные потребности и правовые условия. В частности, серьезные изменения законодательства произошли в области наследственного права, в области которого законодатель расширил возможности граждан распорядиться своим имуществом на случай смерти. Нормативная база пополнилась такими нововведениями, как наследственный фонд, а также наследственный договор и совместное завещание супругов (будут введены в отечественный правовой порядок с 01 июня 2019 г.). Зарубежная правореализационная нотариальная практика демонстрирует положительный опыт использования указанных средств правового регулирования, которые позволяют обеспечить защиту прав и законных интересов граждан, а также активно содействуют

---

<sup>1</sup> Общая теория государства и права / Под ред. В.В. Лазарева. М.: Юрист. С. 318-319.

<sup>2</sup> Государственное право Российской Федерации / Под ред. О.Е. Кутафина. М.: Юридическая литература, 1996. С. 299.

решению задачи по реализации свободной автономии воли наследодателя, обеспечению преемственности его имущественных интересов для полноценного планирования процесса наследования и эффективной защиты от дробления наследственной массы и конфликта в рамках семейных отношений. Российской правореализационной практике еще только предстоит выработать опыт использования указанных средств правового регулирования. Однако уже на первом этапе применения возможностей наследственного фонда отмечается необходимость скоординировать отдельные аспекты правоотношений относительно собственности супругов, управления и установления контроля над фондом, прав кредиторов наследодателя, особенностей налогообложения доходов и расходов фонда, в том числе и на территории иностранных государств, что будет содействовать полноценной адаптации наследственного фонда к российской правовой действительности.

Стремительная модернизация отечественного законодательства, регулирующего деятельность нотариата, требует эффективности и оперативности в процессе выработки новых подходов в практике реализации права при организации и осуществлении нотариальной правоохранительной и правозащитной деятельности. В рамках исследования данного вопроса был проведен социологический опрос, участниками которого стали 55 нотариусов из числа членов Тамбовской областной нотариальной палаты. Целью проведения данного социологического исследования являлось выявление степени открытости нотариального сообщества (на примере Тамбовской области) к нововведениям современного законодательства, уровня готовности нотариусов активно участвовать в формировании современной нотариальной правореализационной практики, оценка значимости результатов правореализационной практики для дальнейшего развития законодательства о нотариате. Проведенный опрос показал, что нотариусы Тамбовской области, в большинстве своем, являются опытными специалистами, которые, тем не менее, нацелены на непрерывное повышение

профессионального мастерства, в том числе посредством обобщения нотариальной практики в рамках деятельности нотариальной палаты (47,3%). Также большинство нотариусов отмечают, что современная правореализационная практика изменилась существенным образом (92,7%) и стимулирует профессиональный рост нотариуса (96,4%), а также нотариусы положительным образом (89%) оценивают последние изменения законодательства, нацеленные на обеспечение безопасности гражданского оборота. С позиции практических предложений, внесенных в рамках настоящего исследования относительно организации процесса обобщения практического опыта нотариальным сообществом, то абсолютное большинство нотариусов Тамбовской области (98,2 %) положительно оценивают возможность формирования и документального оформления специальных обзоров основных позиций и рекомендаций нотариальной палаты, ориентированных на обоснованное мотивированное разъяснение (толкование) отдельных правовых норм для осуществления нотариальной деятельности.

Таким образом, нотариальные правоотношения, помимо того, что они нацелены на защиту частных и публичных законных интересов, также ориентированы на защиту субъективных прав. Стремительные изменения законодательного регулирования накладывают отпечаток на правореализационную практику, что напрямую отражается на характеристике нотариальных правоотношений, которые становятся сложнее по характеру и строже по процедуре осуществления. Это обстоятельство обуславливает их восприятие как общественные отношения, урегулированные посредством совершения нотариальных действий с целью защиты бесспорных прав и законных интересов.

Анализируя структурные элементы нотариальных правоотношений, невозможно игнорировать общетеоретический подход к характеристике субъекта, объекта и содержания правоотношений. Однако ключевые

элементы нотариальных правоотношений обладают исключительными особенностями.

Субъектом правоотношений традиционно является лицо, имеющее субъективные права и юридические обязанности, т.е. выступающее в качестве активного участника правоотношений<sup>1</sup>. Среди субъектов правоотношений принято выделять физические лица (граждане РФ, иностранные граждане, лица без гражданства), юридические лица, государство в лице органов государственной власти<sup>2</sup>, т.е. те лица, которые могут реализовывать субъективные права и обязанности лично или через представителя. При этом самосознание и волеизъявление является важным, возможно даже определяющим аспектом при оценке лица как субъекта правоотношений. Своеобразие субъектов нотариальных правоотношений заключается в том, что они представляют собой две стороны, где, с одной стороны, нотариус, а, с другой стороны, лица, обращающиеся за совершением нотариальных действий.

Квалифицирующими признаками субъектов нотариальных правоотношений является, во-первых, наличие специального субъекта – нотариуса, который выполняет значимую миссию по реализации права, а также лица, имеющие права совершать отдельные нотариальные действия. Во-вторых, на противоположной стороне в правоотношениях выступают субъекты, способные иметь субъективные права и нести юридические обязанности, т.е. те субъекты, которые в общетеоретическом смысле слова традиционно относятся к субъектам правоотношений. В-третьих, участником нотариального правоотношения может стать лишь субъект, обладающий правосубъектностью, т.е. правоспособностью и дееспособностью в полном объеме. Разумеется, что правосубъектность нотариуса и лица, обращающегося за совершением нотариального действия, отличается существенным образом. Нотариус является субъектом с законодательно

---

<sup>1</sup> Иоффе О.С., Шаргородский М.Д. Вопросы теории права. М.: Госюриздат, 1961. С. 209.

<sup>2</sup> Морозова Л.А. Теория государства и права: Учебник. М.: Эксмо, 2010. С. 319.

закрепленным правовым статусом, формирующим его положение в обществе, которое «определяется и закрепляется государством с помощью правовых средств»<sup>1</sup>. В нотариальных правоотношениях правовое положение нотариуса несравнимо с правовым положением иных субъектов, поскольку нотариус действует от имени государства, по законодательно утвержденному регламенту, несет гражданскую ответственность за неправомерные последствия своей деятельности. При этом данный субъект представлен в виде нотариуса, работающего в государственной нотариальной конторе или занимающегося частной практикой, что закреплено ст. 1 Основ законодательства РФ о нотариате. Кроме нотариуса, отдельные нотариальные действия могут совершать главы местных администраций и специально уполномоченные должностные лица местного самоуправления (ст. 37 Основ законодательства РФ о нотариате), а также должностные лица консульских учреждений (ст. 38 Основ), которые в рамках нотариальных правоотношений рассматриваются как субъекты со специальным статусом. Однако правовой статус лиц, имеющих право совершать отдельные нотариальные действия, и нотариусов совершенно не одинаков, поскольку нотариус, во-первых, проходит процедуру получения и подтверждения квалификации и допуска к профессии, во-вторых, правила организации и осуществления нотариальной деятельности, совершения нотариальных действий, а также регламент несения ответственности подвергаются строгому правовому регулированию, в-третьих, нотариус обязан быть членом профессионального сообщества – Нотариальной палаты, а главное – взаимоотношения нотариуса и лиц, обратившихся за совершением нотариального действия, носят публично-правовую основу и подконтрольны государству.

Исчерпывающим образом правовой статус нотариуса в качестве субъекта нотариальных правоотношений характеризуется Определением Конституционного суда РФ от 25.09.2014 г. № 2206-О «Об отказе в

---

<sup>1</sup> Личность. Права. Демократия. Теоретические проблемы субъективного права / Н.И. Матузов. Саратов: Изд-во Саратов. ун-та, 1972. С. 101.



принятии к рассмотрению жалобы гражданки Стерховой М.И. на нарушение ее конституционных прав отдельными положениями основ законодательства РФ о нотариате и ч. 2 ст. 61 ГПК РФ»<sup>1</sup>. Так, в п. 2.1 Определения указано, что деятельность частнопрактикующего нотариуса, обеспечивающего на профессиональной основе защиту прав и законных интересов граждан и юридических лиц, является особой юридической деятельностью, осуществляемой от имени государства, что гарантирует доказательственную силу и публичное признание нотариальных актов и предопределяет специальный публично-правовой статус нотариусов.

На другой стороне субъектов нотариальных правоотношений выступают лица, обратившиеся за совершением нотариальных действий. Круг указанных лиц Основы законодательства РФ о нотариате сузили до граждан и юридических лиц, о чем можно судить по положению ст. 1 нормативно-правового акта. Однако реальный перечень субъектов, относящихся к лицам, вступающим в нотариальные правоотношения, обращаясь за совершением нотариальных действий, гораздо шире. К ним относятся физические лица (граждане РФ, иностранные граждане, лица без гражданства), юридические лица, государство, государственные органы и организации в лице должностных лиц, а также негосударственные структуры (например, политические партии, общественные организации), то есть те лица, в отношении которых осуществляется реализация права. Характеризующими критериями указанной группы лиц являются, во-первых, наличие индивидуализирующих признаков (например, имени или наименования, паспортных данных или регистрационных сведений и т.п.), необходимых для удостоверения личности обратившегося за нотариальным действием субъекта; во-вторых, полная дееспособность для физических и правосубъектность для юридических лиц; в-третьих, обладание необходимыми полномочиями для участия в совершении нотариальных

---

<sup>1</sup> Определение Конституционного Суда РФ от 25.09.2014 г. № 2206-О «Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданки Стерховой М.И. на нарушение ее конституционных прав отдельными положениями основ законодательства РФ о нотариате и ч. 2 ст. 61 ГПК РФ» // СПС «Консультант плюс» (дата обращения 24.08.2018).

действий, в том числе на основании передачи полностью или части полномочий представителю субъекта; в-четвертых, наличие правовой потребности или законного интереса с последующим самостоятельным и добровольным волеизъявлением относительно совершения конкретного нотариального действия. В этой связи хотелось бы отметить, что объем правомочий участников нотариальных правоотношений определяется компетенцией нотариуса и спектром нотариальных действий, предусмотренных на законодательном уровне.

Анализируя субъективный состав нотариальных правоотношений, Т.Е. Алёшина справедливо отмечает, что «несмотря на различие между специальным правовым статусом нотариуса и общим правовым статусом гражданина, они тесно взаимосвязаны»<sup>1</sup>. В рамках нотариальных правоотношений они действуют как единый механизм, руководствуясь общей ключевой целью совершения законных действий по урегулированию возникших общественных отношений, в результате чего лица, обратившиеся за совершением нотариальных действий, приобретают конкретно-определенные субъективные права и юридические обязанности, а поведение указанных субъектов обретает правовое значение, порождая, в результате, юридические факты.

Еще одним важным аспектом в характеристике субъектов нотариальных правоотношений является постоянное, хотя и «косвенное», присутствие государства в качестве гаранта законности самих правоотношений и их правовых последствий. В данной связи государство выступает не как непосредственный участник нотариальных правоотношений, а как субъект, осуществляющий контроль и несущий моральную ответственность перед обществом за государственную функцию, реализуемую нотариатом, в рамках делегированных ему полномочий. Для указанной цели используется целый арсенал средств и методов: во-первых, нотариус, не входя в структуру государственных органов, является

---

<sup>1</sup> Алёшина Т.Е. Нотариальная форма реализации права: дис. ... канд. юрид. наук. Саратов, 2001. С. 58.

представителем государства, действует от его имени и посредством нотариальной деятельности реализует государственную функцию по обеспечению законности общественных отношений; во-вторых, вся нотариальная деятельность осуществляется под строгим контролем государства в лице соответствующих государственных органов, в том числе в лице Министерства юстиции; в-третьих, нотариальные правоотношения целиком и полностью регулируются законодательством РФ.

Учитывая вышеизложенное, можно сделать вывод о том, что нотариус в рамках правореализационной практики, будучи наделен публично-властными полномочиями, находится в приоритетном положении над другими участниками нотариальных правоотношений, управляя их поступками в императивной форме<sup>1</sup>. Как отмечают А.С. Пиголкин и М.Н. Николаева «анализ специфики государственно-властной деятельности по реализации правовых норм, содействует укреплению законности в работе государственного аппарата, подчеркивает важное значение процессуальной формы этого вида осуществления права»<sup>2</sup>. В рамках характеристики правового статуса нотариуса данное утверждение приобретает особую силу, поскольку нотариус, без сомнения, осуществляет деятельность по реализации права, не входя при этом в структуру государственного аппарата. Этот аспект также обуславливает новацию диссертационного исследования в ключе изучения правореализационной нотариальной практики.

Предметная определенность объекта правоотношений характеризуется через реальное благо, на которое направлена деятельность субъектов, побуждающая вступать их в эти правоотношения, а это, в свою очередь, обуславливается наличием правового интереса. Очевидно, что объект не дан субъекту непосредственно, а определяется его активностью посредством предметно-практической и познавательной деятельности<sup>3</sup>. Характеризующие признаки объекта проявляются посредством деятельности субъекта, что с

---

<sup>1</sup> Алёшина Т.Е. Нотариальная форма реализации права. С. 67.

<sup>2</sup> Пиголкин А.С. Правоприменение в советском государстве / А.С. Пиголкин, М.Н. Николаева, М.С. Студеникина и др., Отв. ред. И.Н. Кузнецов, И.С. Самошенко. М.: Юридическая литература, 1985. С. 18.

<sup>3</sup> Радько Т. Н. Теория государства и права: Учебник. М.: Проспект. С. 467.

точки зрения философской концепции, определяется как процесс предметно-преобразовательной деятельности субъекта, а в понимании человека не как пассивного продукта внешне данных ему объективных обстоятельств, а как творца собственной истории<sup>1</sup>. Подобный подход к определению объекта через соотношение с субъектом правоотношений носит гносеологический характер.

Вопрос определения объекта правоотношений является весьма важным не только для развития научной мысли, но и имеет высокое практическое значение, поэтому многие исследователи уделяли ему достаточное внимание. Однако единого мнения относительно определения объекта правоотношений не существует до настоящего времени. Так, С.С. Алексеев относит к объектам правоотношений «те явления (предметы) окружающего нас мира, на которые направлены субъективные юридические права и обязанности»<sup>2</sup>, т.е. материальные (вещи), нематериальные (объекты авторского права и изобретения), личные неимущественные (имя, честь, достоинство) блага, а также результаты делимых (результаты работ) и не делимых (результат услуг) от поведения обязанных лиц действий. Другие исследователи, как, например, А.В. Мицкевич и Р.Ф. Мажитова относят к объектам правоотношений вещи, действия, продукты духовного творчества и личные блага<sup>3</sup>. Однако наиболее полный, на наш взгляд, перечень объектов правоотношения приводят Н.И. Матузов и А.В. Малько, к которым они относят материальные (вещи, имущество, ценности) и нематериальные (жизнь, честь, достоинство) блага, продукты духовного творчества, ценные бумаги и документы (деньги, акции, дипломы), а также действия и результаты действий<sup>4</sup>.

<sup>1</sup> Философская энциклопедия: в 5 т. Т. 5 / Под. ред. Ф.В. Константинова. М.: Советская энциклопедия, 1970. С. 154-155.

<sup>2</sup> Алексеев С.С. Собрание сочинений: в 10 т. Т. 3: Проблемы теории права. М.: Статут, 2010. С. 332.

<sup>3</sup> Общая теория советского права / Н.Г. Александров, С.Н. Братусь, А.В. Мицкевич и др.; Под ред. С.Н. Братуся, И.С. Самощенко. М.: Юрическая литература, 1966. С. 312-315; Мажитова Р.Ф. Правовые отношения в советском социалистическом обществе / Ред. кол. Ф.И. Калинычев, Б.П. Кравцов, А.Л. Недавний. М.: Мысль, 1967. С. 24.

<sup>4</sup> Матузов Н. И., Малько А. В. Теория государства и права: учебник. М.: Юрист, 2003. С. 400.

Л.А. Морозова, проводя доктринальное исследование вопросов теории правоотношений, указывает на существование двух теорий относительно объекта: монистической, где объектом выступает действие, и плюралистической, где объектом выступает благо<sup>1</sup>. Суть монистической теории сводится к тому, что ключевым объектом правоотношения является поведенческая реакция человека на правовое воздействие, соответственно, поведение человека следует признать объектом прав и обязанностей<sup>2</sup>. Совершенно очевидно, что монистическая теория очень сильно перекликается с философской концепцией относительно объекта правоотношений. Плюралистическая теория, напротив, под объектами правоотношений подразумевает всевозможные социальные блага, представляющие для субъектов правоотношений ту или иную ценность. При этом блага, к которым так стремятся субъекты в своем взаимодействии, могут быть как естественно существующими в природе, так и искусственно созданными в результате трудовой деятельности человека (например, вещи или имущество, предметы духовного творчества, личные неимущественные блага). В такой мере вполне оправданно рассматривать поведение субъекта в качестве объекта правоотношений, но не всех, в противном случае будет упущен дифференцирующий признак самих правоотношений. Плюралистическая теория как раз позволяет отразить все многообразие правоотношений, не сводя все к поведению субъектов.

Исследуя особенности объекта правоотношения и учитывая значимость указанного элемента, стоит обратить внимание на то, что объект нотариального правоотношения не имеет столь однозначного толкования в доктрине права. Так, И.Н. Кашурин в своем исследовании отмечает, что «объектом правоотношения, возникающего в сфере нотариальной деятельности, как правило, выступают акты, с помощью которых заинтересованные лица получают защиту своих прав и законных

<sup>1</sup> Морозова Л.А. Теория государства и права: учебник. М.: Эксмо, 2010. С. 325.

<sup>2</sup> Иоффе О.С. Правоотношение по советскому гражданскому праву / Отв. ред. С.И. Аскназий. Л.: Изд-во Ленингр. Ун-та, 1949. С. 82.

интересов»<sup>1</sup>. В указанном исследовании акцент поставлен на том, что в качестве акта как объекта нотариальных правоотношений может рассматриваться только нотариальный акт, предусмотренный нормой права, являющийся «результатом удостоверительной деятельности нотариуса или уполномоченных органов государства, направленный на удовлетворение законных интересов субъектов рассматриваемого правоотношения»<sup>2</sup>. Данная мысль находит свою поддержку и развитие в исследованиях Т.Е. Алёшиной, где под объектом нотариального права подразумеваются те «явления (включая нотариальные акты и нотариальные действия) окружающего мира, при помощи которых удовлетворяется интерес управомоченного в отношении, ... т.е. это то, на что направлены права и обязанности субъектов»<sup>3</sup>. По ходу своего исследования автор сужает трактовку объекта нотариального правоотношения до нотариального акта, при этом, отмечая, что «нотариально-правовой акт, на который направлена деятельность субъектов в процессе реализации ими своих юридических прав и обязанностей»<sup>4</sup>, который, в свою очередь, влечет возникновение новых прав и обязанностей. При этом, как видно из формулировки авторской мысли, под нотариальным актом подразумевается формальная определенность взаимоотношений субъектов нотариального правоотношения, что и порождает в дальнейшем субъективные права и юридические обязанности как для участников гражданских правоотношений, по поводу которых они взаимодействуют, так и для третьих лиц, чьи интересы затрагиваются в рамках правового регулирования общественных отношений.

Вышеуказанное мнение исследователей вызывает неоднозначную оценку и с ним трудно согласиться целиком и полностью. Если предположить, что действительно объектом нотариальных правоотношений выступает нотариальный акт, то каким образом оценивать ситуацию, в

---

<sup>1</sup> Кашурин И.Н. Нотариат в правовой системе Российской Федерации: дис. ... канд. юрид. наук. М., 2005. С. 134.

<sup>2</sup> Там же.

<sup>3</sup> Алёшина Т.Е. Нотариальная форма реализации права: дис. ... канд. юрид. наук. Саратов, 2001. С. 68.

<sup>4</sup> Там же. С. 72.

которой взаимодействие нотариуса и лиц, обратившихся за совершением нотариального действия, имеет место быть, а нотариальный акт в итоге этого взаимодействия не оформляется. Это очевидный факт, что не каждое обращение к нотариусу заканчивается нотариальным актом, поскольку лица, обратившиеся за совершением нотариального действия, получив от нотариуса юридическую консультацию и разъяснения положений законодательства, могут отказаться от совершения нотариального действия, если их ожидания не совпадают с предстоящими правовыми последствиями в случае совершения нотариального действия. Можно ли в данном случае утверждать, что нотариальные правоотношения не имели места быть? Более того, основополагающее назначение нотариальной деятельности сводится к обеспечению конституционного права граждан и юридических лиц на квалифицированную юридическую помощь с целью защиты прав и законных интересов, в том числе посредством юридических консультаций и правовых разъяснений положений действующего законодательства. Соответственно, возможно существование нотариальных правоотношений, в рамках которых не будет оформлен нотариальный акт.

На наш взгляд, опираясь на фундаментальные положения теории права, а также, учитывая характерные особенности правоотношений, возникающих в рамках нотариальной деятельности, объектом нотариального правоотношения, в котором заинтересованы все без исключения участники и которое соотносится с правореализационной практикой нотариата, является правомерное поведение в различных его проявлениях (исполнение, использование, соблюдение и применение нормативных предписаний), что обусловлено монистической теорией, а вот уже результатом этого правомерного поведения будет социальное благо в виде обеспечения законности общественных отношений.

Содержание любого правоотношения состоит из субъективных прав и юридических обязанностей его субъектов, что позволяет характеризовать суть и цель самого правоотношения. Правовая теория традиционно выделяет

две составляющие содержания правоотношения: юридическое и материальное. Юридическое содержание правоотношения представляет собой некую правовую возможность совершать определенные действия управомоченным лицом и противопоставленную ей необходимость выполнения встречных действий обязанным лицом с целью соблюдения предписанных правил в отношении должного и запретного поведения. Материальное (фактическое) содержание состоит из реального поведения (действий или бездействий) субъектов, направленного на фактическое осуществление субъективных прав и юридических обязанностей. Материальное содержание правоотношения, согласно мнению С.С. Алексеева, «складывается из дозволенного поведения управомоченного и должного поведения обязанного субъекта»<sup>1</sup>. С позиции нотариальных правоотношений, нотариус и должностные лица, имеющие право совершать отдельные нотариальные действия, выступают в роли обязанного субъекта, а лица, обращающиеся за совершением нотариального действия, - управомоченных. Однако специфика нотариальных правоотношений оказывает специфическое влияние на субъективную характеристику управомоченных и обязанных субъектов, не давая однозначного толкования их правовому положению.

Субъективное юридическое право рассматривается как мера дозволенного поведения управомоченного лица в целях удовлетворения его интересов, обеспеченная юридическими обязанностями других лиц. Субъективное право характеризуется наличием юридических возможностей, предоставленных управомоченному лицу, что выражается в мере дозволенного поведения и обеспечивается возложением юридических обязанностей на обязанное лицо. Таким образом, «субъективные права закрепляют свободу, инициативу и самостоятельность лиц – носителей права»<sup>2</sup>.

---

<sup>1</sup> Алексеев С.С. Собрание сочинений: в 10 т. Т. 3: Проблемы теории права. М.: Статут, 2010. С. 295.

<sup>2</sup> Там же. С. 299.



Применительно к нотариальным правоотношениям управомоченное лицо в рамках субъективного права может совершать или не совершать дозволенные действия, в полном объеме или частично, в порядке, регламентированном законодателем для нотариального процесса. Однако свобода выбора управомоченного лица на действие или бездействие весьма условно, поскольку в большинстве случаев необходимость вступить в нотариальные правоотношения обусловлена государством (например, для тех случаев, когда законом предусмотрена обязательная нотариальная форма для той сделки, которую желают заключить между собой стороны по ней). Реализуя субъективное право, лицо наделяется характерными правовыми полномочиями. Во-первых, правомочия на собственные правомерные реальные действия или бездействия, которые проявляются во вступлении или не вступлении в нотариальные правоотношения, таким образом, решая вопрос относительно обращения к нотариусу. Во-вторых, правомочия на принятие решения относительно юридически значимых действий, способных повлечь правовые последствия, которые выражаются в том, что лицо, обратившееся за совершением нотариального действия, имеет возможность до начала его совершения отказаться от него, если правовые последствия не соответствуют его ожиданиям. В-третьих, правомочия на право требовать от противоположной стороны исполнения обязанных действий, что подтверждается обязанностью нотариуса совершать нотариальные действия, если к этому нет законных противопоказаний, а в случае невозможности совершения указанных действий нотариус обязан предоставить мотивированный отказ.

Субъективному праву управомоченного лица соответствует юридическая обязанность, т.е. предписанная обязанному лицу мера должного поведения, соотносимая с требованиями управомоченного лица в целях удовлетворения его интересов. Нотариальные правоотношения в части исполнения обязанным лицом юридической обязанности обладают еще одной принципиальной особенностью, обусловленной публично-правовым

характером нотариальной деятельности и выражающейся в том, что обязанные действия совершаются не только в интересах управомоченного лица, но и интересах государства, в части обеспечения законности общественных отношений. При этом юридическая обязанность регламентируется определенными урегулированными нормативно-правовыми предписаниями, требующими должного поведения<sup>1</sup>, обращенного в будущее, т.к. юридическая обязанность всегда простирается только на будущее время<sup>2</sup>.

В рамках юридической ответственности обязанному лицу – нотариусу – предписана мера должного поведения, целью которого является удовлетворение правовых интересов управомоченного лица. Однако, реализуя должное поведение, обязанное лицо удовлетворяет свои интересы, а в случае нотариальных отношений также субъекта, делегировавшего в части свои полномочия нотариусу, т.е. интересы государства по обеспечению законности в области урегулирования общественных отношений. Более того, установленная для обязанного лица мера должного поведения гарантируется возможностью требовать подобное поведение управомоченным лицом, вплоть до обращения в контрольно-надзорные инстанции (Нотариальная палата, Министерство юстиции). Важно отметить, что речь не идет о мерах государственно-принудительного воздействия – это совершенно невозможно по отношению к нотариусу, но с целью проверки законности совершенных или отказа в совершении действий подобный подход может быть реализован.

Юридическая ответственность, помимо всего прочего, отличается также безусловностью и категоричностью, что запрещает обязанному лицу отклоняться от предписанного поведения. В данном контексте нотариальные правоотношения также обладают особенностью, поскольку нотариусу предписано законом воздержаться от совершения нотариальных действий в том случае, если они будут противоречить главному принципу нотариальной

---

<sup>1</sup> Толстой Ю. К. К теории правоотношения. Л.: Изд-во ЛГУ, 1959. С. 46; Иоффе О.С., Шаргородский М.Д. Вопросы теории права. М.: Госюриздат, 1961. С. 223-224.

<sup>2</sup> Кечекьян С.Ф. Правоотношения в социалистическом обществе / Отв. ред. М.С. Строгович. М.: Изд-во АН СССР, 1958. С. 61.

деятельности - обеспечить законность общественных отношений, защищая при этом права и законные интересы субъектов.

В рамках осуществления правореализационной практики юридическая обязанность нотариуса может осуществляться в разнообразных формах: во-первых, в форме пассивного поведения (например, при соблюдении права, когда законодательно закреплён запрет); во-вторых, в форме активного поведения (например, при исполнении, использовании или применении права, когда совершаются конкретные действия, законодательно регламентированные для нотариального процесса); в-третьих, в форме юридической ответственности за негативные последствия нотариальной деятельности или отказа от совершения нотариальных действий. Последняя форма юридической обязанности в рамках нотариальных правоотношений реализуется более масштабно и разносторонне, поскольку законодательно для нотариальной деятельности, помимо предусмотренной обязанности страхования гражданской ответственности, Федеральная нотариальная палата формирует компенсационный фонд для осуществления в отдельных случаях компенсационных выплат с целью полного возмещения вреда, причиненного неправомерными действиями нотариуса (ст. 18.1 Основ законодательства РФ о нотариате). Таким образом, содержание нотариальных правоотношений обладает специфическими особенностями, при этом субъективные права и юридические обязанности тесно взаимосвязаны между собой, поскольку субъективные права обусловлены юридической обязанностью, а они, в свою очередь, корреспондируют соответствующие субъективные права.

Таким образом, подробный анализ нотариальных правоотношений позволяет сделать вывод о том, что они являются одним из элементов механизма правового регулирования общественных отношений, ориентированных на правоохранительную и правозащитную деятельность и отличающихся спецификой субъектного состава, содержательной стороны и объекта, по поводу которого субъекты вступают во взаимодействие.

Оценка разносторонних теоретических подходов к осмыслению основ правового регулирования и воздействия, характеристика механизма правового регулирования в соотношении с особенностями правовой природы нотариата, позволяют сделать вывод о том, что нотариальные правоотношения являются одним из важнейших элементов, способных позитивным образом воздействовать на эффективность функционирования современного механизма правового регулирования правоохранительной и правозащитной деятельности.

Волевой характер нотариальных правоотношений, возникающих в соответствии с волей и желанием их участников, обусловливается параллельно волей государства через деятельность самого нотариуса, действующего в этот момент от имени государства. В этой связи важно отметить, что в случае нотариальных правоотношений особенность заключается еще и в том, что сам нотариус – носитель публично-властных полномочий, действуя в интересах обратившихся лиц, является гарантом законности, справедливости, равенства при совершении нотариальных действий, обеспечивая, таким образом, государственную защиту в регулировании общественных отношений. В итоге нотариальные правоотношения имеют двустороннюю поддержку авторитетной силы государства: извне, поскольку лица, становясь носителями субъективных прав и обязанностей, обязаны подчиняться нормативно-правовому регламенту, и изнутри, так как активным участником всех без исключения нотариальных правоотношений является нотариус – непосредственный носитель государственно-властных полномочий. Все вышеперечисленное в полной мере направленно на эффективное функционирование механизма правового регулирования в правозащитной и правоохранительной деятельности.

Классифицируя нотариальные отношения по различным основаниям можно выделить регулятивные и охранительные, общие и конкретные, активные и пассивные. Характеризующие особенности каждой группы

отношений позволяют раскрыть многогранность проявлений нотариата в рамках механизма правового регулирования общественных отношений, уделяя особое внимание правовой защите и охране прав и законных интересов.

Нотариальные правоотношения имеют сложную структуру взаимосвязанных элементов, к которым относятся субъект, объект и содержательная сторона правоотношений. Квалифицирующими признаками субъектов нотариальных правоотношений являются, во-первых, наличие специального субъекта – нотариуса, который выполняет значимую миссию по реализации права. Во-вторых, на противоположной стороне в правоотношениях вступают субъекты, способные иметь субъективные права и нести юридические обязанности, которые в общетеоретическом смысле слова традиционно относятся к субъектам правоотношений. В-третьих, участником нотариального правоотношения может стать лишь субъект, обладающий правосубъектностью.

Предметная определенность объекта нотариальных правоотношений характеризуется через реальное благо, на которое направлена деятельность субъектов, побуждающая вступать их в эти правоотношения, а это, в свою очередь, обуславливается наличием правового интереса. Несмотря на спорную ситуацию в отношении четкой определенности объекта нотариальных правоотношений и отсутствие единого мнения в юридической литературе, в рамках настоящего исследования предложено рассматривать в качестве объекта нотариальных правоотношений правомерное поведение субъектов в различных его проявлениях (исполнение, использование, соблюдение и применение нормативных предписаний), а в качестве результата этого правомерного поведения будет социальное благо в виде обеспечения законности общественных отношений.

Нотариальные правоотношения формируются при обязательном участии нотариуса, но всегда по волеизъявлению лица, обратившегося за совершением нотариального действия; складываются в области бесспорной

юрисдикции, в рамках нотариального производства, подчиняясь правовому регламенту совершения нотариальных действий, а факт возникновения нотариальных правоотношений находит формальное воплощение в виде письменного нотариального акта.

### **§ 3. Понятие и сущность практики российского нотариата в правореализационном механизме**

В юридической литературе часто используется термин «практика» для иллюстрирования процесса активизации, «оживления» права в рамках перехода от теории права (пассивного положения) к различным формам его реализации (активному положению). Кроме того, исследователи, занимающиеся вопросами теории права, отмечают немаловажное значение практики для изучения теоретических аспектов, отмечая, что только при едином подходе к изучению теории и практики возможно обеспечить их максимальное развитие и функционирование<sup>1</sup>.

Однозначного подхода к определению понятия практики не существует, поскольку в зависимости от сферы научной мысли, характеристики исторического этапа существования государства и развития права данная категория наделяется различным содержанием. Если обратиться к философской научной мысли, то можно отметить, что в широком аспекте исследователи определяют практику как «предметную материальную деятельность людей»<sup>2</sup>. Однако в попытках уточнить и наполнить понятие конкретизирующими деталями появилось несколько подходов к определению практики от общего ее понимания к частному. Так, практика в размышлениях философов предстает в качестве особой

---

<sup>1</sup> Палагина Е.Н. Функции юридической практики: дис. ...канд. юрид. наук. Саратов, 2003. С. 96.

<sup>2</sup> Основы марксистско-ленинской философии: Учебник для вузов / Ф.В. Константинов, А.С. Богомолов, Г.М. Гак, Г.Е. Глезерман и др. М.: Политиздат, 1980. С. 140.

человеческой, разумной, устремленной, чувственно-предметной деятельности<sup>1</sup>, а если расширить границы восприятия, то как «специфически человеческий способ отношения к миру, заключающийся в активном преобразовании объективно существующих в нем предметов и явлений»<sup>2</sup>. Согласно иной точки зрения, практику следует рассматривать в качестве «активной деятельности конкретно-исторического субъекта, в ходе которой он осуществляет материальное преобразование объекта в соответствии со своими целями, идеальной моделью действительности и знаниями о свойствах этого объекта, а также развивается и изменяется сам благодаря постоянному чередованию и связи процессов опредмечивания и распредмечивания»<sup>3</sup>. Как видно, в процессе познания понятийное суждение о практике может принимать более общие значения или сужаться до конкретики единого явления или предмета.

Оценка существующих концепций дает возможность выделить ряд квалифицирующих признаков понятия практика. Во-первых, понятие практики раскрывается через деятельность, т.е. определенную форму активного поведения субъекта. Во-вторых, практика существует при единстве субъекта и объекта, на который направлена его деятельность. В-третьих, практика выражается не просто через деятельность, а деятельность осознанную, целенаправленную, ориентированную на воплощение намерений человека, реализацию его позиции в обществе. В-четвертых, человек существует в социуме, постоянно взаимодействуя с другими субъектами в обществе, соответственно практика носит общественный характер, поскольку активная деятельность возможна только при взаимодействии между субъектами и обмене ее результатами. И, наконец, в-пятых, «практика есть первичное, исходное отношение человека к миру»<sup>4</sup>, поскольку познание мира, его теоретическое осмысление невозможно без

<sup>1</sup> Крапивенский С.Э. Социальная философия: Учебник для гуманитар. – соц. специальностей высших учебных заведений. Волгоград: Комитет по печати, 1996. С. 28.

<sup>2</sup> Там же. С. 34.

<sup>3</sup> Арефьева Г.С. Общество. Познание. Практика. М.: Мысль, 1988. С. 9.

<sup>4</sup> Крапивенский С.Э. Социальная философия: Учебник для гуманитар. – соц. специальностей высших учебных заведений. Волгоград: Комитет по печати, 1996. С. 34.

практического освоения окружающей объективной реальности. Таким образом, в общем аспекте философских измышлений под практикой подразумевают «чувственно-предметную форму жизнедеятельности общественно развитого человека, имеющую своим содержанием освоение природных или социальных сил и выражающую специфику человеческого отношения к миру, способ бытия человека в мире»<sup>1</sup>.

Большое внимание разработке концепции практики было уделено в эпоху развития материализма и нашло свое выражение в работах крупнейших представителей указанного научного направления, его основоположников и последователей К. Маркса, Ф. Энгельса, В.И. Ленина. Диалектико-материалистический подход к изучению понятия практики предполагал ее определение через интерпретацию взаимоотношений между субъектом и объектом, суть которого заключается в материальном воздействии субъекта на объект с целью его видоизменения. В ходе и по итогам практической деятельности изменения, происходящие с объектом, планомерно влияют на преобразования самого субъекта, что инициирует в нем новые возможности и стремления, а это, в свою очередь, обеспечивает прогресс и дальнейшую эволюцию как самой практики, так и вырастающего на ее основе теоретического познания<sup>2</sup>. Практика воздействует на сознание, мышление субъекта, более того, «посредством практической деятельности субъект производит в реальном мире такие изменения, которые соответствуют, с одной стороны, объективным возможностям, а с другой, – идеям, целям и потребностям субъекта»<sup>3</sup>. Важно также отметить, что практика является структурным понятием, состоящим из целостной системы

---

<sup>1</sup> Философская энциклопедия: в 5 т. Т. 4 / Под. ред. Ф.В. Константинова. М.: Советская энциклопедия, 1970. С. 340.

<sup>2</sup> Диалектика познания: Монография / В.П. Бранский, М.С. Каган, И.А. Майзель; Под ред. А.С. Кармана. Л.: Изд-во Ленинградского ун-та, 1988. С. 26.

<sup>3</sup> Воронович В.А., Томов К. Практика и познание // Ленинская теория отражения в свете развития науки и практики: в 2 т. Т. 1. София: Наука и искусство, 1981. С. 180.



последовательных операций: постановка цели, сама деятельность, предмет, средства, результат деятельности<sup>1</sup>.

Философия, являясь одной из базовых наук, предложила своего рода хрестоматийное базовое определение практики, раскрывающее природную сущность и общественную ценность указанного понятия. В рамках юридической науки практика приобретает особое научное значение, трансформируясь в понятие «юридическая (или правовая) практика».

Если рассматривать юридическую практику по различным основаниям, то возможно провести некую классификацию. Например, в зависимости от субъективного состава выделяется судебная, следственная, законодательная, в зависимости от характера деятельности основного субъекта - правотворческая, правоприменительная, интерпретационная, правосистематизирующая, в зависимости от функционального наполнения – контрольная, координационная, распорядительная и т.д. Однако до настоящего времени не было предпринято попыток исследовать юридическую природу нотариальной практики как отдельного правового явления. Более того, речь идет не только об особенностях субъективного состава участников практической деятельности, но и о характере самой деятельности. Таким образом, принципиально новым видом юридической практики является правореализационная нотариальная практика, изучению правовой природы которой посвящена настоящая работа.

Важное значение для раскрытия правовой природы нотариальной практики в правореализационном механизме имеет определение и осознание практики как юридической категории. Если основываться на философском подходе, то практика представляет собой деятельность, что является очень узким толкованием столь сложного понятия. Отечественные и зарубежные научные исследователи по-разному подходят к пониманию юридической практики. Профессор В.Н. Карташов провел большую работу по

---

<sup>1</sup> Философская энциклопедия: в 5 т. Т. 4 / Под. ред. Ф.В. Константинова. М.: Советская энциклопедия, 1970.С. 340.

исследованию юридической практики, которая была положена в основу фундаментального исследования<sup>1</sup>, в рамках которого в современном правоведении было выработано три научных подхода.

В рамках первого подхода, сторонниками которого являются И.Я. Дюрягин, А. Герлох, Ю.И. Гревцов, В.П. Казимирчук, В. Кнапп и др., юридическая практика отождествляется с юридической деятельностью<sup>2</sup>, что является традиционной точкой зрения для философской мысли. Сторонниками второго подхода, к которым можно отнести С.С. Алексеева, С.И. Вильнянского и др., юридическая практика несколько отграничивается от юридической деятельности и соотносится с результатами деятельности, конкретными итогами<sup>3</sup> и обьективированным опытом<sup>4</sup>. Справедливости ради стоит отметить, что третий подход, сторонниками которого являются С.Н. Братусь, А.Б. Венгеров, Н.Н. Вопленко, В.И. Леушин, Е.Н. Палагина, В.П. Реутов, наиболее популярен и, с нашей точки зрения, более убедителен, поскольку его сторонники рассматривают юридическую практику с позиции единства правовой деятельности и итогового результата, сформированного на ее основе<sup>5</sup>. Неубедительность первых двух позиций заключается в том, что определение практики только через деятельность или только через результат и накопленный опыт сужает потенциал самого понятия, лишая его функциональных возможностей. Так, деятельность сама по себе без учета тех итогов и результатов, к которым она приведет, теряет свою значимость и актуальность, поскольку нет возможности оценить качество этой деятельности в виде итогового результата, таким образом, деятельность

<sup>1</sup> Карташов В.Н. Теория правовой системы общества: Учебное пособие в 2 т. Т. 1 / Ред. кол. В.Н. Карташов, Л.Л. Кругликов, М.В. Лушникова, В.В. Бутнев, Н.Н. Тарусина. Ярославль: ЯрГУ, 2005. С. 227.

<sup>2</sup> Гревцов Ю.И. Правовые отношения и существование права. Л.: Изд-во Ленингр. Ун-та, 1987. С. 49; Дюрягин И.Я. Применение норм советского права. Теоретические вопросы. Свердловск: Сред.-Урал. кн. изд-во, 1973. С. 130; Герлох А., Кнапп В. Логика в правовом сознании / Под ред. А.Б. Венгерова. М.: Прогресс, 1987.

<sup>3</sup> Вильнянский С.И. Лекции по советскому гражданскому праву / Отв. ред. А.И. Рогожин. Харьков: Изд-во Харьк. ун-та, 1958. С. 57.

<sup>4</sup> Алексеев С.С. Собрание сочинений: в 10 т. Т. 3: Проблемы теории права. М.: Статут, 2010. С. 470.

<sup>5</sup> Леушин В.И. Юридическая практика в системе социалистических общественных отношений. Красноярск: Изд-во Краснояр. ун-та 1987. С. 31; Палагина Е.Н. Функции юридической практики: дис. ... канд. юрид. наук. Саратов, 2003. С. 12-13; Вопленко Н.Н., Рожнов А.П. Правоприменительная практика: понятие, основные черты и функции: Монография. Волгоград: Изд-во ВолГУ, 2004. С. 67.

теряет всякий смысл. В случае, когда в отрыве от практических действий рассматривается только накопленный опыт, дисбаланс проявляется в том, что конечный итог не всегда иллюстрирует процесс практических преобразований общественной жизни, ход конструктивных действий и операций, которые только при создании определенных условий и использовании средств приводят к конкретным результатам. Разумеется, та точка зрения, которая позволяет рассматривать юридическую практику во взаимодействии практической деятельности и результатов, представляется нам наиболее состоятельной и обоснованной.

Юридическая практика рассматривается как разумная, целенаправленная, результативная деятельность, что подтверждает важность и значимость того итога, к которому эта деятельность приведет, насколько совпадет поставленная цель и достигнутый результат. Именно результат практической деятельности представляет собой ценность и значимость самой деятельности для личности, общества и государства. В этой связи хочется обратить особое внимание на то, что с точки зрения конкретного субъекта, разумеется, ожидается только положительный результат, отвечающий его законным интересам и правовым ожиданиям, а вот с позиции практики не столь важно положительным или отрицательным результатом завершится правовая деятельность. Это обусловлено тем, что все без исключения достигнутые результаты анализируются, обобщаются и систематизируются, формируя, таким образом, некий общий итог деятельности, который, в свою очередь, трансформируется в своеобразную коллективную, надындивидуальную социально-правовую память<sup>1</sup>, преобразуясь впоследствии в опыт. Опыт, вне зависимости от характера определяющих его результатов, всегда положителен, поскольку воплощает в себе познавательный эффект правовой деятельности, что закладывает основу для дальнейшего развития правотворчества, правореализации, толкования,

---

<sup>1</sup> Карташов В.Н. Теория правовой системы общества: Учебное пособие в 2 т. Т.1. Ярославль: ЯрГУ, 2005. С. 229; Палагина Е.Н. Функции юридической практики: дис. ... канд. юрид. наук. Саратов, 2003. С. 31.

ликвидации пробелов и коллизий в праве. В этой связи важно отметить, что опыт, заложенный в основу практики, В.Н. Карташов предлагает рассматривать в двух аспектах. Во-первых, в качестве лично накопленного опыта в виде знаний, умений и навыков, аккумулированных в ходе практической деятельности конкретных субъектов, что накладывает отпечаток на стиль и характер указанной деятельности впоследствии. Во-вторых, в качестве объективированного во вне опыта, который отстранен от субъектов практической деятельности и сосредоточен на накоплении материалов в процессе разрешения определенных социально-правовых ситуаций, что традиционно находит свое выражение в разнообразных юридически значимых актах-документах.

Общетеоретические положения, характеризующие юридическую практику, разумеется, являются базовой основой определения нотариальной практики, однако справедливым будет отметить, что нотариальная практика обладает достаточной долей самостоятельности и опосредованности среди всех возможных видов юридической практики. Учитывая специфику нотариальной деятельности, правовую природу института нотариата, его юридическую значимость и правовую ценность, нотариальную практику следует определять как профессиональную деятельность специального субъекта - нотариуса, направленную на реализацию правовых норм (а также их толкование, обобщение и т.д.), взятую в единстве с накопленным правовым опытом.

Нотариальная практика является разновидностью юридической практики и обладает всеми характерными признаками. Во-первых, нотариальная практика включена в структуру правовой системы общества и активным образом используется в процессе правового регулирования, где посредством объединения субъективных прав и юридических обязанностей, нормативно-правовых предписаний и актов реализации права стимулирует процесс интеграции нормативно-правовых предписаний в общественные отношения. Во-вторых, нотариальная практика характеризуется как

коллективная, поскольку предполагает законодательно обусловленные формы сотрудничества между субъектами нотариальных правоотношений в рамках совершаемых нотариальных действий, обмен необходимой юридически значимой информацией между субъектами с последующим получением необходимого законодательно обусловленного результата по итогам правоотношений. В-третьих, нотариальная практика является социально-ориентированной, поскольку целенаправленна на объективно-реальное изменение общественной жизни с помощью права, что выражается в регулировании общественных отношений, охране субъективных прав и законных интересов в сфере бесспорной юрисдикции. В-четвертых, нотариальная практика способна порождать правовые последствия, которые могут распространять свое действие не только на лиц, обращающихся за совершением нотариальных действий, но также и на третьих лиц, чьи субъективные права и интересы находятся в сфере законного действия указанных правовых последствий (например, получение наследства, обремененного долговыми обязательствами, наследником автоматически инициирует действие правовых последствий в адрес кредитора наследодателя в части взаимоотношений с наследником по поводу исполнения долговых обязательств). В-пятых, нотариальная практика регулируется детальными нормативно-правовыми предписаниями, полностью закрепляющими регламент относительно компетенций и полномочий субъектов, доступных средств и методов ее осуществления, процедуры осуществления нотариальных действий, свойств нотариальных актов и порядка их вынесения, а также оформления и использования накопленного в ходе нотариальной практики опыта. В-шестых, нотариальная практика осуществляется при участии специального субъекта - нотариуса, наделенного публично-правовыми полномочиями, что гарантирует высокий уровень профессиональной, организационной, материально-технической, финансовой, правовой и кадровой обеспеченности, имеющей под собой иерархичный механизм гарантий законности в рамках гражданской

ответственности. В-седьмых, нотариальная практика напрямую или косвенно оказывает влияние на различные стороны жизни общества, стимулируя или замедляя процессы в общественных отношениях, повышая уровень правосознания, позволяя наращивать правовую грамотность и воспитывать уровень ответственности за собственные действия у субъектов.

Таким образом, нотариальная практика играет значимую роль в обеспечении стабильного функционирования и поступательного развития правовой системы общества. В ходе нотариальной практики посредством профессионального толкования правовых предписаний, их реализации обязанным субъектом, сбору, обобщению и анализу итоговых результатов обеспечить принятие научно обоснованного, практически целесообразного решения в отношении регулирования конкретных общественных отношений. При детальном рассмотрении нотариальная практика, с одной стороны, является составной единицей процесса правового регулирования посредством осуществления нотариальной деятельности, а, с другой стороны, она является накопителем и поставщиком информации в виде правового опыта для обеспечения обратной связи между нормами права и регулируемыми ими общественными отношениями. Накопленный в ходе нотариальной практики опыт позволяет объективно оценить компетентными органами уровень нормативно-правового регулирования общественных отношений, качество нормативных актов, определить, какого рода коррективы следует внести в законодательство материального и процессуального характера с целью предотвращения проблем в процессе реализации права.

Реализация права выступает сложным социально-правовым и организационно-процессуальным явлением, поэтому исследователи использовали разнообразные подходы к его определению. Согласно мнению А.Б. Венгерова, реализация права представляет собой «социальное поведение субъектов права, в котором воплощаются предписания правовых норм как

формы практической деятельности по осуществлению прав, выполнению обязанностей»<sup>1</sup>.

Механизм реализации права в широком смысле представляет собой единую систему категорий и институтов, методов и способов, процессов и явлений, обеспечивающую достижение фактических целей в ходе реализации законодательных предписаний в жизнь. Если рассмотреть механизм реализации права в более узком формате, то он представляет собой систему элементов права, взаимодействующих между собой в движении, что позволяет раскрыть действие права в конкретной правореализационной деятельности субъектов. Ключевым аспектом механизма реализации права является взаимосвязь элементов в целостном механизме, где они способны функционировать одновременно и целенаправленно, что обеспечивает оперативность действия права. Как справедливо отмечает Д.А. Керимов, целеполагание играет весомую роль в процессе реализации права, поскольку «в цели права непосредственно выражается опережающее отражение сознанием действительности»<sup>2</sup>, что определяет творческий потенциал права в преобразовании действительности.

Механизм реализации права начинает функционировать только тогда, когда создаются правовые условия для возникновения правоотношений между конкретными субъектами на основании сложившихся юридических фактов с юридическими последствиями в будущем. Юридические факты, как отмечает Л.А. Морозова, выполняют в механизме реализации права функцию промежуточного звена между нормой права и ее реализацией, поскольку при отсутствии юридических фактов не создается условий для реализации права его носителем<sup>3</sup>. Важно отметить, что нотариальная практика является одним из элементов механизма реализации права, позволяющим определить законные потребности, частные и публичные интересы, установить цели реализации правовой нормы и создания юридически значимого

---

<sup>1</sup> Венгеров А.Б. Теория государства и права: Учеб. для юрид. вузов. М.: Омега-Л, 2006. С. 497.

<sup>2</sup> Керимов Д.А. Философские проблемы права. М.: Мысль, 1972. С. 375.

<sup>3</sup> Морозова Л.А. Теория государства и права: учебник. М.: Эксмо, 2010. С. 348-349.

нотариального акта в рамках нотариальной деятельности. Еще одним фактором, выступающим в пользу включения нотариальной практики в механизм реализации права является то, что реализация права всегда связана только с правомерным поведением субъектов, т.е. поведением, в основе которого заложены правовые предписания<sup>1</sup>. Правомерное поведение, в свою очередь, не может рассматриваться только как конечный результат процесса реализации права. Кроме этого, правомерное поведение характеризуется как естественное состояние, обуславливающее качество правовых связей в общественных отношениях, выражающих юридическое содержание правового регулирования, проявляясь в результате как общественно необходимое и общественно полезное поведение<sup>2</sup>.

Таким образом, реализация права ассоциируется с действием, при этом через активную деятельность определяется и юридическая практика. На наш взгляд, совершенно оправданной является попытка трансформации указанных понятий в новое правовое явление - правореализационную практику, способную наиболее точным и ярким образом отразить правовую действительность в ракурсе регулирования общественных отношений.

Практика реализации права в качестве одной из разновидностей юридической практики детально рассматривается В.Н. Карташовым и определяется как «деятельность по осуществлению (воплощению, претворению и т.п.) юридических предписаний в жизнь, взятая в единстве с накопленным правовым опытом (социально-правовой памятью)»<sup>3</sup>. Правореализационная нотариальная практика как особое явление в большом перечне видовых классификаций юридической практики не становилась объектом исследования до настоящего времени, а вместе с тем правореализационная нотариальная практика обладает собственными

---

<sup>1</sup> Матузов Н.И., Малько А.В. Теория государства и права: учебник. М.: Юрист, 2003. С. 328.

<sup>2</sup> Российская юридическая энциклопедия / Т.Е. Абова, С.А. Авакьян, Г.Д. Алексеев; Гл. ред. А.Я. Сухарев. М.: Инфра-М, 1999. С. 758.

<sup>3</sup> Карташов В.Н. Теория правовой системы общества: Учебное пособие в 2 т. Т.1. Ярославль: ЯрГУ, 2005. С. 293.



только ей специфическими особенностями и занимает свое место в механизме правового регулирования.

Основополагающая нормативно-правовая база традиционного законодательного происхождения обеспечивает фундамент и позволяет регулировать основную массу общественных отношений. Однако законодательная база не лишена пробелов, коллизий, смысловых расхождений, а нотариус, в свою очередь, действуя в сфере бесспорной юрисдикции, обязан обеспечить однозначное толкование и безапелляционное выполнение тех действий, которые предписаны нормами права. В данном аспекте стоит рассмотреть возможность применения индивидуальных юридических регламентов в виде официальных комментариев, разъяснений, методических рекомендаций, имеющих профессиональный характер и согласованность с традиционными нормативно-правовыми регламентами. Эффективность осуществления правореализационной нотариальной практики обеспечивается не только публично-правовыми инструментами, но и организационными, материально-техническими, финансовыми, кадровыми, этическими ресурсами, а также гарантиями ответственности обязанных субъектов.

Исследуя особенности правореализационной нотариальной практики, следует также обратить внимание на то, что при всей своей публично-правовой направленности она приобретает конкретно-определенные юридические последствия для каждого субъекта правоотношений индивидуально, включая лиц, которые не являются участниками нотариальных правоотношений, но на которых правовые последствия распространяют свое действие. Если расширить границы восприятия правореализационной нотариальной практики, то ее вполне можно рассматривать как инструмент обеспечения правопорядка, поскольку сознательный, целенаправленный, обдуманный выбор в пользу совершения нотариальных действий, особенно в тех случаях, когда они не носят обязательного характера, показатель высокого уровня развития правовой

культуры, а это, в свою очередь, основа стабильного экономического и политического развития государства и формирования цивилизованного гражданского общества.

Таким образом, правореализационная нотариальная практика обладает рядом особенностей, определяющих ее положение в правовой системе общества; во-первых, она осуществляется только через правомерное поведение в активном или пассивном формате, обеспечивая общественный правопорядок; во-вторых, фактическое воплощение правовых предписаний составляет сущность самой правореализационной практики нотариата; в-третьих, в рамках правореализационной практики нотариата в надлежащем воплощении права заинтересованы все без исключения субъекты нотариальных правоотношений и лица, заинтересованные в их правовом результате; в-четвертых, согласно традиционной позиции доктрины права, правореализационная практика нотариата осуществляется в форме соблюдения, исполнения, использования и применения права.

Соблюдение является пассивной формой исполнения нормативно-правовых предписаний, которая осуществляется посредством воздержания от совершения действий, напрямую запрещенных законом. Однако право не может регулировать бездействие, оно лишь предписывает или запрещает определенные действия в конкретных условиях, а бездействие в данном случае рассматривается лишь как специфическая форма проявления законодательных предписаний<sup>1</sup>. В большей степени указанное поведение характерно для тех субъектов, на которых эта обязанность возложена законодательно. В этой связи соблюдение рассматривается как основная форма реализации правовых запретов, целью которых является воспрепятствование нежелательному поведению субъектов. Относительно нотариальной практики реализации права соблюдение способно по-разному проявляться в зависимости от того, о каком конкретно субъекте нотариальных правоотношений идет речь. Если речь идет о

---

<sup>1</sup> Кудрявцев В.Н. Право и поведение. М.: Юридическая литература, 1978. С. 10-11.

непосредственных участниках гражданских, семейных, коммерческих и иных правоотношений, в рамках которых они обращаются к нотариусу за совершением нотариальных действий, то в этом случае соблюдение носит довольно обобщенный характер, а факт реализации права не подлежит фиксации. Например, субъект правоотношений, не имеющий необходимых полномочий на совершение нотариальных действий, воздерживается от совершения юридически значимых действий в указанном направлении, в том числе и от обращения за совершением нотариальных действий. Если речь идет об обязанном субъекте, например, нотариусе, то в случае соблюдения правового регламента нотариус при недостаточности оснований к совершению нотариального действия обязан отказать в его совершении, но по требованию обратившегося лица обязан дать мотивированный отказ согласно ст. 48 Основ законодательства РФ о нотариате (т.е. зафиксировать факт соблюдения нормы права). Традиционно юридический характер соблюдения не имеет яркого проявления, фиксации, координации, поскольку в большинстве случаев соблюдение права - малозаметный акт. Однако в случае нотариальной практики реализации права, как было проиллюстрировано выше, соблюдение носит более выраженный характер.

Многие исследователи определяют соблюдение как базовую форму реализации субъективных обязанностей всех участников общественных отношений<sup>1</sup>. Кроме того, соблюдение как форма реализации права имеет конституционную основу, закрепляя при этом за государственными органами, должностными лицами, гражданами и иными субъектами общественных отношений обязанность соблюдать нормативно-правовые предписания. Соблюдение в своем действии распространяется на всех без исключения субъектов права, что позволяет характеризовать ее как общую, универсальную форму<sup>2</sup>. Соблюдение в правореализационной нотариальной практике, в свою очередь, имеет характерные проявления.

---

<sup>1</sup>Радько Т.Н. Теория государства и права: Учебник. М.: Проспект, 2009. С. 513.

<sup>2</sup>Матузов Н. И., Малько А. В. Теория государства и права: учебник. М.: Юрист, 2003. С. 329.

Во-первых, соблюдение нормативно-правовых запретов обусловлено исполнением конституционных обязанностей, в том числе при использовании государственных средств принуждения. В данном аспекте совершенно стоит согласиться с мнением И. Сабо, который считает, что «за соблюдением нормы стоит поведение, указываемое государством»<sup>1</sup>. Так, предписанная для отдельных видов сделок обязательная нотариальная форма (например, брачный договор или завещание) является императивным требованием, и у участников этих сделок нет выбора, они обязаны соблюдать указанное требование, а государство, тем самым, обеспечивает законность гражданского оборота и защиту прав и законных интересов субъектов правоотношений и заинтересованных лиц.

Во-вторых, соблюдение рассматривается учеными как самая простая форма реализации права, поскольку не предполагает вариативности поведения, от субъекта требуется только воздержаться от совершения определенных действий. Так, например, если гражданин не имеет полномочий на совершение сделки, он не предпринимает активных действий к ее совершению, а нотариус, в свою очередь, при обращении подобного гражданина с просьбой удостоверить подобную сделку должен отказать ему в этом.

В-третьих, правореализационная нотариальная практика подразумевает возможность добровольного и принудительного соблюдения правовых норм, где добровольность в большей степени может проявляться в действиях управомоченных лиц (лиц, обратившихся за совершением нотариальных действий), а обязанный субъект нотариальных правоотношений (нотариус) обеспечивает принудительное соблюдение правовых предписаний в виде запретов. Отсюда, соблюдение всегда проявляется в ракурсе императивности.

В-четвертых, многие исследователи отмечают, что соблюдение не имеет властного характера<sup>2</sup>, однако субъективный состав участников

---

<sup>1</sup> Сабо И. Основы теории права / Под ред. В.А. Туманова. М.: Прогресс, 1974. С. 181.

<sup>2</sup> Радько Т.Н. Теория государства и права: учебник. М.: Проспект, 2009. С. 514.

нотариальных правоотношений, к числу которых относится нотариус, а в отдельных случаях на стороне обязанного субъекта выступают должностные лица органов местного самоуправления и консульских учреждений, наделенных функциями публично-властного характера в рамках реализации государственных полномочий, придают оттенок властности при реализации права в форме соблюдения.

Справедливым будет отметить, что при всей своей видимой простоте соблюдение является весьма важной формой для стимулирования надлежащего поведения у субъектов в соответствии с правовой моделью, регламентированной государством. М.И. Калинин в ходе изучения законности и путей ее установления отмечает, что «самое реально средство укрепления ... государственности – это соблюдение законов во всех сферах жизни и деятельности органов власти, общественных организаций и каждого гражданина»<sup>1</sup>. Добровольное соблюдение правовых норм, с одной стороны, высокий показатель уровня правовой культуры общества, а с другой стороны, показатель цивилизованности и развитости государства. Однако не всегда соблюдение правовых норм осуществляется добровольным образом, поскольку добровольность – это результат поведения по волеизъявлению субъекта на основе правосознательности, а по факту субъект может руководствоваться различными причинами: от собственной убежденности в правильности поступка до боязни наказания за несоблюдение правил, где уже сложно говорить о добровольности. В этой связи Т.Н. Радько выделяет виды соблюдения: добровольное, вынужденное и принудительное<sup>2</sup>. Применительно к нотариальным правоотношениям имеют место быть все три вида в зависимости от субъекта правоотношений, реализующих право посредством соблюдения и обстоятельств, в которых он действует. При этом по общему правилу нотариусу более свойственно добровольное соблюдение в силу особенностей статуса и груза ответственности, а лица, обращающиеся

---

<sup>1</sup> Калинин М.И. О социалистической законности / Сост. А. Гусев, Б. Рудяк. М.: Известия, 1959. С.181.

<sup>2</sup> Радько Т.Н. Теория государства и права. М.: Проспект, 2009. С. 514.

за соблюдением нотариальных действий, в большинстве случаев действуют вынужденно и, реже, принудительно, что, к сожалению, свидетельствует о невысоком уровне правовой культуры.

Соблюдение нормативно-правовых предписаний является фундаментальной обязанностью всех без исключения субъектов общественных отношений, которая должна выражаться в виде поведения, обусловленного правовыми нормами. Указанная обязанность участников общественных взаимоотношений обуславливается правом государства требовать неукоснительного соблюдения установленных правил, а в случае нежелания субъекта следовать указанным требованиям - использовать рычаги принуждения. Однако прежде, чем приводить указанные рычаги в действие, государство обязано обеспечить все необходимые условия для осуществления обязанного поведения со стороны субъектов, что порождает многочисленные связи правового характера между государством в лице его представителей и субъектов, действия которых согласуются с положениями законодательства.

Исполнение традиционно презентуется как форма реализации права, противоположная соблюдению, поскольку она предполагает активное поведение субъектов общественных отношений, направленных на выполнение установленных для них правовых обязанностей. Необходимость исполнять установленные законодателем обязанности одинаково распространяется и на субъекты государственной структуры, обязанные решать возложенные на них задачи, и на субъектов, не имеющих государственной основы, которые должны проявлять активность и заинтересованность в выполнении правовых обязанностей, предусмотренных для них государством. Однако И.Я. Дюрягин в своих исследованиях утверждает, что обязанность совершить предписанные действия может быть

установлена не только нормой права, но и договорной конструкцией или конкретно-определенным актом применения права<sup>1</sup>.

Форма исполнения позволяет реализовать не только правовые обязанности, но и субъективные права. Государственные структуры в этой связи имеют особое положение, поскольку многие из них создаются исключительно для цели исполнения установленных правовых регламентов. Однако в большой массе общественных отношений исполнение права реализуется на основе взаимодействия государственных структур с негосударственными субъектами правоотношений. Особенность правореализационной нотариальной практики ввиду исполнения предписанных положений заключается в том, что нотариус и лица, имеющие право совершать отдельные виды нотариальных действий, относясь к сфере публично-правового регулирования полностью или частично, в рамках выполнения одного обязанного действия достигают две поставленные цели. С одной стороны, исполняют обязанность по обеспечению конституционного права граждан на квалифицированную профессиональную юридическую помощь в рамках общественных отношений, а с другой стороны, – обязанность перед государством по обеспечению законности в сфере гражданско-правовых отношений посредством реализации публично-правовых социально-ориентированных полномочий, делегированных государством.

Использование как форма реализации права презентуется как наиболее демократичная, поскольку она тесным образом связана с добровольным поведением субъектов, их собственным усмотрением, желанием и волей. Использование позволяет реализовать, прежде всего, управомочивающие нормы, которые предусматривают права, а не обязанности. Использование существенным образом, несмотря на всю поверхностную схожесть, отличается от соблюдения. Так, при использовании правовых предписаний

---

<sup>1</sup> Дюрягин И.Я. Применение норм советского права. Теоретические вопросы. Свердловск: Сред.-Урал. кн. изд-во, 1973. С. 8-10.

субъекту предоставляется несколько вариантов возможного поведения, т.к. субъективные права, предоставляемые в рамках использования, содержат несколько правомочий, возможностей поведения и разрешения ситуаций, тогда как в случае с соблюдением одно императивное предписание, которое субъект обязан реализовать. Кроме того, использование в отличие от соблюдения всегда осуществляется на добровольной основе, причем право выбора простирается от характера общественных отношений до способа их правового закрепления (например, в случае, если для сделки не предусмотрено обязательное нотариальное удостоверение, то стороны могут обратиться за совершением указанного нотариального действия только по добровольному обоюдному желанию). Использование и соблюдение соотносятся между собой как возможное, желательное, целесообразное и требуемое, необходимое и обязательное поведение, предписанное законодателем.

Однако свобода и добровольность использования имеет оговоренные законодателем границы, поскольку слишком тонкая грань между дозволенным поведением и злоупотреблением права, как, например, при низком правовом сознании общества стоит только отменить обязательное нотариальное удостоверение сделок, как тут же сократится поток желающих совершить указанное нотариальное действие. При этом субъект права, выполняющий установленные законодателем правила по совершению предлагаемых юридических действий и получающий по итогам их совершения положительный результат по удовлетворению собственных правовых интересов, иногда даже не осознает, что совершенные действия направлены на использование права (например, право принять наследственное имущество наследодателя может быть реализовано путем совершения конклюдентных действий по распоряжению имуществом, а также путем подачи надлежащим образом оформленного заявления об отказе от принятия наследства).



Поскольку использование предоставляет варианты для действий по реализации предусмотренного законодателем права, то возможны варианты реализации субъективных прав в сфере нотариальных правоотношений. Во-первых, субъектам нотариальных правоотношений предоставляется полная свобода для фактических действий в рамках предусмотренных субъективных прав, соотнесенных с правовым статусом каждого конкретного участника правоотношений. В данном случае использование права осуществляется через активное совершение конкретных действий (например, нотариус обязан убедиться в полной дееспособности обратившегося за совершением нотариального действия лица, в связи с чем он имеет право положиться на собственные ощущения, а может совершить конкретные действия по установлению формальных показателей дееспособности, направив соответствующий запрос).

Во-вторых, совершение активных юридически значимых действий в рамках использования правовых предписаний определяется правоспособностью частноправовых субъектов нотариальных правоотношений (например, физических и юридических лиц) и компетенцией публично-правовых субъектов (например, государственные органы и должностные лица). При этом нотариус, действующий от лица государства и являющийся обязанным субъектом в нотариальных правоотношениях, разумеется, исходит из того перечня правовых полномочий, которые делегированы ему государством.

В-третьих, субъекты нотариальных правоотношений могут реализовать следующие возможности: осуществлять определенные законодательством действия, требовать встречных адекватных предписанных действий со стороны контрагентов, а в случае необходимости требовать защиты нарушаемого или восстановления нарушенного права. Справедливым будет отметить, что в реализации указанного алгоритма действий субъекты нотариального отношения находятся не совсем в равных положениях. Разумеется, все, что касается реализации предписанных законом действий, то

здесь каждый имеет право на то, что ему положено по закону. Это же правило относится и к возможности требовать ответных действий со стороны контрагента, но в рамках регламентированного законодательством нотариального процесса. Что же касается форм и пределов ответственности, то здесь между правомочиями субъектов возникает существенная разница, обусловленная правовым статусом обязанного и управомоченного субъекта. Деятельность нотариуса носит властный характер, что требует от лиц, обращающихся за совершением нотариальных действий, строгого следования требованиям нотариуса, обусловленным правовыми нормами, поскольку именно данный алгоритм действий способен обеспечить легитимность в использовании права. Так как нотариус играет ведущую роль в нотариальных правоотношениях и отчасти способен влиять на ответные действия иных участников, то именно ему отводится повышенная доля ответственности, подкрепленная государственными гарантиями.

Хотелось бы обратить отдельное внимание на тот факт, что использование права субъектами частноправовой сферы и субъектами, наделенными публично-правовыми функциями, имеет определенные различия. Так, участники нотариальных правоотношений, обращающиеся к нотариусу за совершением нотариальных действий, используют предоставленные законодателем субъективные права для выражения своих интересов сообразно своим желаниям и доброй воле (например, для лиц, обращающихся за совершением нотариальных действий, засвидетельствовать верность копии документа или удостоверить сделку). Для субъектов, наделенных публично-правовыми полномочиями, использование права сводится к достижению профессиональной цели, используя для этого предоставленные специальные права (например, нотариус действует в интересах лиц, обратившихся за совершением нотариальных действий с целью обеспечения законности на протяжении всего процесса).

Традиционно соблюдение, исполнение и использование принято рассматривать в качестве форм непосредственной реализации права без

государственного обеспечения, организации и принуждения, поскольку участники общественных отношений действуют самостоятельно в пределах тех границ, которые установлены нормативно-правовыми предписаниями. Однако в ряде случаев без государственного участия сложно полноценным образом реализовать право посредством только соблюдения, исполнения и использования. Например, участники нотариальных правоотношений, представленные в виде лиц, обращающихся за соблюдением нотариальных действий, не в силах, исходя из их правового статуса, самостоятельно реализовать право, для этого им нужен контрагент, наделенный государственно-властными полномочиями, организующий свои действия в форме применения права.

Применение права является своеобразным апогеем среди всех вышеперечисленных форм реализации права. Совершенно оправданным является наличие в юридической литературе большого количества определений указанному явлению. Значительное число исследователей рассматривает применение права с позиции разновидности юридической деятельности. Так, И.Я. Дюрягин утверждал, что применение права «это осуществляемая в специально установленных законом формах государственно-властная, организующая деятельность компетентных государственных органов и уполномоченных государством органов общественности по вынесению индивидуально-конкретных правовых предписаний»<sup>1</sup>. В.М. Хвостов рассматривал применение права чуть шире и определял его через деятельность юристов по развитию объективного права<sup>2</sup>. Очевидно разночтение в субъектном составе лиц, осуществляющих деятельность: в одном случае речь идет о государственно-властной деятельности, что не вызывает однозначного согласия, поскольку это сильно сужает круг субъектов правоприменения до государственных органов и учреждений. В другом случае субъект правоприменения не вполне

---

<sup>1</sup> Там же. С. 19.

<sup>2</sup> Хвостов В.М. Система римского права: учебник / Вступ. ст. Е.А. Суханов, В.А. Томсинов. М.: Спарк, 1996. С. 39.

определен, поскольку не понятно, кого автор подразумевает под юристами: лиц определенной профессии<sup>1</sup> или лиц, осуществляющих определенные функции. Л.А. Морозова в рамках исследования специфики правоприменения высказывает мнение о том, что применение права следует рассматривать как специально-юридическую деятельность компетентных государственных органов, должностных лиц, органов местного самоуправления, направленную на создание новых юридических фактов, предоставление субъективных прав и возложение юридических обязанностей на конкретных субъектов<sup>2</sup>. При этом проф. Морозова поясняет, что как особая форма реализации права правоприменение предполагает также деятельность уполномоченных государством специальных органов на реализацию властных полномочий и осуществление указанного вида деятельности<sup>3</sup>.

В этой связи в большей степени справедливой представляется точка зрения С.С. Алексеева, который убрал элемент государственности из определения правоприменения и характеризовал его как «властно-организующую деятельность компетентных органов и лиц, обеспечивающих в конкретных жизненных случаях реализацию юридических норм»<sup>4</sup>. Анализируя последнюю точку зрения на правоприменение, проф. Карташов отметил, что в данном случае «следует понимать любое организационное воздействие со стороны «управляющих» субъектов в отношении других лиц»<sup>5</sup>.

Вместе с тем С.С. Алексеев определил применение права в качестве существенного элемента механизма правового регулирования<sup>6</sup>. Согласно другой точке зрения, которой придерживаются Н.И. Матузов, А.В. Малько,

<sup>1</sup> Леушин В.И. Юридическая практика в системе социалистических общественных отношений. Красноярск: Изд-во Краснояр. ун-та, 1987. С. 82-83.

<sup>2</sup> Морозова Л. А. Теория государства и права: учебник. М.: Эксмо, 2010. С. 342.

<sup>3</sup> Там же.

<sup>4</sup> Алексеев С.С. Собрание сочинений: в 10 т. Т. 8: Учебники и учебные пособия. М.: Статут, 2010. С. 222.

<sup>5</sup> Карташов В.Н. Теория правовой системы общества: Учебное пособие в 2 т. Т.1. Ярославль: ЯрГУ, 2005. С. 302.

<sup>6</sup> Алексеев С. С. Собрание сочинений: в 10 т. Т.3: Проблемы теории права: Курс лекций. М.: Статут, 2010. С. 583.

Л.А. Морозова, Т.Н. Радько и др., суть правоприменения определяется как форма реализации права<sup>1</sup>. Однако В.Н. Карташов категорически не согласен с предложенными позициями и настаивает, что применение права представляет собой особый тип правореализационной практики, представляющий единство властной деятельности компетентных субъектов, направленной на вынесение индивидуально-конкретных предписаний, и выработанного в ходе этой деятельности опыта<sup>2</sup>, что также имеет зерно рациональности в своей основе.

Применение права, без сомнения, является сложным правовым явлением, имеющим специфические особенности, ключевой из которых является недостаточность наличия только правовой нормы с последующим ее соблюдением, исполнением или использованием субъектами. Система взаимодействий углубляется, поскольку предполагается формальное закрепление процесса реализации права посредством применения в виде принятия специального акта или решения, с помощью которого происходит реализация нормы права и который становится дополнительным правовым средством, конкретизирующим и воплощающим норму права в жизнь.

Как видно из общетеоретических аспектов, характеризующих правовую сущность применения права, значимую роль в правоприменительной деятельности играет государство и не только через систему нормативно-правовых актов, реализация которых носит обязательный характер, но и посредством привлечения к указанной деятельности субъекта, наделенного публично-властными полномочиями и являющегося компетентным в сфере применения права и совершения юридически значимых актов, выполняющего главенствующую роль. В сфере нотариальной практики такую роль выполняет нотариус, который соответствует всем квалификационным требованиям относительно

---

<sup>1</sup> Теория государства и права. Курс лекций / Под ред. Н.И. Матузова, А.В. Малько. М.: Юрист, 2001. С. 331; Морозова Л. А. Теория государства и права: Учебник. М.: Эксмо, 2010. С. 342; Радько Т. Н. Теория государства и права: Учебник. М.: Проспект, 2009. С. 518.

<sup>2</sup> Карташов В.Н. Теория правовой системы общества: Учебное пособие в 2 т. Т.1. Ярославль: ЯрГУ, 2005. С. 299.

публично-правового характера деятельности, функциональности, уполномоченности, ответственности, что совершенно справедливо позволяет нотариусу на легитимной основе и в полном масштабе осуществлять правореализационную практику посредством применения права и создания правоприменительных актов.

Обоснованность использования правоприменения в нотариальной практике сводится к тому, что, во-первых, в ряде случаев в силу законных предписаний (например, оформление прав на наследственное имущество) невозможно реализовать субъективные права без участия нотариуса как субъекта, наделенного властными полномочиями; во-вторых, нотариальная деятельность осуществляется в сфере бесспорной юрисдикции, что гарантирует законность нотариальных правоотношений и правовых последствий; в-третьих, нотариальный акт имеет доказательственную силу, что подтверждает высокий уровень реализации права посредством правоприменения.

Долгое время исследователи придерживались той точки зрения, что применение права подвластно только государственным органам, но с развитием государственной инфраструктуры и усложнением общественных отношений возникла необходимость пересмотреть указанный подход, дополнив субъективный состав компетентными органами и должностными лицами государства. В этой связи стало возможным полноправное и полноценное участие нотариуса в процессе применения права как субъекта, наделенного публично-правовыми полномочиями по реализации государственных функций.

Применение права в нотариальной правореализационной практике характеризуется тем, что осуществляется оно в рамках законодательно закреплённого процессуального регламента, которому подчиняется вся нотариальная деятельность в целом. Говоря о нотариальном процессе, отдельно стоит отметить, что реализация права нотариусом происходит в рамках осуществления нотариальных действий, которые совершаются

согласно строго определенной процедуре, направленной на трансформацию общенормативных предписаний в конкретно-индивидуальное выражение. Нарушение процедуры нотариального действия, равно как и пренебрежение нормативно-правовыми предписаниями в целом, может повлечь серьезные правовые последствия как для лиц, обращающихся за совершением нотариальных действий, так и для самого нотариуса в рамках его гражданской ответственности. Обязательным атрибутом применения права является правоприменительный акт, сутью которого становится закрепление конкретизированных субъективных прав и юридических обязанностей, которым в рамках нотариальной практики становится нотариальный акт, резюмирующий совершение нотариального действия. Кроме всего прочего, применение права представляет собой властно-организующую деятельность уполномоченных субъектов, результат которой не только реализует правовые предписания нормативных актов, но и дополняет их, индивидуализируя и конкретизируя в правоприменительных актах.

Законодательные нововведения последнего времени свидетельствуют о том, что наметилась положительная тенденция к формированию необходимых правовых условий для максимального и эффективного использования потенциала нотариата как института превентивного правосудия. В частности, согласно изменениям процессуального законодательства последних лет нотариальный акт воспринимается как документ, обладающий повышенной доказательственной силой. Так, ч.5 ст. 61 ГПК РФ<sup>1</sup> и ч. 5 ст. 69 АПК РФ<sup>2</sup> предусматривают, что те обстоятельства, которые подтверждены нотариусом при совершении нотариального действия, не требуют доказывания, если подлинность нотариально оформленного документа не опровергнута или не установлено существенное нарушение порядка совершения нотариального действия. Кроме того, в силу положений Федерального закона № 360-ФЗ «О внесении изменений в

---

<sup>1</sup> Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14 ноября 2002 г. № 138-ФЗ (ред. от 03.08.2018 г.) // СЗ РФ. 2002. № 46. Ст. 4532.

<sup>2</sup> Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации от 24 июля 2002 г. № 95-ФЗ (ред. от 03.08.2018) // СЗ РФ. 2002. №30. Ст. 3012.

отдельные законодательные акты Российской Федерации»<sup>1</sup> расширена сфера применения исполнительной надписи нотариуса, которая используется теперь в качестве инструмента разрешения спорных вопросов долговых обязательств в рамках правового поля. Так, в бесспорном порядке на основании исполнительных надписей, совершаемых нотариусом, производится взыскание задолженности по нотариально удостоверенным сделкам, устанавливающим денежные обязательства или обязательства по передаче имущества, а также по кредитным договорам.

Таким образом, правореализационная практика нотариата представляет собой профессиональную деятельность специального субъекта - нотариуса, направленную на реализацию правовых норм (а также их толкование, обобщение и т.д.), взятую в единстве с накопленным правовым опытом. Кроме того, она имеет свои отличительные особенности, признаки и формы выражения (исполнение, использование, соблюдение и применение).

Опыт, накопленный в ходе правореализационной практики нотариата, является основой для объективной оценки компетентными органами динамики и эффективности нормативно-правового регулирования общественных отношений, качества нормативных актов, а также позволяет определить характер тех корректив, которые следует внести в законодательство материального и процедурного характера с целью предотвращения проблем в процессе реализации права. В качестве примера подобного позитивного использования накопленного в рамках правореализационной практики нотариата опыта возможно предложить создать Комиссию по обобщению нотариальной практики при Федеральной нотариальной палате Российской Федерации, основной функцией которой будет изучение, анализ и обобщение результатов практики реализации материального и процессуального права нотариусами. По итогам каждого отчетного периода Комиссия должна инициировать и сопровождать

---

<sup>1</sup> О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации: Федеральный закон от 03.07.2016 № 360-ФЗ // СЗ РФ. 2016. № 27 (часть II). Ст. 4293.



профессиональное научное обсуждение с получением обоснованного мотивированного разъяснения (толкования) отдельных правовых норм, а в завершении организовать документальное оформление выводов и рекомендаций в виде актов официального характера, которые будут носить обязательный характер для профессиональных субъектов нотариальной деятельности.

Нотариус в рамках профессиональной деятельности реализует правоохранительную и правозащитную функцию в отношении частноправовых и публично-правовых субъектов посредством совершения законодательно закрепленных нотариальных действий, формируя, тем самым, правореализационную практику нотариата. Правореализационная практика нотариата занимает свою нишу в правовой системе общества, позволяя набирать правовой опыт в рамках совершения нотариальных действий, который направлен на создание законодательно закрепленного регламента реализации правовых предписаний и обуславливает возможность функционирования нотариата в области бесспорной юрисдикции.

## **ГЛАВА II. СОЦИАЛЬНАЯ ЗНАЧИМОСТЬ И ПРАВООЗАЩИТНАЯ ЦЕННОСТЬ ПРАВОРЕАЛИЗАЦИОННОЙ ПРАКТИКИ НОТАРИАТА В ПРАВОВОЙ СИСТЕМЕ РОССИЙСКОГО ОБЩЕСТВА**

### **§ 1. Функции и принципы правореализационной практики российского нотариата и ее место в системе правообразующих факторов**

Правореализационная практика, уникальным образом сочетающая процесс внедрения нормативно-правового предписания в жизнь и результат осуществления правовых регламентов в виде накопленного опыта, занимает особое место в общепринятой концепции правообразования, которая, в свою очередь, дает возможность определить сущность и содержание права в целом, а также подводит к пониманию качества закона, от которого зависит состояние законности и правопорядка в обществе<sup>1</sup>.

Особенности понимания теоретической позиции процесса правообразования обуславливают вектор исследования в целях определить роль и значение правореализационной практики нотариата в процессе формирования права, что объясняет интерес к возможностям использования правового опыта, накопленного в ходе осуществления правореализационной практики нотариата, для последующего формирования права, позволяющего ввести в действующую юридическую систему новые или существенно измененные нормы, как утверждает С.С. Алексеев<sup>2</sup>.

Важным представляется установить взаимодействие правореализационной практики нотариата и правообразования, поскольку именно правообразование позволяет обеспечить упорядоченность гражданских отношений, находясь при этом «под воздействием

---

<sup>1</sup> Общая теория государства и права / Под ред. В.В. Лазарева. М.: Юрист, 1997. С. 139.

<sup>2</sup> Алексеев С.С. Общая теория права. М.: ТК Велби, Изд-во Проспект, 2008. С. 225.

разнообразных факторов общественного развития, получающих свое преломление в юридически значимых социальных интересах и последующее отражение в правовых идеях»<sup>1</sup>. Современная правовая политика государства в целях эффективного формирования гражданского законодательства, столь часто подвергающегося масштабным изменениям, должна базироваться на системе правообразующих факторов, внимание к которым способно «оградить правотворчество от поспешных и необдуманных решений»<sup>2</sup>. Указанное обстоятельство неразрывным образом связано с сущностью правореализационной практики нотариата, поскольку оба понятия нацелены на непрерывное познание и оценку социальной действительности во всей ее многогранности и постоянном развитии и в то же время на осознанном обосновании принимаемых правовых решений<sup>3</sup>.

Рассматривая вопрос определения места правореализационной практики нотариата в системе правообразующих факторов, важно учитывать, что «правообразующие факторы, являющиеся внешними по отношению к праворегулирующей деятельности и предваряющие ее, ориентируют эту деятельность, ограничивают действия законодателя определенными рамками, придают этой деятельности научный характер и, влияя на нее, обуславливают и детерминируют основные элементы будущих правовых норм»<sup>4</sup>.

Юридические факторы в сфере нотариальной деятельности имеют в своей основе социальные факты, к которым относятся не только экономические условия, но и правореализационная практика, в частности, и деятельность государства, в целом, а также оказывают существенное влияние на механизм правообразования, провоцируя тем самым принятие новых норм

---

<sup>1</sup> Трофимов В.В. Правообразование в современном обществе: теоретико-методологический аспект: автореф. дис. ... докт. юрид. наук. СПб., 2011. С. 26.

<sup>2</sup> Придворов Н.А., Трофимов В.В. Правообразование и правообразующие факторы в праве: Монография. М.: Норма: ИНФРА-М, 2012. С. 157.

<sup>3</sup> Нашиц А. Правотворчество. Теория и законодательная техника / Под ред.: Д.А. Керимова, А.В. Мицкевича. М.: Прогресс, 1974. С. 12-17, 135.

<sup>4</sup> Придворов Н.А., Трофимов В.В. Правообразование и правообразующие факторы в праве. С. 158.

и изменение действующего законодательства<sup>1</sup> о нотариате. Так, в частности, длительный период времени назревал вопрос, требующий своего принципиального разрешения относительно правового регулирования отчуждения долей в недвижимом имуществе. Опираясь на возможности правового института - строгий регламент при совершении нотариальных действий, высокий уровень персональной ответственности, подкрепленный правовыми гарантиями, а также опыт, накопленный в ходе осуществления нотариальной деятельности, необходимость решения указанной проблемы стала очевидной и уже с 2016 года сделки на отчуждение долей недвижимого имущества отнесены к спектру обязательного нотариального удостоверения. Ввиду указанного, следует согласиться с исследователями, утверждающими, что факторы правообразования предупреждают и ориентируют правотворческую деятельность, определяя ее динамичность и векторность в стремлении к определенному результату. Важным и абсолютно необходимым исследователи считают выделение из ряда взаимосвязанных явлений таких факторов, которые в той или иной мере фиксируются в правовой норме или оказывают влияние на ее содержательную часть<sup>2</sup>.

Исследований, направленных на рассмотрение правореализационной практики нотариата в качестве одного из факторов правообразования, не проводилось. А между тем, правореализационная практика нотариата имеет большую ценность в данном качестве и не учитывать ее влияния в осуществлении правообразования – большая ошибка. Стоит в этой связи обратить внимание на справедливое суждение о том, что в современной России пока не сформировалась полноценная правовая политика и не создано единого правового пространства; правовые решения принимаются хаотично, спонтанно, необоснованно; отсутствует слаженный мониторинг всего того, что происходит с законодательной базой; законодатель не всегда успевает за теми обстоятельствами, которые происходят в режиме реального времени и,

---

<sup>1</sup> Исаков В.Б. Юридические факты в советском праве. М.: Юридическая литература, 1984. С. 17.

<sup>2</sup> Арно А.-Ж. Изучение предзаконодательного процесса – вклад в развитие теории нормотворчества // СССР-Франция: социальные вопросы правотворчества: по материалам Второго советско-французского симпозиума, Москва, июнь 1978 г. М.: Изд-во ИГиП АН СССР, 1980. С. 19.

по сути, пытается разобраться с последствиями, вместо того, чтобы предотвратить причину, не успевает за ситуацией (в то время как качественная правовая политика связана с опережением обстоятельств, с предвидением новых «ходов» реальности, предполагает научное прогнозирование)<sup>1</sup>. Очевидно, что организация правового государства и формирование гражданского общества, в свою очередь, совершенно невозможны без обеспечения должного уровня эффективности правового регулирования<sup>2</sup>, используя для этого позитивный потенциал всех существующих правовых институтов, нацеленных на охрану и защиту прав и законных интересов, в том числе и нотариата.

Для определения места правореализационной практики нотариата среди правообразовательных факторов важно учитывать их классификационные особенности, заложив в основу классификации степень влияния факторов на характер и содержание правового регулирования общественных отношений. Следует выделять основные (внешние) факторы, обуславливающие возникновение проблемной правовой ситуации и влияющие на суть правотворческого решения, и обеспечивающие (внутренние) факторы, связанные, прежде всего, с обеспечением надлежащих условий для организации и осуществления процесса выработки дальнейшей тактики правотворчества<sup>3</sup>. Несмотря на то, что основополагающее место среди основных объективных факторов традиционно отводят экономическому фактору, наряду с географическим, экологическим, социокультурным, демографическим и человеческим. Обеспечивающие факторы, среди которых стоит выделить научный, информационный, организационный фактор, а фактор юридических технологий и иные, направлены на обеспечение надлежащего осуществления правовой политики

---

<sup>1</sup> Малько А.В. Современная российская правовая политика и правовая жизнь // Правовая политика и правовая жизнь. 2000. Ноябрь. С. 17.

<sup>2</sup> Цыбулевская О.И., Касаева Т.В. Социальные факторы преобразования // Юридическая техника. 2012. № 6. С. 609.

<sup>3</sup> Придворов Придворов Н.А., Трофимов В.В. Правообразование и правообразующие факторы в праве: Монография. М.: Норма: ИНФРА-М, 2012. С. 161.

в области правотворчества на основании современных юридических технологий<sup>1</sup>.

Таким образом, выявленные особенности правореализационной практики нотариата и соотношение ее с процессом правообразования позволяют обосновать ее включение в систему правообразующих факторов в качестве превентивного средства от скоропалительных и непродуманных решений в правотворчестве. Совершенно очевидно усматривается неразрывная связь правообразования и правореализационной практики, поскольку оба понятия нацелены на непрерывное познание и оценку социальной действительности во всей ее многогранности и постоянном развитии и на осознанное обоснование принимаемых правовых решений.

В рамках современных теоретико-правовых подходов процесс правообразования следует рассматривать как социально обусловленный процесс, поскольку именно действительность социальной жизни является объективным источником правообразования, вектором которого, в свою очередь, являются правообразующие факторы, являющиеся внешними по отношению к праворегулирующей деятельности и предваряющие ее, а также ориентирующие эту деятельность, ограничивающие действия законодателя определенными рамками, придающие ей научный характер и, влияя на нее, обуславливают и детерминируют основные элементы будущих правовых норм.

Раскрывая особенности правореализационной практики нотариата, автор выявил её особую ценность как одного из факторов правообразования, оказывающих при этом на процесс правообразования значительное влияние. Особую важность поставленной проблеме придает современное состояние отечественной правовой политики, которая не сформировалась полноценно до настоящего момента, нет единого правового пространства, в связи с чем совершенно опасным является принятие хаотичных, спонтанных,

---

<sup>1</sup> Ойзерман Т.И. Не пора ли позитивно переосмыслить полузабытую «теорию факторов»? // Социологические исследования. 2004. № 4. С. 3-14.

необоснованных решений и отсутствие системного мониторинга законодательной базы. При этом совершенно очевидным представляется, что организация правового государства и формирование гражданского общества невозможно без обеспечения должного уровня эффективности правового регулирования, а тенденция современной правовой науки ориентируется на подвижную конструкцию реальной жизни общества.

Используя методологию системного анализа, возможно определить основу эффективности правообразовательного процесса, заключающегося в осмыслении происходящего в общественной жизни перестроения, которое урегулируется действующими правовыми предписаниями, и извлечения определенных результатов из указанного процесса. В указанном аспекте правореализационная практика является важным источником, иллюстрирующим и процесс, и итог действия права на современном этапе развития общественных отношений.

Таким образом, исследование сущности правообразовательных факторов позволяет на основании классификационного анализа, с учетом специфики и характеристик видовых групп факторов определить местоположение правореализационной практики нотариата в качестве обеспечивающего (внутреннего) фактора правообразования.

Исследование основополагающего фундамента правореализационной практики нотариата определило конституционную направленность её принципов, которые можно разделить на две группы: общие и специальные<sup>1</sup>.

Общие принципы распространяются на всю правоприменительную деятельность в государстве, все явления и процессы, присущие государственно-правовой сфере общественной жизни. К общим относятся такие конституционно закрепленные принципы осуществления правореализационной практики нотариата, как законность, справедливость,

---

<sup>1</sup> Алёшина Т.Е. Нотариальная форма реализации права: теоретико-правовое исследование: дис. ... канд. юрид. наук. Саратов, 2001. С. 151.

целесообразность, принцип объективной истины, обоснованность, равенство перед законом, гуманизм и демократизм, публичность.

К специальным принципам правореализационной практики нотариата следует отнести: достоверность свидетельствования и удостоверения, соблюдение тайны совершаемых нотариальных действий, принцип национального языка нотариальной деятельности, осуществление нотариальной деятельности специальными субъектами, единство прав и обязанностей, независимость и беспристрастность нотариуса при совершении нотариального действия, возможность осуществления нотариальной деятельности исключительно в сфере бесспорной юрисдикции, процедурность, некоммерческий характер, полное самофинансирование нотариальной деятельности, полная имущественная ответственность за ущерб, причиненный в результате неправильного совершения нотариального действия, осуществление нотариальной деятельности в соответствии с моральными и нравственными нормами общества.

Законность - один из основополагающих принципов осуществления нотариальной деятельности, закрепленный в статье 1 Основ законодательства РФ о нотариате и статье 15 Конституции РФ. Данный принцип предполагает точное и неукоснительное соблюдение и исполнение требований законодательства всеми субъектами нотариальных правоотношений<sup>1</sup>. Принцип законности обязывает нотариусов неуклонно следовать установленному порядку производства нотариальных действий, совершать их на законных основаниях и в рамках предусмотренных законом процедурных регламентов, не выходя при этом за пределы полномочий, руководствоваться Конституцией РФ, соответствующими законами и подзаконными актами. В этой связи нотариус откажет в совершении действия, противоречащего закону, нарушающего права третьих лиц и т.п.

Принцип справедливости носит нормативно-оценочный характер и означает соразмерное с точки зрения личности, общества, государства

---

<sup>1</sup> Черемных И.Г. Нотариат и нотариальное право России. М.: Эксмо, 2007. С. 72.



правовое регулирование. В своем исследовании профессор В.Н. Карташов<sup>1</sup> рассматривает роль принципа справедливости в четырех аспектах, которые сводятся к тому, что справедливость заложена в самом праве и регулируемых им общественных отношениях; деятельность субъектов и участников нотариальных правоотношений должна быть пронизана идеей справедливости; вынесенные решения, устанавливающие права и обязанности, по своему существу должны быть справедливыми и, наконец, нотариальная правореализационная практика должна служить юридическим средством наиболее полного осуществления социальной справедливости во всех сферах общественных отношений. Конституционность данного принципа неоспорима, поскольку справедливость один из основных постулатов построения правового общества. Например, институт обязательной доли гарантирует справедливое распределение наследственного имущества.

Одним из принципов, способствующих принятию законного, справедливого и эффективного решения нотариусом является целесообразность применения права. Сущность данного принципа выражается в том, что из всех возможных вариантов законодательно предусмотренных действий нотариусу, обладающему процессуальной самостоятельностью, необходимо избрать такой, который обеспечивал бы более полное и точное достижение поставленной цели применительно к создавшейся ситуации с наименьшими затратами. Именно эффективная организация нотариальной деятельности гарантирует гражданину право на получение квалифицированной юридической помощи. Перед совершением нотариального действия нотариус обязан дать полную информацию о законности и целесообразности именно того процедурного порядка, который избран для разрешения вопроса обратившегося за юридической помощью.

---

<sup>1</sup> Карташов В.Н. Теория правовой системы общества: Учебное пособие в 2 т. Т.1. Ярославль: ЯрГУ, 2005. С. 318-319.

Особое внимание следует уделить принципу объективного рассмотрения и разрешения любого юридически значимого вопроса при его полном и всестороннем исследовании. Ученые именуют его принципом объективной истины<sup>1</sup>. Суть данного принципа сводится к тому, что нотариус обязан выявить все обстоятельства правового вопроса и исследовать их в полном объеме, что позволит ему принять объективное истинное решение. Например, нотариус осуществляет выдачу свидетельства о праве на наследство только по истечении законодательно предусмотренного шестимесячного срока, чтобы иметь возможность убедиться в исчерпывающем составе круга наследников и соблюсти все права и законные интересы лиц, имеющих неоспоримое право на наследство. Данный аспект также соотносится с ведущими нормами Конституции РФ о защите прав и законных интересов гражданина.

Принцип обоснованности правореализационной практики нотариата тесно связан с принципом законности, т.к., действуя взаимосвязано, они предоставляют возможность дать правильную юридическую квалификацию по делу. Принцип обоснованности выражается в требовании, чтобы все действия и решения субъектов нотариальной деятельности опирались на действительные обстоятельства, а выводы были убедительными и обоснованными. Так, для установления действительных обстоятельств нотариус не должен ограничиваться данными, предоставленными лицами, обратившимися за совершением нотариального действия, а обязан проявить инициативу и затребовать необходимые сведения: нотариус без дополнительной просьбы участника нотариального правоотношения обязан проверить факт отсутствия ареста или обременения недвижимого имущества при совершении нотариального удостоверения договора купли-продажи и, если данный факт подтвердится, отказать в совершении нотариального действия.

---

<sup>1</sup> Там же. С. 315.

Принцип равенства перед законом закреплен в Конституции РФ (ст. 19) и сводится к тому, что ни имущественное или должностное положение, ни пол, ни расовая или национальная принадлежность, ни образование, ни отношение к религии, ни любые иные обстоятельства не могут создавать привилегий или оснований для дискриминации участников нотариальных отношений. Все субъекты нотариальных правоотношений, занимающие в нотариальном производстве одинаковое процессуальное положение, равны перед законом и обладают равными возможностями воспользоваться законодательно предусмотренными правами и исполнять возложенные на них обязанности<sup>1</sup>. Но данный принцип не исключает возможности предоставления отдельным категориям граждан дополнительных гарантий прав, если в этом есть необходимость. Например, предоставление льгот при уплате нотариального тарифа за совершение нотариальных действий.

Конституционным является и принцип гуманизма, который выражается в том, что правореализационная практика нотариата «должна быть нацелена на удовлетворение материальных, духовных и иных потребностей человека, своевременное и правильное осуществление его прав и свобод, служить надежным средством охраны жизни, здоровья, чести, достоинства, жилища и т.п.»<sup>2</sup>. С принципом гуманизма тесно связан принцип демократизма, который предопределяет участие в нотариальных правоотношениях только на основах активного волеизъявления граждан и на условиях строго соблюдения демократических процедур, позволяющих им защищать свои права и свободы.

К специальным принципам правореализационной практики нотариата следует отнести принцип достоверности нотариального свидетельствования и удостоверения. Этот принцип укрепляет доверие граждан к нотариату и способствует более реальной охране конституционных прав и интересов граждан, поскольку нотариально удостоверенные или засвидетельствованные

---

<sup>1</sup> Черемных И.Г. Нотариат и нотариальное право России. М.: Эксмо, 2007. С. 77.

<sup>2</sup> Карташов В.Н. Теория правовой системы общества: Учебное пособие в 2 т. Т.1. Ярославль: ЯрГУ, 2005. С. 317.

документы обладают характеристикой «истинных», соответствующих законодательству и реальным фактам.

Принцип соблюдения тайны совершаемых нотариальных действий закреплен в Конституции РФ (ст. 23) и характеризуется тем, что не только содержание совершенного нотариального действия, но и сам факт обращения гражданина за правовой помощью к нотариусу, без перспективы совершения нотариального действия, не подлежит разглашению (ст. 16 Основ законодательства РФ о нотариате).

Конституционные нормы о равенстве наций определили сущность принципа национального языка нотариальной деятельности. Обеспечивая реальные гарантии защиты прав и законных интересов граждан, нормативно закреплено, что нотариальное делопроизводство в РФ ведется на языке, предусмотренном законодательством Российской Федерации, республик в составе Российской Федерации, автономной области и автономных округов. Если обратившееся за совершением нотариального действия лицо не владеет языком, на котором ведется нотариальное делопроизводство, тексты оформленных документов должны быть переведены ему нотариусом или переводчиком (ст. 10 Основ законодательства РФ о нотариате).

Признаком конституционности обладает также принцип независимости и беспристрастности при осуществлении нотариальной деятельности. Нотариусы беспристрастны и независимы при осуществлении нотариальной деятельности и руководствуются Конституцией РФ и иными законодательными нормативно-правовыми актами, принятыми в пределах их компетенции<sup>1</sup>. Данный принцип тесно связан с общими принципами законности, справедливости, целесообразности, объективности и обоснованности, что гарантирует отсутствие возможности ущемления прав какой-либо из сторон нотариальных правоотношений вследствие юридической безграмотности и неосведомленности.

---

<sup>1</sup> Черемных Г.Г., Черемных И.Г. Нотариальное право Российской Федерации: Учебное пособие. М.: Юридическая литература, 2006. С. 76.

Большое значение при осуществлении защиты прав граждан имеет принцип бесспорной юрисдикции при формировании правореализационной практики нотариата, т.е. отсутствие оспаривания со стороны других лиц. Так, совершение нотариальных действий должно быть отложено, если в соответствии с законом необходимо запросить заинтересованных лиц об отсутствии у них возражений против совершения нотариальных действий (например, согласие супруга на осуществление сделки по купле-продаже недвижимого имущества).

Принцип процедурности один из важнейших, поскольку гарантирует осуществление нотариальных действий в соответствии с четко регламентированной процедурой. Законодательно предусмотрено, что полномочия субъектов нотариальных правоотношений реализуются в строго определенном порядке, что еще раз подчеркивает публичность и государственный характер нотариальной деятельности.

Законодательно предусмотрено, что нотариусы обязаны нести неблагоприятные последствия в случае нарушения ими требований законодательства – это является сущностью принципа ответственности, которая может выражаться в возмещении ущерба, прекращении осуществления деятельности, дисциплинарной и административной ответственности. Данный принцип является стимулом к надлежащему исполнению нотариусами своих обязанностей. Кроме того, этот принцип служит гарантией соблюдения прав и охраняемых законом интересов граждан, что также закреплено Конституцией РФ.

Нотариальная правореализационная практика, являясь одним из видов практики юридической, имеет свой определенный функциональный состав, который позволяет отражать ее общественную востребованность, социальное назначение, что, в конечном итоге, выражается в ее эффективном

использовании обществом и уровне ее позитивного воздействия на окружающие явления и процессы<sup>1</sup>.

Функции правореализационной практики нотариата неразрывно связаны с функциями права. При этом в юридической литературе иногда употребляют не только термин «функции права», но и «функционирование права». Оба понятия очень близкие, но не совпадающие. Функционирование права – это действие права, реализация его функций, воплощение их в общественных отношениях<sup>2</sup> и как итог - это активная «работа» права.

Таким образом, функции, через которые право выполняет свою активно-регулятивную роль в общественных отношениях нотариального характера, осуществляются не сами по себе, а в процессе реализации тех требований, которые в нем закреплены. Одним из каналов осуществления этих требований является правореализационная практика, в которой раскрываются потенциальные возможности права. Правореализационная практика, с одной стороны, дополняет, а с другой, - детализирует те основные направления воздействия, которые характерны для нормативно-правового регулирования общественных отношений<sup>3</sup>. В результате, можно говорить о двойственной правовой природе правореализационной практики.

Правореализационная практика нотариата является многофункциональной системой, в силу чего необходимо разграничить отдельные направления ее влияния на реальную действительность<sup>4</sup>. Именно классификация функций нотариальной правореализационной практики позволяет упорядочить накопленные знания о направлениях ее воздействия на общественные отношения, определить роль каждого из направлений в ходе осуществления правового регулирования этих отношений, а также проанализировать содержание каждой из функций.

---

<sup>1</sup> Моисеева О.В. Функции правореализационной нотариальной практики как направления воздействия на общественные отношения // Вестник Поволжской академии государственной службы. 2010. № 4 (25). С. 100.

<sup>2</sup> Морозова Л.А. Теория государства и права: Учебник. М.: Эксмо, 2010. С. 198.

<sup>3</sup> Карташов В.Н. Теория правовой системы общества: Учебное пособие в 2 т. Т.1. Ярославль: ЯрГУ, 2005. С. 307.

<sup>4</sup> Палагина Е.Н. Функции юридической практики: дис. ... канд. юрид. наук. Саратов, 2003. С. 88.

В юридической литературе неоднократно предпринимались попытки классификации функций правореализационной практики по различным основаниям. В результате, по критерию значимости для общества можно выделить основные и неосновные функции; по времени действия – постоянные и временные; в зависимости от сферы распространения задач, которые решает правореализационная практика, – внутренние и внешние<sup>1</sup> и т.п.

В настоящее время в юридической науке отсутствуют специальные комплексные монографические исследования функций правореализационной практики нотариата. Учитывая наличие общетеоретических исследований функций юридической практики в целом и соотношения их со специфической практикой нотариата, позволим себе предложить классификацию функций правореализационной практики нотариата.

Очень важным, глубоким исследованием функционального наполнения является работа Е.Н. Палагиной, где она выделяет две общетеоретические функции юридической практики: общесоциальную и специально-юридическую<sup>2</sup>. Являясь одним из видов юридической практики, наиболее ярко роль правореализационной практики нотариата в рамках правового воздействия на общественные отношения также можно раскрыть через две большие группы функций: общесоциальные и специально-юридические. Критерием данной классификации является объект их воздействия, так как общесоциальные функции реализуются в регулировании общественных отношений в рамках окружающей действительности, а объектом воздействия группы специально-юридических функций является правовая действительность.

При рассмотрении сущности группы общесоциальных функций важно обратить внимание, на какую из сфер общественной жизни оказывает воздействие правореализационная практика нотариата: экономическую,

---

<sup>1</sup> Карташов В.Н. Теория правовой системы общества: Учебное пособие в 2 т. Т.1. Ярославль: ЯрГУ, 2005. С. 308.

<sup>2</sup> Палагина Е.Н. Функции юридической практики: дис. ... канд. юрид. наук. Саратов, 2003. С. 91.

политическую, социальную, демографическую, информационную или иные. В результате правового регулирования общественных отношений нотариальная правореализационная практика через нотариальную деятельность оказывает влияние на волю, сознание, поведение общества и его членов.

Действие группы общесоциальных функций проявляется через осуществление гносеологической, сигнально-информационной и ориентирующей функции правореализационной практики нотариата.

1. В переводе с греческого языка «gnosis» - знание, «logos» - учение, в философии гносеология представлена как теория познания<sup>1</sup>. Познание и практика - неразрывно связанные друг с другом категории: познание является исходной точкой, побуждающей к осуществлению практической деятельности, а практика, в свою очередь, является идеальным основанием для осуществления познания. В ходе осуществления нотариальной правореализационной практики «познается закономерное и случайное в развитии определенных общественных отношений»<sup>2</sup>, оценивается правовой инструментарий (методы, средства и способы воздействия, гарантии обеспечения и т.п.), а также адекватность и эффективность его использования при регулировании этих отношений.

В ходе осуществления нотариальной правореализационной практики обязательным элементом является установление фактических обстоятельств, что имеет два этапа: определение круга этих обстоятельств и сам процесс их непосредственного установления, где ориентиром является гипотеза применяемой правовой нормы. При этом выбор нормы права – это своего рода процесс познания, в рамках которого осуществляется сопоставление реальных жизненных обстоятельств с фактами, предусмотренными в гипотезе правовой нормы. Составной частью указанного познавательного процесса выступает толкование применяемой правовой нормы, которое

---

<sup>1</sup> Ожегов С.И., Шведова Н.Ю. Толковый словарь русского языка. М.: Азбуковник, 2001. С. 134.

<sup>2</sup> Рубинштейн С.Л. Бытие и сознание. О месте психического во всеобщей взаимосвязи явлений материального мира. М., 1957. С. 246.



направлено на выявление круга случаев, попадающих под действие толкуемой нормы, в той ситуации, когда целью является установление конкретной нормы, регулирующей данные общественные отношения. Завершающим звеном юридического познания в ходе нотариальной правореализационной практики выступает установление содержания правоотношения, т.е. познание субъективных прав, обязанностей и возможных правовых последствий<sup>1</sup>. При этом содержание правоотношения не существует изолированно от результатов предшествующего познания, а, наоборот, представляет собой своеобразный синтез оценки реальной социальной ситуации и регулирующей ее нормы права.

Таким образом, основная роль гносеологической функции нотариальной правореализационной практики состоит в нахождении баланса правового воздействия на общественные отношения, а также в выявлении коллизий и пробелов в законодательстве, установлении тенденций и закономерностей правового регулирования и т.д.

2. Сигнально-информационная функция правореализационной практики нотариата во многом основана на том, что нотариальная деятельность как компонент содержания практики есть процесс получения, обработки и использования информации, представляющей собой «отражение в сознании людей объективных причинно-следственных связей в окружающем нас реальном мире»<sup>2</sup>.

Правовая информация, получаемая в результате осуществления нотариатом правореализационной практики, характеризуется рядом признаков, среди которых: известная самостоятельность сведений и данных, возможность многократного использования той или иной информации, сохранение передаваемой информации у передающего или получающего субъекта, способность к ее обработке и интеграции, системность информации.

---

<sup>1</sup> Палагина Е.Н. Функции юридической практики: дис. ... канд. юрид. наук. Саратов, 2003. С.104.

<sup>2</sup> Берг А.И., Черняк Ю.И. Информация и управление. М.: Экономика. 1996. С. 24.

Информация, получаемая в ходе осуществления правореализационной практики нотариата, необходима для оценки деятельности законодателя, что дает возможность определить ее эффективность, обнаружить пробелы и противоречия, определить новые тенденции и направления в развитии законодательства. На современном этапе развития нотариата системный анализ его правореализационной практики позволяет выявить целый ряд правовых явлений, требующих немедленного урегулирования или исключения, или уточнения, или дополнения, что привело законодателя к необходимости совершенствовать существующее правовое сопровождение деятельности нотариата. Модернизация законодательства и приведение его в соответствие с реалиями современного развития общества, несомненно, будет способствовать повышению эффективности правового регулирования общественных отношений и правореализационной практики в целом.

Ценность информации, поставляемой нотариальной правореализационной практикой, зависит от ряда обстоятельств: она должна содержать достаточное количество сведений, чтобы на ее основе можно было сделать правильный вывод и предпринять эффективные меры; быть объективной и достоверной; оперативный обмен информацией позволит эффективно и своевременно на нее отреагировать. Только в этом случае можно добиться наиболее слаженной работы механизма правового регулирования общественных отношений.

Таким образом, роль сигнально-информационной функции состоит в том, что правореализационная практика нотариата позволяет выявлять недостатки, несовершенства законодательства и вырабатывать возможные пути развития действующих юридических норм.

3. Ориентирующая функция является одним из основных направлений воздействия правореализационной практики нотариата на окружающую реальность и нацелена на поведение участников общественных отношений, которые так или иначе связаны с данным видом юридической практики. В основу ориентирующей функции правореализационной практики нотариата

положены процессы осознания потребностей и условий их удовлетворения, в силу чего более подробно следует остановиться на категории «социальная ориентация».

В процессе своего формирования социальная ориентация проходит три этапа: осознание потребностей, сравнение потребностей с предметами и явлениями окружающего мира и выработка отношения – позиции к миру, а также формирование осознанного стремления к объектам, условиям и формам удовлетворения потребностей<sup>1</sup>.

Ориентирующая функция правореализационной практики нотариата преследует цель объединить, придать целенаправленный характер деятельности субъектов, снабдить их критериями и ориентирами, которые позволят на основе правовых норм с учетом социально-правового опыта единообразно, избегая вероятных ошибок, обеспечить решение конкретных вопросов при данных конкретных обстоятельствах в соответствии с буквой закона.

Таким образом, посредством реализации ориентирующей функции возможно формирование наиболее совершенных правовых актов, содержащих апробированные формы и методы регулирования. Данная функция ориентирует законодателя и правоприменителя на современные социальные ценности и интересы для оптимизации соотношения общественных интересов.

Нотариальная правореализационная практика выполняет ряд функций, отражающих ее сущность и социальное назначение в процессе правового регулирования и совершенствования системы органов нотариата в целом. Эти функции можно объединить в группу специально-юридических функций. Особое внимание в ряде функций указанной группы хотелось бы уделить прогностической, правоконкретизирующей, правообеспечительной и функции обновления и корректировки права.

---

<sup>1</sup> Палагина Е.Н. Функции юридической практики: дис. ... канд. юрид. наук. Саратов, 2003. С. 123.

1. Прогностическая функция правореализационной практики нотариата выражается в том, что, исследуя правовое пространство и процессы, происходящие в нём под влиянием экономических, политических, социальных и иных факторов, выявляются все возможные изменения и предлагаются оптимальные пути дальнейшего развития. Целью прогнозов выступает исследование вероятных изменений в правовой сфере, анализ полученных результатов и уровня эффективности правореализационной практики в рамках нотариальной деятельности с последующим использованием полученной информации в будущем для решения проблемных ситуаций правовой действительности.

Отличительной особенностью осуществления прогностической функции в рамках правореализационной нотариальной практики является тот факт, что нотариат организует и осуществляет свою деятельность в области бесспорной юрисдикции, где основная задача сводится к предупреждению каких-либо правовых нарушений и, в результате, предупреждению возникновения споров о праве в будущем. Таким образом, самой правовой природой нотариата, сферой его деятельности, уровнем профессиональной ответственности обуславливается важность правового предвидения всех возможных вариантов развития ситуации в негативном ключе при разрешении практических задач, стоящих перед нотариусом, начиная от принятия решения относительно самой возможности совершения нотариального действия и заканчивая избранием надлежащей процедуры для его совершения. У нотариуса нет такой возможности - практическим опытным путем вырабатывать методологию в совершении каждого конкретного нотариального действия, это может привести к «обесцениванию» профессии нотариуса, поскольку нотариус изначально должен действовать в рамках установленной процедуры, предусмотрев при этом все возможные варианты, так или иначе способные повлиять на исход действия в негативном аспекте. В нотариальной деятельности

прогностическая функция направлена на выявление не желательного, а должного результата.

Источниками подобной информации о будущем могут служить: а) эмпирический анализ правовой действительности с оценкой перспектив развития на будущее, б) «примерка» на будущее тенденций и закономерностей хорошо известных на современном этапе правового регулирования, в) оценка состояния конкретного института или явления в будущем, сообразно ожидаемым и желаемым изменениям ряда условий, перспективы которых хорошо известны<sup>1</sup>.

Таким образом, используя предоставленные данные, нотариальная правореализационная практика позволяет анализировать, оценивать предоставляемую информацию, что способствует определению тенденции формирования правовой основы органов нотариата.

2. Правоконкретизирующая функция выражается в целенаправленном воздействии правореализационной практики нотариата на общественные отношения, выражающемся в конкретизации, детализации содержания действующего законодательства, а ядром указанной функции является правоконкретизирующая деятельность субъектов нотариальной практики. Посредством конкретизации абстрактных правовых норм в соответствии с реальной правовой ситуацией обеспечивается стабильность правового регулирования, которая учитывает динамику развития общественных отношений. Цель процесса конкретизации как раз состоит в том, чтобы обнаружить связь между абстрактной нормой права и конкретной жизненной ситуацией.

Правореализационная конкретизация являет собой процесс уточнения, детализации правовых нормативных предписаний в зависимости от конкретных фактических обстоятельств с целью наиболее оптимального, целесообразного, эффективного выхода из сложившейся правовой ситуации<sup>2</sup>.

---

<sup>1</sup> Там же. С.132.

<sup>2</sup> Там же. С. 160.

Необходимость процесса конкретизации можно рассматривать как основание, определяющее место и роль нотариальной правореализационной практики в правовом регулировании общественных отношений. В своих научных исследованиях профессор С.Н. Братусь отмечал, что «в силу диалектической связи общего и отдельного, абстрактного и конкретного, конкретизация, подсказанная практикой осуществления правовой нормы, самой жизнью, вполне закономерна, внутренне присуща процессу осуществления права»<sup>1</sup>.

Таким образом, правоконкретизирующая функция нотариальной правоприменительной практики проявляется в детализации содержания действующих норм права путем обобщения результатов индивидуально-правовой деятельности, проводя отбор эффективных вариантов правореализации, что является итогом практической деятельности субъектов нотариальной деятельности.

3. В рамках правообеспечительной функции правореализационной практики нотариата осуществляется обеспечение нормального правового осуществления общественных отношений. В этом случае создаются определенные условия при использовании соответствующих способов, средств, методов, обеспечивающие традиционно эффективный уровень нотариальной деятельности. В пределах реализации этой функции необходима организация информационного, экономического, процессуального, организационного обеспечения, что позволит производить действия, направленные на формирование базы определенного вида нотариальной практики.

Таким образом, согласно точке зрения отдельных авторов<sup>2</sup>, правореализационная практика нотариата направлена на обеспечение самого существования права, на достижение целей правового регулирования, на более грамотное и эффективное обеспечение реализации права, на реальное

---

<sup>1</sup> Теоретические вопросы систематизации советского законодательства / Под ред. С.Н. Братуся и И.С. Самошенко. М.: Госюриздат, 1962. С. 151.

<sup>2</sup> Палагина Е.Н. Функции юридической практики: дис. ... канд. юрид. наук. Саратов, 2003. С. 177.

воплощение юридических предписаний в фактическое поведение субъектов общественных отношений.

4. Правореализационная практика нотариата служит показателем действенности правовых норм, она позволяет выявлять пробелы в законодательстве и правила, позволяющие их устранять, обнаруживает возникающие потребности его дополнения и изменения, что выражается в выполнении функции по обновлению и корректировке права.

Очень интересной в данном контексте является позиция В.П. Реутова<sup>1</sup>, который считает, что механизм воздействия практики на формирование и развитие права представляет собой совокупность стадий этого процесса, где первой является стадия совершенствования правовых актов, второй – создание определенного результата правового регулирования с точки зрения эффективности действующего законодательства, третьей – стадия передачи накопленной информации, а четвертая – восприятие законодателем рекомендаций, полученных практическим путем.

Правореализационная практика нотариата оказывает влияние на процесс развития современного законодательства посредством формирования пакета предложений, выработанных в ходе нотариальной деятельности соответствующих субъектов для последующего использования законодателем. Иногда путь от получения результатов в ходе правореализационной практики до использования их законодателем может быть заметно короче, когда функционирование права напрямую выражается в виде фактов общественного развития, требующих изменения и внесения корректив в рамках существующего законодательства или создания нормативно-правовой базы по ранее неурегулированным вопросам.

Иллюстрацией законодательного реагирования на проблемные аспекты существующих общественных отношений является то, что за последние годы произошла настоящая революция в области правового регулирования

---

<sup>1</sup> Реутов В.П. Юридическая практика и развитие законодательства: автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Свердловск, 1968. С. 18.

вопроса регистрации недвижимого имущества, в том числе посредством внесения принципиальных изменений в законодательство о нотариате. Нововведения призваны увеличить долю участия нотариата в сопровождении гражданского оборота недвижимости с целью повышения уровня юридических гарантий, обеспечения охраны и защиты правовых интересов субъектов правоотношений, а также укрепления авторитета и стимулирования активности правовых институтов, в том числе нотариата.

Так, на протяжении длительного времени неоднозначно складывалась правореализационная практика в области правового регулирования правоотношений по обороту долей в праве на недвижимое имущество. Вопрос обострялся тем, что действовавшее на тот момент законодательство создавало почву для недобросовестных, а иногда и откровенно мошеннических действий в указанной сфере общественных отношений. В результате возникла необходимость создать действенный правовой регламент, который позволит обеспечить максимально возможный уровень правовой безопасности в области оборота долей в праве на недвижимое имущество.

Согласно последним изменениям законодательства, нашедшим свое отражение среди положений Федерального закона от 03.08.2018 г. № 338-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации»<sup>1</sup> и отдельных аспектов Федерального закона от 13.07.2015 г. № 218-ФЗ «О государственной регистрации недвижимости»<sup>2</sup>, предусмотрено обязательное нотариальное сопровождение сделок, предметом по которым выступают доли в праве общей долевой собственности на недвижимое имущество. К числу подобных договоров настоящим регламентом отнесены договоры ипотеки, в том числе при ипотеке всеми участниками долевой собственности своих долей в рамках одной сделки. Совершенно очевидно, что предложенные шаги способны стать эффективной мерой на пути

---

<sup>1</sup> О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации: Федеральный закон от 03.08.2018 г. № 338-ФЗ // СЗ РФ. 2018. №32 (Часть II). Ст. 5131.

<sup>2</sup> О государственной регистрации недвижимости: Федеральный закон от 13.07.2015 г. № 218-ФЗ // СЗ РФ. 2015. №29 (Часть I). Ст. 4344.



правозащитной деятельности нотариата, поскольку будут способствовать предотвращению мошеннических действий и препятствовать нарушению прав, особенно социально незащищенных слоев населения, владеющих долей в праве собственности на недвижимое имущество.

Кроме того, с 1 февраля 2019 года в силу вступают новые положения Основ законодательства РФ о нотариате, закрепляющие за нотариусом обязанность предоставить в электронной форме заявление о государственной регистрации прав на недвижимое имущество и прилагаемых к нему документов в течение одного рабочего дня в орган, осуществляющий государственный кадастровый учет и государственную регистрацию прав. Указанные изменения позволят выстроить целостную систему правовой защиты частных и публичных правовых интересов, поскольку нотариус не только осуществляет правовую экспертизу документов и разъясняет заявителям правовые последствия совершаемого действия, но и несет полную имущественную ответственность за результат своей профессиональной деятельности.

Таким образом, функция обновления и корректировки права неразрывно связана с правореализационной практикой нотариата, что позволяет своевременно выявлять «слабые» стороны законодательства и эффективно решать возникающие вопросы на уровне осуществления правотворчества.

Однако, не без оснований, ключевой функцией нотариата является правозащитная функция, которая, как справедливо отмечает А.В. Бегичев, «связана с сущностью нотариальной деятельности – созданием квалифицированных письменных доказательств»<sup>1</sup>. Реализуя правозащитную функцию, нотариат осуществляет превентивное правосудие, предотвращая нарушение законных прав и необходимость их последующего восстановления. Данное утверждение подтверждает и зарубежный опыт. Так,

---

<sup>1</sup> Бегичев А.В. Правозащитная деятельность нотариата в сфере соблюдения прав и законных интересов участников гражданского оборота при обеспечении доказательств: дис. ... докт. юрид. наук. М., 2016. С. 35.

«в Германии оспаривание в судебном порядке сделок по отчуждению недвижимости - редкое явление»<sup>1</sup>, огромную лепту в сложившуюся ситуацию вносит нотариус, активным образом задействованный в процессе оформления сделок с недвижимостью, который проверяет их на соответствие положениям закона, что, в конечном итоге, обеспечивает устойчивость гражданского оборота недвижимости в стране.

Однако если обращения в суд за защитой нарушенных прав избежать невозможно, то нотариальные действия способны максимально облегчить осуществление правосудия<sup>2</sup>. Стоит отметить, что параллельно с правозащитной функцией нотариата всегда возникает вопрос о правоохранительной функции. Каковы же особенности их соотношения и влияния на организацию и осуществление нотариальной деятельности? Взаимозависимость указанных функций обуславливается двойственной правовой природой нотариата, поскольку именно тесное сочетание частноправового и публично-правового начала в нотариальной деятельности определяет неразрывное сочетание правоохранительной и правозащитной функции нотариата.

В этой связи интересна позиция Д.А. Пашенцева, согласно которой «с одной стороны, нотариат создан для реализации законодательства и в этом контексте призван стоять на страже закона, создавать условия для его неуклонного соблюдения, своими действиями препятствовать различным нарушениям законодательства. В этом проявляется правоохранительная функция нотариата. С другой стороны, нотариат призван защищать права и законные интересы граждан, в первую очередь такое ключевое конституционное право, как право собственности. Совершая регистрационные действия, нотариус обеспечивает незыблемость права собственности, если оно возникло на законных основаниях»<sup>3</sup>.

---

<sup>1</sup> Тымчук Ю.А. Нотариальное удостоверение сделок с недвижимостью: сравнительно-правовой анализ законодательства России и Германии // Современное право. 2017. № 10. С. 144.

<sup>2</sup> Прокудина Л.А. Соотношение понятий «деятельность суда» и «отправление правосудия» // Право. Журнал Высшей школы экономики. 2010. № 3. С. 43 – 44.

<sup>3</sup> Пашенцев Д.А. Нотариат в правовой традиции России // Юридическая наука. 2015. №4. С. 19.

Учитывая вышесказанное, можно сделать вывод о том, что правореализационная практика нотариата в силу особенностей своей правовой природы имеет особые характеризующие признаки.

Во-первых, правореализационная практика нотариата играет немаловажное значение в процессе формирования права, что объясняется возможностями правового опыта, накопленного в ходе осуществления правореализационной практики нотариата, создавать основу для обдуманных и взвешенных решений в ходе правообразования. В этой связи, на основе анализа правообразующих факторов, установлено, что правореализационную практику нотариата следует рассматривать в качестве обеспечивающего (внутреннего) фактора правообразования, поскольку она является основой для выработки дальнейшей тактики развития правового регламента нотариальной деятельности, в частности, и правозащитной правовой политики в частности. Правореализационная практика нотариата в рамках накопленного правового опыта в действительности способна обеспечить информационную базу для последующего правового анализа с целью принятия тактического решения относительно направления развития нотариальной деятельности.

Во-вторых, правореализационная практика нотариат обладает функциональной направленностью, определяющей вектор ее стратегического развития. В этой связи справедливым представляется мнение И.В. Москаленко о том, что деятельность нотариата представляет собой особую разновидность правовой охраны, выражающейся в превентивном правоохранительном регулировании общественных отношений путем придания им формальной определенности, достоверности и публичности<sup>1</sup>. Более того, правоохранительная форма нотариальной деятельности позволяет отобразить место нотариата в «качестве публично - правового института механизма правового регулирования, обеспечивает правомерность

---

<sup>1</sup> Москаленко И.В. Нотариат: модель юрисдикции. Превентивный правоохранительный механизм реализации гражданского (частного) права. Монография / И.В. Москаленко. М., 2007. С. 58-59

юридических действий участников гражданского оборота, в отношении которых совершается нотариальное действие, а также непосредственное исполнение, использование и соблюдение требований правовых норм самим нотариусом в процессе осуществления своих полномочий, препятствуя тем самым, либо минимизируя негативные последствия правонарушений»<sup>1</sup>.

В-третьих, принципы правореализационной практики нотариата целиком и полностью ориентированы на реализацию конституционного положения относительно обеспечения квалифицированной юридической помощи профессиональным нотариальным сообществом посредством законодательно предусмотренной процедурно-процессуальной формы.

В результате, теоретическое осмысление и практические наблюдения в области правореализационной практики нотариата позволяют оценить её весомое значение для правозащитной и правоохранительной деятельности, поскольку, с одной стороны, в приоритете нотариуса - строгое соблюдение законов и иных правовых регламентов через реализацию публично-властных полномочий, делегированных государством, а, с другой стороны, определяющее положение имеет волеизъявление частного субъекта, действующего в своих собственных интересах (или интересах представляемых ими лиц). При этом, с одной стороны, реализация функциональной направленности на основе базовых принципов позволяет формироваться практике реализации права здесь и сейчас, согласно установленным процедурным регламентам, а, с другой стороны, важен итоговый результат – опыт, который послужит отправной точкой для формирования эффективных, действенных правовых предписаний в будущем.

---

<sup>1</sup> Ралько В.В. Теория правовой деятельности нотариата: автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 2010. С. 5.

## **§ 2. Стадии и элементы правореализационного процесса нотариальной охраны и защиты законных интересов**

Тенденцией развития любого современного государства является активное моделирование гражданского общества новой формации, базирующегося на устойчивой правовой системе, ключевым аспектом которой является создание оптимальных условий для реализации прав, свобод и законных интересов человека. И именно выверенные и слаженные правовые механизмы позволяют поступательно реализовывать законные интересы и свободу граждан. Нотариат, находящийся на страже частных и публичных правовых интересов в рамках правореализационного процесса, играет немаловажную роль в этом процессе. Последовательное осуществление стадий нотариального правореализационного процесса позволяет обеспечивать законные интересы субъектов права. Для детального рассмотрения указанного вопроса необходимо правильное понимание законного интереса в целом.

Как справедливо отмечает в своих исследованиях Н. И. Матузов, «правовая система не только отражает общественные отношения, но и регулирует их, способствует развитию, совершенствованию... Наибольшая степень социальной обоснованности всех звеньев правовой системы позволяет ей соответственно и более адекватно реагировать на реальную жизнь людей, их запросы, стремления, потребности, меняющиеся общественные связи и структуры. Этим целям и служит такой «гибкий» институт, как законные интересы»<sup>1</sup>. Поскольку законные интересы являются весомыми «способами и средствами обеспечения и удовлетворения потребностей личности»<sup>2</sup>, а потребности, в свою очередь, - динамично развивающаяся категория, то исследование вопроса правовой природы «законных интересов» является весьма важным аспектом правового

---

<sup>1</sup> Матузов Н.И. Правовая система и личность. Саратов: Изд-во Саратовского университета, 1987. С. 112.

<sup>2</sup> Малько А. В., Субочев В. В. Законные интересы как правовая категория. СПб.: Изд-во Р. Асланова «Юридический центр Пресс», 2004. С. 39.

регулирования общественных отношений. Актуальными вопросами, требующими своего разрешения для оптимизации правовой политики государства в области защиты законных интересов, являются следующие: с помощью каких методов и приемов субъекты правоотношений могут реализовать свои потребности, каким образом формируется содержание их прав и обязанностей, исходя из конкретной правовой ситуации, в чем специфика правового регулирования общественных отношений в рамках реализации законных интересов.

В связи с этим интересным представляется мнение Ю. А. Тихомирова, который в своем фундаментальном исследовании на тему правового регулирования указывает на отличительные особенности, характерные для конституционного права в целом. В качестве одной из первых особенностей автор называет признание и гарантирование верховенства интересов народа, наций и населения. В этой связи совершенно оправданным шагом считается формирование государственных институтов, обладающих соответствующей компетенцией, для реализации провозглашенных законных интересов. Однако приоритетной сферой защиты интересов общества и государства автор называет конституционный строй, безопасность, оборону, охрану окружающей среды<sup>1</sup>. При этом нельзя забывать, что помимо приоритетных, существуют иные, не менее важные, сферы общественных отношений (например, экономическая, политическая, корпоративная, сфера гражданского оборота), в которых общество и государство также имеют свои законные интересы.

Так или иначе, наличие определенного интереса является движущей силой для поступательного развития общественных отношений через систему социальных явлений и процессов. Именно эта концепция заложена в основу большинства энциклопедических источников при определении указанного понятия. «Интерес» (от лат. interest - имеет значение, важно) – это

---

<sup>1</sup> Тихомиров Ю. А. Правовое регулирование: теория и практика. М.: Формула права, 2010. С. 93-94.

реальная причина действий индивидов, социальных общностей (класса, нации, профессиональной группы), определяющая их социальное поведение<sup>1</sup>.

Многие исследователи на протяжении длительного периода времени предпринимали попытку трактовать указанную правовую категорию. При этом одни ученые рассматривают «интерес» с точки зрения субъективного начала, поскольку всегда предполагается определенное осмысление интереса человеком, что становится предпосылкой его дальнейших действий (бездействий). «Никем не осознанный интерес по существу не есть интерес... Вне общества никаких интересов не существует и существовать не может. Интерес мыслим только как понятый и осознанный людьми»<sup>2</sup>. Другие исследователи считали интерес сугубо объективным понятием, где субъективному компоненту и вовсе нет места, при этом все же не отрицая присущей интересу побуждающей силы, подталкивающей «к деятельности отдельных людей, классы, целые народы»<sup>3</sup>. Проводя анализ сущности интереса, выраженную через симбиоз объективного и субъективного начала, А. В. Малько и В. В. Субочев в своем фундаментальном исследовании предложили определить интерес «как единство выражения внутренней индивидуальной сущности человека и отражения объективного мира, определяющего его социальный статус, выраженное в осознанной необходимости удовлетворения сложившихся и развивающихся потребностей в рамках существующих общественных отношений»<sup>4</sup>.

Важно помнить, что общественный интерес в рамках современного государства не может существовать опосредованно от права, учитывая многосложность и разнообразие как самих интересов (экономические, политические, социальные, культурные и т.д.), так и обширность направлений развития права (частное, публичное, материальное, процессуальное, международное, национальное и т.д.). В результате при

<sup>1</sup> Философский энциклопедический словарь. М.: Советская энциклопедия, 1989. С. 186.

<sup>2</sup> Кузнецов А.В. Уголовное право и личность. М.: Юридическая литература, 1977. С. 56.

<sup>3</sup> Тарасенко А. А. Общественные интересы и личность / Ред. Н.Н. Заренок. Минск: Наука и техника, 1980. С. 23-25.

<sup>4</sup> Малько А.В., Субочев В.В. Законные интересы как правовая категория: монография. СПб: Изд-во Р. Асланова «Юридический центр Пресс», 2004.С. 25.

воздействии права на интересы человека можно говорить о возникновении законных интересов. Именно подобный подход отражают в своей теории А. В. Малько и В. В. Субочев: «законные интересы – это и есть своеобразный, динамично меняющийся и многообразный синтез права и интереса, конгломерат личных устремлений любого из участников правоотношений и результата его действий в сопоставлении с интересами других, которые, вплетаясь в правовое пространство, также являются законными»<sup>1</sup>. Кроме этого Г. И. Иванец в своем исследовании указал на ту особенность права, что оно «генетически» связано с интересами: «право возникает и развивается вследствие существующей дифференциации интересов, необходимости их разграничения, защиты, создания условий и специально-юридических механизмов реализации ... Интерес является сущностной чертой, субстанцией права. Право же есть нормативное выражение согласованных (общих) интересов»<sup>2</sup>.

На наш взгляд, именно комплексный подход в полной мере позволяет отразить сущность понятия «законный интерес», которое отдельные авторы предлагают определить через «отраженную в объективном праве либо вытекающую из его общего смысла и в определенной степени гарантированную государством юридическую дозволенность, выражающуюся в стремлениях субъекта пользоваться определенным социальным благом, а при необходимости обращаться за защитой к компетентным структурам»<sup>3</sup>. К таким структурам, которым делегирована функция по защите законных интересов субъектов гражданских правоотношений, разумно отнести и нотариат.

В современных условиях становления правового государства и совершенствования механизма правового регулирования общественных отношений особое внимание уделяется вопросу охраны и защиты законных

---

<sup>1</sup> Там же. С. 26.

<sup>2</sup> Иванец Г. И. Право как нормативное выражение согласованных интересов: автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 2001. С. 8-9.

<sup>3</sup> Малько А.В., Субочев В.В. Законные интересы как правовая категория: монография. СПб: Изд-во Р. Асланова «Юридический центр Пресс», 2004. С. 73.



интересов. Немаловажную роль в этом процессе играет институт нотариата, который находится на страже законных интересов. Так, согласно ст. 1 Основ законодательства РФ о нотариате, действующее законодательство закрепляет за нотариусом обязанность обеспечивать защиту прав и законных интересов граждан и юридических лиц.

При исследовании вопроса о роли нотариата в рамках правового регулирования общественных отношений важно выделить два ключевых аспекта: охрану и защиту законных интересов субъектов правоотношений. В указанной сфере нотариат способен выполнять двойную функцию – превентивную и правозащитную. В этой связи под превентивной функцией следует понимать «систему мер правоохранительного характера, направленных на нормальный ход реализации гражданских прав и применяемых при отсутствии их отрицания в какой-либо форме», а под правозащитной, в свою очередь, – «применение предусмотренных законом мер юридического и фактического порядка нотариальными органами для осуществления гражданских прав при их нарушении, оспаривании либо отрицании в иной форме»<sup>1</sup>. Оптимальное сочетание указанных функций способно обеспечить эффективность организации процесса реализации базовой функции нотариата по обеспечению конституционного права на квалифицированную юридическую помощь, что само по себе уже является законным интересом граждан и юридических лиц.

Проявление законных интересов в частноправовой и публично-правовой сферах общественных отношений имеет свои отличительные особенности по субъективному составу, сущности, содержанию, объему интересов. Поскольку процесс соотношения указанных интересов между собой обладает большой динамикой, в праве до сих пор существует проблема определения баланса между частными и публичными интересами. В этой связи следует согласиться с мнением С. В. Михайлова: «сегодня развитие

---

<sup>1</sup> Москаленко И.В. Превентивный правоохранительный механизм реализации гражданского (частного) права (цивилистический анализ нотариальной деятельности): дис. ... докт. юрид. наук. СПб., 2006. С. 11.

общественных отношений поставило задачу: найти баланс между публичными и частными интересами. Решение данной проблемы обеспечит стабильное эволюционное развитие общества. Эта задача требует наличия объективного представления о роли категории интереса в разграничении частного и публичного права, что особенно важно для выяснения вопроса о коллизии частных и публичных интересов»<sup>1</sup>. Таким образом, нотариат организует свою деятельность на рубеже индивидуальных и общественных интересов, что позволяет ему быть связующим звеном между государством и обществом<sup>2</sup>, осуществляя при этом консолидированную защиту частных и публичных интересов.

Анализируя роль нотариата в сфере защиты публичных интересов, важно отметить, что под публичным интересом традиционно понимают официально признанный общественный интерес, без которого, с одной стороны, невозможно обеспечить нормальное поступательное развитие государства и построения гражданского общества, а с другой стороны, сложно реализовать частные интересы. В этой связи публичный интерес, несомненно, имеет поддержку государства и правовую защиту, т.е. подлежит правовому опосредованию<sup>3</sup>, а также «...признанный государством и обеспеченный правом интерес социальной общности, удовлетворение которого служит условием и гарантией ее существования и развития»<sup>4</sup>. По-разному исследователи подходят к трактовке процесса реализации публичного интереса нотариатом. В. М. Жуйков совершенно справедливо отмечает, что нотариус «представляет государство и выполняет публичные функции»<sup>5</sup>, осуществляя при этом публично-властные полномочия. В свою очередь А. В. Грядов предлагает рассматривать нотариуса с точки зрения «лица, уполномоченного публичной властью» на осуществление роли

---

<sup>1</sup> Михайлов С.В. Категория интереса в российском гражданском праве. М.: Статут, 2002. С. 56.

<sup>2</sup> Черемных Г.Г., Черемных И.Г. Нотариальное право Российской Федерации: Учебное пособие. М.: Юридическая литература, 2006. С. 58.

<sup>3</sup> Черемных И. Г. Российский нотариат: прошлое, настоящее, будущее. М.: ОКТЬ, 1999. С. 99-101.

<sup>4</sup> Тихомиров Ю. А. Публичное право. М.: Издат-во БЕК, 1995. С. 55.

<sup>5</sup> Круглый стол: «Современное состояние нотариата в Российской Федерации и проблемы его реформирования» // Нотариальный вестник. 2010. № 4. С. 16.

«представителя государственной власти»<sup>1</sup>. При этом И. Г. Черемных принцип публичности нотариальной деятельности рассматривает как основополагающий при характеристике юридической природы нотариата<sup>2</sup>.

Однако согласно традиционной доктрине права, реализация публичного интереса осуществляется посредством деятельности системы государственных органов, связанных иерархической соподчиненностью, располагающих необходимыми организационными и материальными средствами<sup>3</sup>, с возложением соответствующих полномочий для осуществления определенной функции государства, имеющих в соответствии с законом собственную структуру<sup>4</sup>, формирующихся по воле государства и осуществляющих свои функции от лица государства, обладая при этом компетенцией публично-властного характера<sup>5</sup>. В этой связи С. В. Михайлов полагает, что «категория публичного интереса определяет границы реализации компетенции государственных органов... Публичные права всегда имеют в основе реализацию публичного интереса. Юридически это выражается в том, что госорганы имеют специальную правосубъектность и обладают определенной компетенцией», при этом публичными интересами объективно очерчены рамки вмешательства государства в реализацию частных интересов<sup>6</sup>. Кроме этого нотариат обладает всеми необходимыми организационными, материальными, техническими возможностями<sup>7</sup>, обеспечивающими эффективность нотариальной деятельности в рамках реализации публичного интереса.

Представляется важным отметить, что на базе профессиональной деятельности нотариата возможно организовать консолидированную защиту частных и публичных интересов, что обусловлено социально

---

<sup>1</sup> Грядов А.В. Доказательственная сила нотариального акта в праве России и Франции // Нотариальный вестник. 2009. № 12. С. 6.

<sup>2</sup> Черемных И.Г. Нотариат и нотариальное право России: учеб. пособие. М.: Эксмо, 2007. С. 33.

<sup>3</sup> Общая теория государства и права / Под ред. В. В. Лазарева. М.: Юрист, 2001. С. 281.

<sup>4</sup> Теория государства и права. Курс лекций / Под ред. Н. И. Матузова, А. В. Малько. М.: Юрист, 2001. С. 99.

<sup>5</sup> Общая теория государства и права / Под ред. В. В. Лазарева. С. 318-319.

<sup>6</sup> Михайлов С.В. Категория интереса в российском гражданском праве. М.: Статут. С. 67.

<sup>7</sup> Черемных И.Г. Нотариат и нотариальное право России: Учебное пособие / Под ред. Г.Г. Черемных. М.: Эксмо, 2007. С. 35.

ориентированной целью нотариальной деятельности и двойственностью его правовой природы. При этом исследователи утверждают, что публичный и частный интерес в данном случае взаимообусловлены. Однако ярко выраженное главенство публичного интереса не должно поглощать значимость частного интереса, а наоборот, должно определять направление правовой политики государства с целью обеспечения законности правоотношений в области частного права.

Основополагающие положения Конституции РФ задекларировали в качестве высшей ценности государства права и свободы человека, защита которых является обязанностью государства. Несомненно, это является фундаментом категории частных интересов. В условиях отсутствия развитого гражданского общества особую роль в защите частных интересов играют правовые институты, созданные государством для легитимации частноправовой сферы общественных отношений. В обоснование данного алгоритма именно нотариату государство делегировало часть публично-властных полномочий по защите прав и законных интересов граждан и юридических лиц в рамках частного права.

Значение нотариата в сфере защиты частных интересов сложно преувеличить, поскольку он является тем правовым институтом, без которого сложно представить современный гражданский оборот, развитие экономических, корпоративных, семейных, договорных и иных правоотношений. В этой связи нотариусы проделывают огромный объем работы по консультированию обратившихся лиц, разъяснению совершаемых юридически значимых действий, выявлению их правовых последствий, совершению нотариальных действий, и все это - через призму высокого профессионализма и высокой законодательно гарантированной ответственности. Как указывает в своем исследовании И.Г. Черемных, «ярко выраженное частноправовое содержание деятельности нотариата, а также то,

что он не входит в систему государственных органов, позволяют признать нотариат полноценным институтом гражданского общества»<sup>1</sup>.

Таким образом, социальная обусловленность права в целом заключается в степени отражения им интересов личности, общества и государства и организации их реализации посредством юридических механизмов и правовых институтов. При этом нотариат как институт с уникальной правовой природой, характеризующейся двойственностью правовой направленности на защиту частных и публичных интересов одновременно, способен на профессиональном уровне организовать и обеспечить охрану и защиту частных и публичных законных интересов на основе консолидированного подхода. Формирующаяся нотариальная правореализационная практика позволяет сделать срез относительно содержания законных интересов на каждом витке исторического развития, что способствует их оперативному отображению в рамках нормативно-правового регулирования для придания нормам права характера «общеобязательности, императивности и гарантированности»<sup>2</sup>.

Представляется важным отметить, что не отождествлять, не сопоставлять государственные и личные интересы невозможно. В итоге проблема разграничения и соотношения частных и публичных интересов в рамках деятельности нотариата нашла свое разрешение на законодательном уровне в пользу их консолидации, что продиктовано уникальностью правовой природы института нотариата и феноменом его социальной обусловленности, поскольку область функционирования нотариата находится в сфере тесного взаимодействия гражданского общества и государства.

Еще одной из проблем, имеющих принципиальное значение в рамках исследования стадий нотариального правореализационного процесса, является проблема соотношения понятий «нотариальный процесс» и

---

<sup>1</sup> Черемных И.Г. Нотариат и нотариальное право России: учебное пособие / Под ред. Г.Г. Черемных. М.: Эксмо, 2007. С. 37.

<sup>2</sup> Малько А.В., Субочев В.В. Законные интересы как правовая категория: монография. СПб: Изд-во Р. Асланова «Юридический центр Пресс», 2004.С. 69.

«нотариальная процедура». Данные понятия представляют собой, на наш взгляд, ядро нотариальной практики. В результате исследования проекта Федерального закона «О нотариате и нотариальной деятельности Российской Федерации»<sup>1</sup> можно сделать вывод о том, что законодатель считает возможным организовать нотариальную деятельность по типу гражданского процессуального производства и ввести в лексикон участников нотариальной деятельности термины, употребляемые в ходе гражданского процесса. Так, в законопроекте деятельность нотариусов по совершению нотариальных действий предлагается именовать как нотариальное производство, выделяется ряд стадий этого производства по аналогии с гражданским процессом, что позволяет обоснованно допускать употребление термина «нотариальный процесс» к правоотношениям в сфере нотариальной деятельности.

В современной юридической литературе вопрос разграничения понятий «юридический процесс» и «юридическая процедура» является дискуссионным. Высказываются различные мнения, предлагаются разнообразные концепции, которые нередко противоречат друг другу.

Одни исследователи отождествляют «юридический процесс с судебно-процессуальным правом, судопроизводством»<sup>2</sup>, а для обозначения механизма юридической деятельности иных лиц, действующих от имени государства, предлагают термин «правовая процедура»<sup>3</sup>. Другие исследователи рассматривают юридический процесс в качестве «юрисдикционной процедуры, направленной на разрешение споров о праве и на осуществление правового принуждения»<sup>4</sup>. Согласно данной точке зрения, напрашивается вывод о том, что правореализационная деятельность органов нотариата не является юридическим процессом.

---

<sup>1</sup> О нотариате и нотариальной деятельности в Российской Федерации: Проект федерального закона [Электронный ресурс] // СПС «КонсультантПлюс» (дата обращения 15.07.2018).

<sup>2</sup> Строгович М.С. Судебное право: предмет, система, наука // Советское государство и право. 1979. № 12. С. 62-63.

<sup>3</sup> Теория государства и права / Под ред. Н.И. Матузова, А.В. Малько. М.: Юрист, 2003. С. 446.

<sup>4</sup> Административный процесс в СССР / Н.Г. Салищева. М.: Юридическая литература, 1964. С. 7.

В отраслевых правовых науках процессуальные отношения расцениваются как процесс применения норм материального права, осуществление уполномоченными государственными органами и органами местного самоуправления предоставленных им полномочий<sup>1</sup>, а также как правовые нормы, связанные с определенной упорядоченной процедурой реализации нормативных предписаний, что в целом раскрывает понятие процесса<sup>2</sup>. Более того, отдельные авторы рассматривают процесс как «совокупность действий, урегулированная процессуальными нормами отрасли права»<sup>3</sup>.

Также существует позиция, сторонники которой юридический процесс рассматривают как особый вид юридической процедуры<sup>4</sup>. Другие исследователи соотносят между собой юридический процесс и юридическую процедуру как содержание и форму<sup>5</sup>, при этом под процессом понимается «ход какого-либо явления, последовательная смена состояний, стадий развития», а под процедурой – «официально установленный порядок действий»<sup>6</sup>. В общетеоретическом смысле юридический процесс трактуется как порядок деятельности компетентных органов, урегулированный процессуальными нормами и состоящий в принятии общих и индивидуальных юридических режимов<sup>7</sup>.

Наиболее полно отражающей содержание анализируемых понятий, на наш взгляд, является точка зрения С.С. Алексеева, который предлагает определить понятие «юридический процесс» через юридическую процедуру. В таком случае процесс – это вся правоприменительная деятельность, основанная на властных полномочиях тех или иных органов, подчиненная

---

<sup>1</sup> Финансовое право / Под ред. Н.И. Химичевой. М.: Норма – Инфра-М, 2012. С. 36-37.

<sup>2</sup> Бачурин Д.Г. Налоговый процесс как внутриотраслевой институт налогового права // Российский юридический журнал. 2001. № 2. С. 85.

<sup>3</sup> Толковый словарь юридических терминов / А.Н. Головистикова, Л.Ю. Грудцына. М.: Эксмо, 2008. С.307.

<sup>4</sup> Бахрах Д.Н. Административное право России. М.: Издательство НОРМА, 2000. С. 301.

<sup>5</sup> Якимов А.Ю. Административно-юрисдикционный процесс и административно-юрисдикционное производство // Государство и право. 1999. № 3. С. 6.

<sup>6</sup> Кононов П.И. Административный процесс: подходы к определению понятия и структуры // Государство и право. 2001. № 6. С. 16-17.

<sup>7</sup> Тихомиров Ю.А., Талапина Э.В. Административные процедуры и право // Журнал российского права. 2002. № 4. С. 393-398.

строгим процедурным формам, что позволяет обеспечить законность, обоснованность и целесообразность этой деятельности. А правовая процедура – это конкретная процедура, которая четко изложена и закреплена в нормативных актах<sup>1</sup>.

Таким образом, если придерживаться традиционной правовой позиции относительно определения понятия «процесс», то деятельность нотариата в данном ключе рассматривать не приходится, поскольку нотариус структурно не входит в систему органов государственной власти, она организуется и осуществляется в сфере бесспорной юрисдикции, а не на разрешение споров о праве, отталкивается от истинного волеизъявления субъекта и не использует каких-либо мер правового принуждения. Однако термин «нотариальный процесс» встречается в научной и учебной литературе, но следует отметить, что в большинстве случаев как понятие, тяготеющее к тождественности с понятием «нотариальное производство»<sup>2</sup>. В свете указанного нотариальный правореализационный процесс следует рассматривать как совокупность законодательно предусмотренных комплексных нотариальных процедур, необходимых для осуществления конкретных нотариальных действий, имеющих четкий законодательно установленный алгоритм реализации и носящих императивный характер.

Для формирования полноценной концепции правореализационной практики нотариата важно рассмотреть и охарактеризовать понятие «нотариальное производство», под которым следует понимать совокупность юридически значимых действий, совершаемых в рамках регламента правовой процедуры, предусмотренной для совершения законодательно закрепленных нотариальных действий.

Отсюда можно выделить ряд отличительных признаков, позволяющих характеризовать нотариальное производство:

---

<sup>1</sup> Алексеев С.С. Общая теория права. М.: ТК Велби, Изд-во Проспект, 2008. С. 286.

<sup>2</sup> Нотариальное право: Учебник / Б.М. Гонгало, Т.И. Зайцева, И.Г. Медведев и др.; Под ред. В.В. Яркова. – М.: Статут, 2017. С. 146.



1. одним из субъектов нотариального производства является нотариус – субъект профессиональной деятельности;
2. нотариальное производство сопряжено с осуществлением правореализационной нотариальной практики;
3. предметом нотариального производства является совершение нотариального действия;
4. четкое законодательное закрепление алгоритма совершения нотариальных действий, детальная разработка процедуры для совершения нотариального действия, дающая возможность многократного применения в аналогичных условиях;
5. императивный характер нотариального производства (установлен строгий порядок при осуществлении нотариальной деятельности, который обязателен для всех, а любое отступление от законодательно предусмотренного механизма разрешения нотариального дела может повлечь признание совершенного нотариального действия недействительным);
6. для нотариального производства характерна завершенность, которая визуализируется в форме нотариального акта, чья доказательность и юридическая сила рассматривается в качестве презумпции законности.

В свою очередь нотариальная процедура, представляющая собой установленный законом перечень действий и регламентированная последовательность их совершения в рамках конкретного нотариального действия, также обладает рядом свойств, позволяющих охарактеризовать ее:

1. по своей форме нотариальная процедура строго регламентирована законом, определяющим последовательность действий, компетенцию нотариусов и иных лиц, совершающих отдельные нотариальные действия, совокупность прав, обязанностей и ответственности всех участников совершаемого нотариального действия и порядок его реализации<sup>1</sup>;

---

<sup>1</sup> Черемных И.Г. Нотариат и нотариальное право России: Учебное пособие / Под ред. Г.Г. Черемных. М., 2007. С. 156.

2. существует единство и целостность нотариальной процедуры, реализуемой по законодательно урегулированным и формально закрепленным правилам, обязательным для всех процедур в рамках нотариального производства;

3. нотариальной процедуре присуща юридическая результативность. По общему правилу каждое нотариальное действие должно завершаться созданием нотариального акта. В свою очередь правореализационная практика показывает, что не каждое обращение лица за совершением нотариального действия завершается вынесением нотариального акта. Например, в результате разъяснения нотариусом смысла и правовых последствий планируемой сделки стороны могут отказаться от ее заключения, поскольку истинное содержание сделки не соответствуют их действительным намерениям. В сложившейся ситуации нотариальное действие не производится, т.е. нет результата в виде нотариального акта. Однако нотариус провел правовую экспертизу сделки, разъяснил сторонам ее истинное значение, указал на возможные правовые последствия при ее заключении, т.е. налицо осуществление нотариальной процедуры, результатом которой стало оказание нотариусом квалифицированной юридической помощи, обеспечившей защиту прав и законных интересов лиц, обратившихся за исполнением нотариального действия;

4. важными свойствами нотариальной процедуры являются также последовательность, правовая регламентированность, связанность, целенаправленность, развернутость во времени.

Ключевым понятием нотариального производства является нотариальное действие, которое представляет собой содержание нотариальной процедуры, выражающейся в последовательном совершении системы юридически значимых действий, и целью нотариального производства, результат которого оформляется в виде нотариального акта. В проекте Федерального закона «О нотариате и нотариальной деятельности в Российской Федерации» нотариальное действие раскрывается как

«совокупность действий, необходимых и достаточных для подготовки, удостоверения и выдачи или засвидетельствования нотариального акта»<sup>1</sup>. В соотношении с иными понятиями, характеризующими правореализационную практику нотариата, нотариальное действие также имеет свои характеризующие признаки:

1. нотариальное действие всегда совершается нотариусом (и только в отдельных, прямо предусмотренных законом случаях, некоторые нотариальные действия могут совершаться должностными лицами органов государственной власти и консульских учреждений);

2. ввиду наделения нотариуса публично-властными полномочиями нотариальные действия совершаются им от имени государства, придавая, тем самым, официальный статус совершаемым действиям;

3. нотариальные действия поименованы и закреплены на законодательном уровне, устанавливая, таким образом, рамки для нотариальной деятельности нотариуса;

4. для каждого нотариального действия предусмотрена специальная процедура в рамках нотариального производства, содержащая строгий нормативный регламент для его совершения и только при строгом соблюдении установленной процедуры можно гарантировать достижение позитивного правового результата, нацеленного на защиту прав и законных интересов;

5. нотариальное действие должно быть согласовано с законом не только в области соблюдения процедуры его совершения, но и с нормами материального права, сфера которого определяется сущностью правовотношений;

6. одним из важных признаков нотариального действия является его платность, выражающаяся в виде нотариального тарифа и государственной пошлины.

---

<sup>1</sup> О нотариате и нотариальной деятельности в Российской Федерации: Проект Федерального закона // СПС «КонсультантПлюс» (дата обращения 15.07.2018).

Для оптимизации нотариального производства и повышения эффективности нотариальной деятельности важно законодательно регламентировать алгоритм совершения нотариального действия и закрепить стадии нотариального производства, представляющие собой комплекс процедур в рамках действий нотариуса при оказании им квалифицированной юридической помощи по конкретному правовому вопросу<sup>1</sup>. В этой связи наиболее интересными являются исследования ряда ученых, в том числе Г.Г. Черемных, И.Г. Черемных, Т.Е. Алешиной и иных исследователей правовой природы нотариата.

Анализ характерных особенностей нотариального производства позволяет сделать вывод, что вся нотариальная деятельность организуется и осуществляется в установленных законом границах нотариальной процедурно-процессуальной формы, являющейся своеобразным правовым регламентом, определяющим процедуру совершения нотариальных действий. При этом важно учитывать, что процедурно-процессуальная форма представляет собой не что иное, как законодательно предусмотренный порядок осуществления нотариальной деятельности, который выработан на базе обобщения огромного опыта применения права<sup>2</sup>.

С целью защиты прав и законных интересов граждан, а также обеспечения законности гражданского оборота при организации нотариальной деятельности используется правовой Регламент совершения нотариусами нотариальных действий, устанавливающий объем информации, необходимой нотариусу для совершения нотариальных действий, и способ ее фиксирования (далее – Регламент)<sup>3</sup>, который является процедурно-процессуальной формой совершения нотариального действия. Кроме того,

---

<sup>1</sup> Черемных Г.Г., Черемных И.Г. Нотариальное право Российской Федерации: Учебное пособие. М.: Юридическая литература, 2006. С. 161-167.

<sup>2</sup> Комиссаров К.И. Последовательно прогрессивное развитие советского гражданского процессуального права // Проблемы действия и совершенствования советского гражданского процессуального права: межвуз. сборн. науч. Трудов. Свердловск: СЮИ, 1982. С. 4.

<sup>3</sup> Об утверждении Регламента совершения нотариусами нотариальных действий, устанавливающий объем информации, необходимой нотариусу для совершения нотариальных действий, и способ ее фиксирования: Приказ Минюста России от 30.08.2017 г. № 156 // Официальный интернет-портал правовой информации [Электронный ресурс] URL: <http://www.pravo.gov.ru> (дата обращения: 15.10.2018).

поскольку правозащитную нотариальную деятельность довольно часто сравнивают с судебной, то по аналогии с судебной процессуальной формой нотариальная процедурно-процессуальная форма обладает признаками нормативности, бесспорности, системности и универсальности<sup>1</sup>.

Регламент следует рассматривать как своеобразное официальное обобщение существующей правореализационной нотариальной практики, способное содействовать нотариусам, а также лицам, обращающимся за совершением нотариального действия, в нередко противоречивом законодательстве и дать правильный анализ действующих норм. Стоит признать, что разработка и принятие Регламента, безусловно, положительно оценивается как научными деятелями, так и практиками нотариальной деятельности, поскольку его применение позволит обеспечить формирование единообразной правореализационной практики нотариата. По мнению Президента Федеральной нотариальной палаты К.А. Корсик, Регламент, прежде всего, направлен на защиту прав граждан<sup>2</sup>. Помимо прочего, Регламент способен снизить риск оспаривания нотариальных действий, поскольку нотариальная форма придает юридически значимым действиям гражданина дополнительное доказательство добросовестности и законности его намерений. В указанном ключе важно отметить, что активное развитие внешнеэкономического сотрудничества и устойчивое формирование исторических связей российского права с зарубежными правовыми системами обуславливают важность исследования положительного зарубежного опыта нормативно-правового закрепления обязательной нотариальной формы для отдельных категорий сделок, в частности, для сделок с недвижимостью<sup>3</sup>.

---

<sup>1</sup> Там же.

<sup>2</sup> Константин Корсик о новых возможностях нотариата и взаимодействии с адвокатурой [Электронный ресурс]. URL: <https://notariat.ru/ru-ru/news/konstantin-korsik-o-novykh-vozmozhnostiakh-notariata-i-vzaimodeistvii-s-advokaturou> (дата доступа 15.10.2018).

<sup>3</sup> Нотариат в гражданском обороте: в России и за рубежом: Монография / Гончарова Н.В., Иншакова А.О., Казаченок О.П., Остапенко И.А., Тымчук Ю.А.; Под ред. А.О. Иншаковой. М.: Юрлитинформ, 2017. С. 119.

Помимо обусловленной необходимости теоретической основы нотариального производства как правового явления, своего разрешения также требует вопрос его видовой принадлежности и дифференцированности. Так, в зависимости от характера и содержания нотариального действия определяются квалифицирующие признаки нотариальной процедуры и вид нотариального производства. В частности, следует выделить нотариальное производство по удостоверению (сделок и юридических фактов), по свидетельствованию (бесспорных обстоятельств), по обеспечению доказательств, по приданию исполнительной силы документам и т.д.

Будучи юридически урегулированной деятельностью, нотариальное производство осуществляется посредством реализации последовательных системообразующих стадий. В этой связи следует выделить три ключевых стадии нотариального правореализационного процесса: инициирование производства, где устанавливается возможность совершения нотариального действия; выявление юридического состава, требуемого для совершения нотариального действия; стадия принятия решения, где на основании установленного фактического состава либо совершается нотариальное действие, либо выносится отказ в его совершении.

Стоит отметить, что отличительной особенностью нотариального правореализационного процесса является вынесение заключительного этапа, связанного с исполнением правоприменительного акта, за рамки юридической процедуры совершения нотариального действия, что, напротив, характерно, например, для гражданского процесса. Указанное обстоятельство обусловлено правовой сущностью нотариального производства, ориентированного на реализацию превентивной функции относительно конфликтов правового характера и добросовестное самостоятельное исполнение субъектами взятых на себя обязательств, поскольку нотариат действует в сфере бесспорной юрисдикции. Лишь в исключительных случаях закон предусматривает возможность прибегнуть к исполнительному

производству для реализации положений нотариального акта. К примеру, соглашение об уплате алиментов, которое подлежит обязательному нотариальному удостоверению, в случае, если не будет исполнено надлежащим образом в добровольном порядке, может быть исполнено в рамках процедур исполнительного производства.

Формально выраженным итогом совершения нотариального действия, а, соответственно, и результатом нотариального производства является нотариальный акт. Действующее законодательство не дает легитимного определения нотариального акта, а, между тем, это многогранное правовое понятие:

1. нотариальный акт - это акт применения права нотариусом в рамках профессиональной деятельности;
2. нотариальный акт, согласно положениям проекта Федерального закона «О нотариате и нотариальной деятельности в Российской Федерации», - это документ, удостоверенный, выданный или засвидетельствованный нотариусом, иным специально уполномоченным лицом и внесенный в реестр нотариальных действий;
3. нотариальный акт – это юридический факт, поскольку возникает на основании волеизъявления субъектов и оказывает воздействие на процесс правового регулирования, порождая тем самым права, обязанности и ответственность для определенного круга лиц<sup>1</sup>;
4. нотариальный акт – это доказательство, обусловленное официальным характером и исполнительной силой акта<sup>2</sup>;
5. нотариальный акт – это «элемент правового статуса нотариуса»<sup>3</sup>, в котором проявляется правовая природа нотариата, правоохранительная функция, выражающаяся в его доказательственной и исполнительной силе, публично-правовой характер нотариальной деятельности.

---

<sup>1</sup> Богатырев Н.В. Нотариальный акт как форма осуществления охранительной функции права // Вестник Саратовской государственной юридической академии. 2015. № 1(102). С. 127.

<sup>2</sup> Бегичев А.В. Правозащитная деятельность нотариата в сфере соблюдения прав и законных интересов участников гражданского оборота при обеспечении доказательств: дис. ... докт. юрид. наук. М., 2016. С. 72.

<sup>3</sup> Беспалов Ю.Ф. Нотариальный акт: понятие, признаки и классификация // Нотариус. 2018. № 5. С. 3.

Нотариальный акт обладает характерными признаками:

1. имеет специальную форму выражения и содержательную часть, обусловленную нормативно-правовыми требованиями (выполняется на специальном бланке, включает строго регламентированную законодательством информацию, должным образом оформляется и регистрируется в реестре совершенных нотариальных действий);
2. совершается от имени государства специальным субъектом, наделенным государственно-властными полномочиями, - нотариусом;
3. обладает значительной юридической доказательственной силой и силой исполнительного документа;
4. имеет регистрационный формат, поскольку только после регистрации в соответствующем реестре нотариуса можно говорить о придании нотариальному акту статуса официального юридически значимого документа;
5. нотариальный акт, подготовленный и оформленный с соблюдением законодательных предписаний, легитимен не только на территории Российской Федерации, но и за ее пределами.

Стоит отметить, что нотариальные акты, применительно к правовым системам разных государств, реализуют, прежде всего, функцию надлежащего оформления правоотношений, доказательственную функцию, а также функцию защиты прав и интересов субъектов правоотношений<sup>1</sup>.

Еще одной отличительной особенностью нотариального правореализационного процесса является то, что обособленность его стадий - явление переменчивое и зависит от сложности самого нотариального действия. В одних случаях можно наблюдать поступательное осуществление стадий, сменяющих друг друга в течение времени (например, в случае выдачи свидетельства о праве на наследство), а в других случаях наблюдать разграничение стадий между собой невозможно из-за характера самих нотариальных действий и предусмотренного для их осуществления процесса

---

<sup>1</sup> Гонгало Ю.Б. Юридические факты в наследственном праве России и Франции. М.: Статут, 2010. С. 261.



(например, свидетельствование верности копии документа), где все стадии реализуются одновременно.

Несмотря на указанное, важным представляется отметить, что каждая из стадий обладает свойственным ей функционалом, направленным на полноценное осуществление всего нотариального производства.

Начальная стадия - инициирование нотариального производства, которое обусловлено обращением к нотариусу заинтересованного лица в устной или письменной форме<sup>1</sup>, поскольку самостоятельно нотариус не вправе инициировать совершение нотариального действия. При решении вопроса относительно возбуждения нотариального производства нотариусу необходимо установить ряд фактических обстоятельств:

- предметная обусловленность юридического действия позволяет соотнести характер необходимого заявителю действия с перечнем законодательно установленных нотариальных действий для совершения нотариусом;

- территориальное разграничение полномочий нотариусов предусмотрено Основами законодательства РФ о нотариате, положения которого предусматривают для нотариусов возможность организовывать и осуществлять нотариальную деятельность в рамках нотариального округа, который устанавливается в соответствии с административно-территориальным делением РФ, что соотносится с правилами подсудности в рамках судебного процесса;

- идентификация личности обратившегося за совершением нотариального действия лица и установление объема его дееспособности (правоспособности юридических лиц с установлением объема полномочий их представителей).

Следующая стадия связана с выявлением и определением фактического состава, соответствующего нотариальному действию, основу которого

---

<sup>1</sup> Основы законодательства Российской Федерации о нотариате от 11 февраля 1993 г. № 4462-I ( ред. от 27.12.2018) // Ведомости съезда народных депутатов Российской Федерации и Верховного Совета Российской Федерации. 1993. № 10. Ст. 357.

составляют материально-правовые аспекты, требующие своего документального подтверждения. В итоге, установление фактического состава должно иметь доказательственный характер, обеспечивая тем самым доказательственную силу самого нотариального акта. В продолжение сравнения нотариального и судебного производства сложно устоять от выявления различий, которые проявляются в следующем:

1) являясь строго регламентированным процессом, нотариальное производство подчиняется более строгим правилам относительно допустимости доказательств, которые предписывают необходимость бесспорных письменных доказательств для совершения нотариального действия;

2) в сборе фактических доказательств, имеющих значение для разрешения вопроса совершения нотариального действия, нотариус более свободен в выборе и совершении необходимых действий, вплоть до самостоятельного сбора подтверждений имеющим значение фактам;

3) при этом нотариус лишен возможности проверить законность и целесообразность совершения юридически значимых действий органами власти, он может лишь установить достоверность представленных доказательств.

При выявлении фактического состава с установлением возможности совершить нотариальное действие важное значение уделяется документам, представляемым для его совершения, которые должны соответствовать ряду предъявляемых требований. Немаловажным является обеспечение прав третьих лиц, интересы которых затрагиваются при совершении нотариального действия (например, несовершеннолетних, супруга и т.п.), а также проверка принадлежности права лицу, обратившемуся за совершением нотариального действия (например, права собственности или иных имущественных прав, которыми субъект намерен распорядиться).

Обеспечивая законность нотариального производства при установлении фактического состава, любое оспариваемое обстоятельство

способно отложить или приостановить совершение нотариального действия с целью устранения возникшего спорного обстоятельства. Согласно ст. 41 Основ законодательства РФ о нотариате, нотариальное действие откладывается в случае необходимости:

- истребования дополнительных сведений от обратившихся за совершением нотариального действия лиц,
- направления документов на экспертизу,
- уточнения отсутствия возражения заинтересованных лиц против совершения нотариального действия.

Приостановление нотариального производства, согласно ст. 41 Основ законодательства РФ о нотариате, производится в случае получения сообщения от суда о поступлении заявления заинтересованного лица, оспаривающего право или факт, об удостоверении которого просит иное заинтересованное лицо.

Завершающая стадия нотариального производства представляет собой фактическое совершение нотариального действия согласно предусмотренному законом регламенту. Данная стадия включает в себя большой объем действий, начиная с разработки проектов юридически значимых документов и заканчивая банальными разъяснениями по конкретному правовому вопросу, с которым к нему обратились заинтересованные лица. Важным аспектом на данном этапе является обеспечение нотариусом как норм материального права, так и правил нотариального процесса. Неукоснительное соблюдение регламента совершения нотариального действия или формы нотариального производства может спровоцировать признание нотариального акта недействительным. С этой целью необходимо:

- разъяснить права и обязанности участникам нотариального производства, чтобы отсутствие правовой информации не привело к принятию неверного решения с их стороны, поскольку в соответствии со ст. 16 Основ законодательства РФ о нотариате нотариус обязан оказывать

содействие в осуществлении прав и защиты законных интересов лиц, обратившихся за совершением нотариального действия;

- создать и обеспечить все необходимые условия для сохранности нотариальной тайны, обязанность обеспечить которую лежит на нотариусе не только в момент совершения нотариального действия, но и после завершения его осуществления;

- неукоснительно соблюдать требования к содержанию и исполнению текста нотариальных документов, в числе которых ясность и четкость изложения информации, полное отображение имени (наименования) субъекта – участника совершаемого нотариального действия, обозначение чисел и сроков словами и т.п.;

- в строгом соответствии с предписанным регламентом соблюдать порядок удостоверения (или свидетельствования) документов и регистрации совершенного нотариального действия.

Важным аспектом нотариального правореализационного процесса является то, что, по общему правилу, все действия нотариуса и лиц, в отношении или интересах которых совершаются нотариальные действия, подлежат фиксации в установленном законом порядке: во-первых, в тексте юридически значимого документа, изготавливаемого по итогам совершения нотариального действия; во-вторых, в реестре учета совершенных нотариальных действий; в-третьих, в документах, остающихся в архивных делах нотариуса; в-четвертых, в единой информационной системе нотариата. При этом эволюция нотариального производства не стоит на месте и, наряду с традиционными способами, появляются современные способы фиксации этапов нотариального правореализационного процесса. Так, исследователи особенно выделяют способ ведения протоколов совершения нотариального действия, фиксирующих обстоятельства, имеющие принципиальное значение для легитимности совершаемого нотариального действия, но не отражаемые в тексте нотариального акта, изготавливаемого по итогам совершения нотариального действия. При соблюдении необходимых формальностей

можно рассматривать также способы аудио- и видеофиксации процесса совершения нотариального действия.

Таким образом, теоретическое осмысление и анализ взаимосвязи отдельных элементов правореализационного процесса нотариальной охраны и защиты законных интересов позволяет сделать вывод, что нотариальная деятельность осуществляется в виде нотариального производства, основу которого составляют нотариальные действия, представляющие собой содержание нотариальной процедуры и являющиеся целью нотариального производства, результат которого оформляется в виде нотариального акта.

Стадийность нотариального производства способна учитывать законные требования в процессе совершения нотариального действия и обеспечивать бесспорность юрисдикции действия нотариата, что, в конечном итоге, ориентировано на обеспечение реализации права граждан на квалифицированную, профессиональную юридическую помощь нотариата. В рамках нотариального правореализационного процесса поступательно сменяют друг друга стадии инициирования процесса реализации права, подготовительную стадию, стадию выбора формы реализации права, стадию совершения нотариального действия, а также стадию изготовления нотариального акта с его последующим исполнением, что в целом позволяет обеспечивать преемственность на каждом этапе процесса и получить точную картину реализации правовой нормы.

Поэтапное осуществление правореализационного процесса позволяет обеспечить охрану и защиту законных интересов, что позволяет повысить эффективность организации процесса реализации базовой функции нотариата по обеспечению конституционного права на квалифицированную юридическую помощь. Выражение законных интересов в частноправовой и публично-правовой сфере общественных отношений имеет свои отличительные особенности по субъективному составу, сущности, содержанию, объему интересов, поэтому существует проблема определения баланса между частными и публичными интересами в ходе осуществления

правореализационной практики нотариата. Так, об особенностях соотношения частного и публичного интереса в нотариальной практике при реализации наследственных прав отмечает А.В. Бегичев<sup>1</sup>.

Важно отметить, что именно на базе профессиональной деятельности нотариата возможно организовать консолидированную защиту частных и публичных интересов, что обусловлено социально ориентированной целью нотариальной деятельности и двойственностью его правовой природы, где публичный и частный интересы являются взаимообусловленными. Однако ярко выраженное главенство публичного интереса не должно поглощать значимость частного интереса, а напротив, должно определять направление правовой политики государства с целью обеспечения законности правоотношений в области частного права.

### **§ 3. Особенности нотариальной правореализационной практики в рамках правового взаимодействия нотариата и органов уголовной юстиции в области правоохранительной и правозащитной деятельности**

Практика нотариата, равно как и деятельность органов уголовной юстиции, направлена на охрану и защиту прав и законных интересов граждан и юридических лиц.

Современная юридическая наука не имеет примеров проведения комплексных исследований, направленных на изучение вопросов взаимодействия нотариусов и органов уголовной юстиции. При этом в аспекте исследования правореализационной практики нотариата изучение вопросов его взаимодействия с органами уголовной юстиции приобретает особую актуальность, поскольку нотариат нацелен на содействие

---

<sup>1</sup> Бегичев А.В. Соотношение публичного и частного интереса при переходе общественно значимого имущества по наследству: монография. М.: Изд-во Юрист, 2017.

правопорядку в рамках гражданского оборота и обеспечение легитимности действий его участников.

На более ранних исторических этапах правовых исследований учеными предпринималась попытка связать исследование нотариальной деятельности с деятельностью правоохранительных органов и в целом всей системы органов государственного управления. Так, Т.Р. Козуб в своей научной работе указала, что нотариат является частью правоохранительной подсистемы системы государственного управления<sup>1</sup>, объясняя это функциональной стороной нотариальной деятельности, проявляющейся в рамках совершения нотариальных действий. Не все исследователи целиком и полностью разделяют указанную точку зрения, обращая внимание на то, что деятельность нотариата имеет, наряду с вышеуказанным, социальную направленность, поскольку именно посредством совершения нотариальных действий осуществляется участие граждан и юридических лиц в различного рода «правовых общественных отношениях и связях - гражданско-правовых, финансовых, налоговых и многих других»<sup>2</sup>, но, тем не менее, сходятся во мнении, что нотариат следует рассматривать как «неотъемлемый элемент правоохранительной системы России»<sup>3</sup>.

Нотариат является важным негосударственным правовым институтом, ключевая роль которого сводится к обеспечению конституционного права на квалифицированную юридическую помощь в рамках защиты прав, свобод и законных интересов физических и юридических лиц в сфере гражданского оборота, действуя при этом от имени государства. В свою очередь, органы уголовной юстиции входят в структуру властных государственных органов, основная цель которых - защита прав и законных интересов граждан и юридических лиц, пострадавших в результате совершения преступления, а также охрана и защита личности от незаконного и необоснованного

---

<sup>1</sup> Козуб Т.Р. Взаимодействие органов государственной власти и нотариата в Российской Федерации: дис. ... канд. юрид. наук. М., 1996.

<sup>2</sup> Кашурин И.Н. Нотариат в правовой системе Российской Федерации: дис. ... канд. юрид. наук. М., 2005. С. 148.

<sup>3</sup> Там же.

обвинения, согласно ст. 6 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации<sup>1</sup>. Таким образом, правоохранительная функция, социальная значимость которой основывается на охране прав и свобод человека и гражданина<sup>2</sup>, реализуется обоими субъектами. Более того, следует отметить взаимообусловленность выполнения указанной функции нотариатом и органами уголовной юстиции. Нотариус в рамках осуществления нотариальной деятельности ввиду наделения особыми полномочиями и при использовании всех доступных ему законных способов и средств содействует законности гражданского оборота, обеспечивая при этом безопасность участников гражданского оборота<sup>3</sup>. Активная деятельность нотариата в указанном направлении создает благоприятные условия для осуществления органами уголовной юстиции правоохранительной функции, поскольку содействует профилактике и последующему снижению криминогенной обстановки в сфере гражданского оборота в целом и правоотношений относительно права собственности в частности, что является весьма важной проблемой на современном этапе и требует своего разрешения.

Следует отметить, что высокий уровень профессиональной подготовки, серьезные меры юридической ответственности, законодательно закрепленный процессуальный регламент совершения нотариальных действий и ведения нотариальной деятельности – все это не только направлено на обеспечение законности гражданского оборота, но и способствует профилактике преступлений в сфере нотариальной юрисдикции<sup>4</sup>.

Неоспоримым фактом является наличие публично-правового начала в юридической природе нотариата, что придает официальный<sup>5</sup>, т.е.

---

<sup>1</sup> Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации: Федеральный закон от 18 декабря 2001 г. №174-ФЗ (ред. от 27.12.2018) // СЗ РФ. 24.12.2001. Ст. 4921.

<sup>2</sup> Осокин Р.Б. Правоохранительные органы в системе безопасности. Тамбов: Тамбовский филиал МосУ МВД России, 2006. С. 8.

<sup>3</sup> Уголовное право Российской Федерации: Учебник / Под общ. ред. И.А. Бобракова, А.А. Телегина. Брянск: Московский университет Министерства внутренних дел Российской Федерации, 2008. С. 493.

<sup>4</sup> Уголовное право России. Общая часть. Особенная часть: Учебник / Под общ. ред. Н. Г. Кадникова. М.: ИД Юриспруденция, 2013. С. 579.

<sup>5</sup> Стешенко Л.А., Шамба Т.М. Нотариат в Российской Федерации. М.: Норма -Инфра-М, 2001.



обеспеченный государством, характер как самой деятельности нотариуса, так и нотариальным актам, являющимся результатом осуществления нотариальной деятельности. Разумеется, публично-правовой характер нотариальной деятельности требует создания эффективного механизма системного предварительного и текущего контроля, в том числе и со стороны компетентных государственных органов. Однако контроль со стороны органов уголовной юстиции нацелен преимущественно на обнаружение нарушений нормативно-правовых предписаний с целью применения установленных законом правовых санкций. В результате, с одной стороны, нотариат и органы уголовной юстиции взаимодействуют с целью обеспечения законности общественных отношений каждый в своей сфере и соответствующими средствами, а с другой стороны, органы государственной юстиции, будучи элементом системы государственных органов и наделенных публично-властными полномочиями, осуществляют в определенной мере контроль за профессиональной деятельностью нотариуса.

Нотариальная деятельность регулируется Основами законодательства Российской Федерации о нотариате (далее – Основы)<sup>1</sup>, однако они совершенно не регламентируют взаимоотношения нотариата и органов уголовной юстиции, кроме отдельных указаний о характере подобных взаимоотношений<sup>2</sup>, упомянутых ст.ст. 5 и 16 Основ. Деятельность органов уголовной юстиции по реализации превентивной роли в рамках выполнения правоохранительной и контрольной функции, в том числе и в отношении органов нотариата, регулируется Уголовным кодексом Российской Федерации (далее – УК РФ)<sup>3</sup> и Уголовно-процессуальным кодексом Российской Федерации (далее – УПК РФ)<sup>4</sup>. В этой связи органы уголовной

---

<sup>1</sup> Основы законодательства Российской Федерации о нотариате от 11 февраля 1993 г. № 4462-I (ред. от 27.12.2018) // Ведомости съезда народных депутатов Российской Федерации и Верховного Совета Российской Федерации. 1993. № 10. Ст. 357.

<sup>2</sup> Настольная книга нотариуса: в 4 томах. Т.4: Международное частное право, уголовное право и процесс в нотариальной деятельности / под ред. И.Г. Медведева. М.: Статут, 2015. С. 235.

<sup>3</sup> Уголовный кодекс Российской Федерации: федер. Закон Рос. Федерации от 13 июня 1996 г. № 63-ФЗ // СЗ РФ. 17.06.1996. № 25. Ст. 2954.

<sup>4</sup> Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации: федер. Закон Рос. Федерации от 18 декабря 2001 г. № 174-ФЗ // СЗ РФ. 2001. № 52 (ч. I). Ст. 4921.

юстиции используют предписанные уголовным законодательством средства. Например, в отношении нотариусов следователь вправе вносить представления об устранении обстоятельств, способствующих совершению преступления, которые направляются в нотариальную палату субъекта РФ или территориальное управление Минюста России. Кроме того, если в ходе судебного разбирательства по уголовному делу выявляются обстоятельства, способствовавшие совершению преступления по нарушению прав и свобод граждан, то выносятся частное определение или постановление суда (ст. 29 УПК), а также используются акты прокурорского реагирования, направленные на устранение выявленных нарушений действующего законодательства.

Практика деятельности нотариальных палат знает случаи вынесения органами предварительного расследования, а также судами «положительных» представлений и определений. Вынесение подобных решений компетентными органами сопровождается информированием органов юстиции и нотариального сообщества «о проявленной нотариусом высокой сознательности, мужестве при выполнении общественного долга, оказанной им помощи по пресечению или раскрытию преступления»<sup>1</sup>.

Особого внимания в рамках исследования сферы взаимодействия нотариата и органов уголовной юстиции требует регламент привлечения нотариуса к процессуальным действиям в рамках уголовных дел. Ключевым аспектом здесь является порядок предоставления сведений относительно нотариальных действий, являющихся нотариальной тайной. При рассмотрении вопроса предоставления информации, составляющей предмет нотариальной тайны, в правовую коллизию вступают положения Основ, регулирующие деятельность нотариусов, и УПК, который содержит регламент возбуждения и ведения уголовного дела. Особенность уголовно-процессуальной деятельности заключается в том, что в силу публичности

---

<sup>1</sup> Настольная книга нотариуса: в 4 томах. Т.4: Международное частное право, уголовное право и процесс в нотариальной деятельности / Под ред. И.Г. Медведева. М.: Статут, 2015. С. 237.

самой деятельности и наличия властных полномочий у ряда субъектов уголовного процесса, распоряжения уполномоченных субъектов (например, прокурора, следователя, дознавателя и т.п.), в том числе и по запросу необходимой для уголовного процесса информации, обязательны к исполнению (ч. 4 ст. 21 УПК РФ).

Основы же, напротив, гарантируют сохранение в тайне не только содержания нотариального действия, но и самого факта его совершения и устанавливают правило о предоставлении подобных сведений по требованию суда, прокуратуры и органов следствия в связи с рассмотрением находящихся в их производстве уголовных, гражданских или административных дел (ч. 4 ст. 5 Основ). Следует отметить, что указанное положение действует только на стадии предварительного расследования и не распространяется на стадию возбуждения уголовного дела, которая, тем не менее, является важной и, возможно, определяет ход дальнейшего расследования. Таким образом, согласно ст.ст. 5 и 16 Основ, нотариус не вправе предоставлять какие-либо сведения или объяснения в любом объеме относительно нотариальных действий и их содержания до момента возбуждения уголовного дела. Более того, до момента возбуждения уголовного дела требования о передаче сведений и предоставлении каких-либо объяснений со стороны соответствующих органов не могут сопровождаться законодательно предусмотренными мерами процессуального принуждения.

Однако несогласованность норм, регламентирующих порядок запроса и предоставления сведений, составляющих нотариальную тайну, не должна противопоставлять частные правовые интересы публичным. Более того, разъяснения Конституционного суда РФ устанавливают за нотариусом обязанность хранить в тайне сведения, составляющие нотариальную тайну, которые относятся к сфере реализации конституционных гарантий

неприкосновенности частной, личной и семейной жизни<sup>1</sup>. При этом в случае привлечения нотариуса к следственным действиям на этапе возбуждения уголовного дела важно отметить, что УПК РФ не содержит предписанного алгоритма получения объяснений и запроса информации, но гарантирует соблюдение прав человека и гражданина при проведении проверочных действий. А также, если возникнет необходимость применения дополнительных действий для обеспечения безопасности нотариуса (например, в случае сообщения им информации о совершенном преступлении), то в протокол могут не заноситься данные о личности нотариуса, а объяснения вносятся под псевдонимом, который присваивается нотариусу на весь период рассмотрения уголовного дела.

Помимо объяснений, в качестве доказательств в уголовном деле могут использоваться документы, если они имеют значение для установления обстоятельств по делу, которые могут быть истребованы органами следствия в ходе производства различных следственных действий. При этом процессуальный регламент довольно широко подходит к толкованию понятия «документ» и понимает под ним любую форму фиксации информации, в том числе видео- и аудиозаписи, кино- и фотоматериалы и т.п. Практика работы органов предварительного расследования свидетельствует о том, что довольно часто возникает необходимость истребовать у нотариуса в качестве документальных доказательств копии нотариальных актов, хранящихся в архиве нотариуса. В случае изъятия подлинников юридически значимых документов компетентными органами производится выемка на основании решения суда. Нотариусу, а также сотрудникам, работающим в нотариальной конторе, надлежит соблюдать правило о запрете разглашать информацию, оглашать документы, ознакомление с которыми происходило в рамках совершения нотариальных

---

<sup>1</sup> Определение Конституционного Суда Российской Федерации от 22 апреля 2010 г. № 474-О-О «Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданина Калужного С.А. на нарушение его конституционных прав частью 2 статьи 16 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате» // СПС «Консультант плюс» (дата обращения 23.07.2018).

действий, в том числе и по итогу сложения полномочий или увольнении<sup>1</sup>. Согласно регламенту организации нотариальной деятельности, нотариус выступает в качестве обязанного лица в предоставлении информации, касающейся совершенного нотариального действия, если подобная информация официально запрашивается судом, прокуратурой, органами следствия в рамках исследования материалов уголовных дел, находящихся в их производстве. Важно отметить, что нотариус, прежде чем предоставить необходимые документы или копии с них, должен убедиться в наличии возбужденного уголовного дела, о чем должна содержаться отметка в запросе органов предварительного расследования.

Особенно хочется отметить правовое положение прокурора в аспекте истребования документов из архива нотариуса. Поскольку прокурор не может возбуждать и расследовать уголовные дела, то он не вправе запрашивать сведения из архива нотариуса, однако прокурор, согласно положениям ст. 22 Федерального закона «О прокуратуре Российской Федерации»<sup>2</sup>, наделен широкими полномочиями по надзору за легитимностью деятельности следственных органов с целью соблюдения прав, свобод и законных интересов граждан в уголовном процессе. Указанные особенности правового положения прокурора отмечает в своих исследованиях и Р.Б. Осокин, детально исследуя правовую деятельность органов прокуратуры в целом<sup>3</sup>, а также на примере отдельных субъектов РФ<sup>4</sup>. При этом Основы не предусматривают возможность использования указанных полномочий прокурором при истребовании документов, содержащих нотариальную тайну. В результате, на практике прокурор действует по аналогии при истребовании указанных документов,

---

<sup>1</sup> Нотариальная практика: ответы на вопрос / Т.И. Зайцева, И.Г. Медведев. Вып. 3. М.: Инфотропик Медиа, 2011. С. 6.

<sup>2</sup> О прокуратуре Российской Федерации: Федеральный закон от 17 января 1992 г. № 2202-1 (ред. от 27.12.2018) // СЗ РФ. 1995. № 47. Ст. 4472.

<sup>3</sup> Осокин Р.Б. К вопросу об организации деятельности органов прокуратуры в РФ (основные функции, принципы) // Вестник Московского университета МВД России. 2015. № 9. С. 199-202.

<sup>4</sup> Осокин Р.Б., Торговченков В.И. Деятельность органов прокуратуры в контексте повышения эффективности региональной системы государственного управления: на примере Тамбовской области // Закон и право. 2016. № 6. С. 118-121.

руководствуясь положениями Приказа Генерального прокурора РФ «Об организации прокурорского надзора за исполнением законов, соблюдением прав и свобод человека и гражданина», регламентирующих рассмотрение обращений в сферах, которые регулируются законодательством о сохранности любых видов тайн<sup>1</sup>, и Федеральным законом «О коммерческой тайне»<sup>2</sup>, устанавливающим возможность по мотивированному запросу истребовать информацию, представляющую собой коммерческую тайну, в том числе в судебном порядке. Следует отметить, что истребование прокурором информации, составляющей предмет нотариальной тайны, в судебном порядке в полной мере гарантирует обеспечение сохранности сведений, подлежащих охране нотариусом в силу исполнения профессиональных обязанностей.

Дискуссионным является вопрос соотнесения правового регламента оперативно-розыскной деятельности с нормативным регулированием деятельности нотариата. Так, согласно п. 1 ст. 15 Федерального закона «Об оперативно-розыскной деятельности» в рамках расследования уголовного дела органы, осуществляющие оперативно-розыскную деятельность, наделены полномочиями проводить изъятие документов, предметов, материалов и сообщений, имеющих значение для разрешения дела<sup>3</sup>, причем не установлено законодательного ограничения на совершение указанных действий, обусловленного непременно вмешательством суда при необходимости изъятия документов и материалов, содержащих информацию, характеризующую как «нотариальная тайна»<sup>4</sup>. При этом важно отметить, что в рамках возбужденного уголовного дела изъятие оперативными работниками

---

<sup>1</sup> Конституция Российской Федерации (принятая всенародным голосованием 12.12.1993) (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 № 6-ФКЗ, от 30.12.2008 № 7-ФКЗ, от 05.02.2014 № 2-ФКЗ, от 21.07.2014 № 11-ФКЗ) // СЗ РФ. 2014. № 31. Ст. 4398.

<sup>2</sup> Крюков В.Ф. Уголовное преследование в досудебном производстве: уголовно-процессуальные и надзорные аспекты деятельности прокурора. М.: Норма, 2010.

<sup>3</sup> Об оперативно-розыскной деятельности: Федеральный закон от 12.08.1995 г. № 144-ФЗ (ред. от 06.07.2016) // СЗ РФ. 1995. № 33. Ст. 3349.

<sup>4</sup> Определение Конституционного суда Российской Федерации от 14 июля 1998 г. № 86-О «По делу о проверке конституционности отдельных положений Федерального закона «Об оперативно-розыскной деятельности» по жалобе гражданки И.Г. Черновой» // СПС «Консультант плюс» (дата обращения 24.07.2018).

документов и материалов, содержащих нотариальную тайну, без наличия на то решения суда противоречит нормам уголовно-процессуального законодательства. В частности, ст.ст. 75, 89 УПК РФ содержат положения, согласно которым документы и материалы, используемые в качестве доказательств, должны соответствовать требованиям, предъявляемым к доказательствам уголовно-процессуальным регламентом, в противном случае доказательства, полученные с нарушением законных предписаний, признаются недопустимыми. Стоит отметить, что обязанность нотариуса сохранить «нотариальную тайну» не раз становилось предметом судебных разбирательств и выводы суда всегда строились на одном незыблемом правиле - нотариус не имеет права раскрывать тайну совершенного нотариального действия<sup>1</sup>, без законных на то оснований.

Таким образом, обеспечение декларированных в Конституции РФ прав и свобод, связанных с неприкосновенностью частной жизни, личной и семейной тайны, соотносится с сохранением нотариальной тайны, что является одной из важнейших функций нотариата. В ракурсе указанного логичным представляется вывод о том, что право гражданина или юридического лица на оставление в тайне аспектов нотариального действия соотносится с обязанностью нотариуса сохранить ее, а государства - установить нормативные гарантии обеспечения сохранности нотариальной тайны.

Анализ взаимодействия нотариата и органов уголовной юстиции, а также законодательства, регулирующего данный процесс, позволяет обозначить еще одну проблему в этой связи<sup>2</sup>. Если вопрос относительно истребования сведений и документов можно разрешить путем согласования правовых регламентов, то проблема привлечения нотариуса в качестве свидетеля по уголовному делу УПК РФ не регламентирована вовсе, а

---

<sup>1</sup> Судебная практика по вопросам нотариальной деятельности: Сборник / Сост. Е.Ю. Юшкова. М.: Инфотропик Медиа, 2010. С. 291.

<sup>2</sup> Моисеева О.В. Особенности правового взаимодействия нотариата и органов уголовной юстиции // Вестник Московского университета МВД России им. В.Я. Кикотя. 2016. № 7. С. 17.

Основами за нотариусом закреплён «свидетельский иммунитет»<sup>1</sup>. Так, ст. 15 Конституции РФ гласит, что никто не обязан свидетельствовать против себя самого, близких родственников и супруга, а также в иных случаях, установленных федеральными законами, а ст. 16 Основ как раз закрепляет один из таких случаев, когда нотариус освобождается от обязанности хранить в тайне сведения, ставшие ему известными при осуществлении нотариальной деятельности – при возбуждении против нотариуса уголовного дела в связи с совершением нотариального действия. В этом случае нотариус приобретает статус подозреваемого, а затем обвиняемого с приобретением прав и обязанностей, присущих указанным статусам: отказаться от дачи показаний, не привлекаться за заведомо ложные показания и отказ от дачи показаний к уголовной ответственности и т.п.

Совершенно противоположная ситуация складывается при привлечении нотариуса к уголовному расследованию в качестве свидетеля, где нотариус приобретает совершенно другой статус, сопровождаемый иными правами, обязанностями и ответственностью за отказ от дачи показаний или дачу заведомо ложных показаний (ст.ст. 307, 308 УК РФ), и, напротив, действие положений Основ, требующих от нотариуса хранить нотариальную тайну, в данной ситуации не применяется. Кроме того, согласно ст. 56 УПК РФ, нотариусы не включены в перечень лиц, не подлежащих допросу по поводу совершенных ими нотариальных действий, а ст. 29 УПК РФ не предусматривает возможности для суда освободить нотариусов от обязанности продолжать хранить в тайне сведения, составляющие предмет нотариальной тайны и имеющие отношение к уголовному делу. Юридическая практика судебно-следственной деятельности основывается на положении о том, что нет препятствий в допросе нотариуса по обстоятельствам, имеющим существенное значение

---

<sup>1</sup> Настольная книга нотариуса: в 4 томах. Т.4: Международное частное право, уголовное право и процесс в нотариальной деятельности / Под ред. И.Г. Медведева. – М.: Статут, 2015. С. 251.



для рассмотрения дела как на стадии предварительного расследования, так и в рамках судебного рассмотрения дела<sup>1</sup>.

В зависимости от статуса нотариуса в рамках уголовного дела – свидетель или консультант – меняется и характер правомочий: в случае неявки без уважительных причин в качестве свидетеля по вызову органов следствия или в суд к нотариусу могут быть применены меры процессуального принуждения, и, напротив, за нотариусом закреплено право явиться на допрос для проведения юридических консультаций. Важным аспектом в указанном случае является спектр вопросов, которые могут быть заданы нотариусу – они не могут выходить за рамки обстоятельств расследуемого преступления и должны соотноситься с процедурой допроса, где сначала устанавливается личность нотариуса, выявляется профессионализм нотариуса и организационные вопросы относительно осуществляемой им нотариальной деятельности, а затем устанавливаются обстоятельства конкретного нотариального действия.

В целом при допросе нотариуса важно установить два ключевых фактора: соответствует ли требованиям закона совершенное нотариальное действие и, если расследуемое нотариальное действие не совершалось, то по каким признакам нотариус определил подделку нотариального акта<sup>2</sup>. Кроме того, во время проведения допроса нотариус вправе использовать любые документы, озвучивать содержащуюся в них информацию, относящуюся к делу, предъявлять указанные документы на обозрение суду и на основании судебных актов приобщать их к материалам уголовного дела. Если нотариус пожелает внести дополнения или уточнения в протокол допроса, то его ходатайство подлежит обязательному удовлетворению.

Учитывая тот факт, что и нотариат, и органы уголовной юстиции, выполняют функции государства, действуют от имени государства и наделены публично-властными полномочиями каждый в своей мере, при

---

<sup>1</sup> Крюков В.Ф. Уголовное преследование в досудебном производстве: уголовно-процессуальные и надзорные аспекты деятельности прокурора. М.: Норма, 2010. С. 56.

<sup>2</sup> Белов И.Т. Подготовка допроса нотариуса в ходе расследования мошенничества в сфере оборота жилья // Юридическая наука и правоохранительная практика. 2010. № 3(13). С. 90.

этом, обращая внимание на высокий профессионализм и опыт кадрового состава, а также высокую меру ответственности за невыполнение и ненадлежащее выполнение вверенных функций и делегированных полномочий, все-таки не стоит забывать и о высоком уровне правового сознания субъектов, занимающихся указанными видами деятельности. О важности правосознания в профессиональном облике гражданина, состоящего на государственной службе или в силу наделения его особым статусом, сопровождающегося делегированием государственных полномочий и призванного действовать от имени государства в рамках своей профессиональной деятельности, неоднократно в своих исследованиях указывала Т.И. Акимова, говоря о том, что это «во многом обеспечивает единство всей системы и всех форм правового сознания в обществе»<sup>1</sup>.

С целью обеспечения легитимности взаимодействия нотариата и органов уголовной юстиции для нотариуса предусмотрена возможность обжаловать как процессуальные действия указанных органов, так и вынесенные решения в той их части, которая затрагивает права и законные интересы нотариуса. Уголовно-процессуальное законодательство закрепило возможность подать жалобу на процессуальные действия (бездействия) или решения органов уголовной юстиции как самостоятельно участнику уголовного судопроизводства, так и через представителя, уполномоченного на подачу жалобы и (или) участие в рассмотрении ее судом<sup>2</sup>. Несмотря на то, что нотариус не приобретает статуса участника производства по уголовному делу, он, тем не менее, не может быть ограничен в праве на обжалование действий и решений, затрагивающих его права и законные интересы, поскольку обеспечение реализации прав и свобод, гарантируемых Конституцией РФ гражданину в уголовном судопроизводстве, определяется не формальным признанием лица участником уголовного производства, а

---

<sup>1</sup> Акимова Т.И. Конституционное правовое сознание как основа российской государственности // Управление и общество: от традиции к реформам: Материалы X всероссийской научно-практической конференции. Тамбов: Изд-во Чеснокова А.В., 2015. С. 103.

<sup>2</sup> О практике рассмотрения судами жалоб в порядке статьи 125 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации: Постановление Пленума ВС РФ от 10 февраля 2009 г. № 1 // Бюллетень ВС РФ. 2009. № 4.

«наличием сущностных признаков, характеризующих фактическое положение этого лица как нуждающегося в обеспечении соответствующего его права»<sup>1</sup>.

Учитывая особенность правового статуса нотариуса, среди возможных способов обжалования (в вышестоящий орган, прокуратуру или суд), нотариусу следует отдать предпочтение судебному порядку, поскольку именно суд способен обеспечить защиту прав и законных интересов граждан и юридических лиц, гарантируя сохранение в тайне информации о нотариальных действиях. При рассмотрении указанного вопроса важным аспектом является то, что на период рассмотрения принесенной нотариусом жалобы производство обжалуемого действия, равно как и исполнение обжалуемого решения, не приостанавливаются. С подобным положением дел крайне сложно согласиться, поскольку в рассматриваемом случае процедура обжалования нотариусом действий и (или) бездействий, а также решений должностных лиц является важной мерой обеспечения легитимности нотариальной деятельности и охраны конституционных прав граждан и юридических лиц. Нотариальная тайна в целом относится к категории профессиональной тайны, которую следует рассматривать как подлежащую сохранению, согласно требованиям законодательства, информацию (не относящуюся к категории государственной тайны), открытую и доверенную в силу необходимости лицу, исполняющему свои профессиональные обязанности, которые никаким образом не связаны со службой (государственной или муниципальной)<sup>2</sup>, неправомерное разглашение которой в отношении участника нотариального действия, его правопреемников, а также заинтересованных лиц, может причинить вред их правам и интересам. Безусловному соблюдению подлежат только адвокатская тайна и тайна исповеди.

---

<sup>1</sup> Определение Конституционного суда РФ от 01 ноября 2007 г. № 811-О-П «По жалобе гражданина Каменского Олега Геннадьевича на нарушение его конституционных прав положениями части первой статьи 402 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации» // Правовой портал «Гарант» (дата обращения: 27.07.2018).

<sup>2</sup> Рожнов А.А. Уголовно-правовая охрана профессиональной тайны дис. ... канд. юрид. наук. Ульяновск, 2002. С. 133.

В рамках нотариальной правореализационной практики речь идет о субъекте, который, среди прочих аспектов, реализует публично-правовые полномочия по обеспечению законности гражданского оборота, является представителем государства в рамках осуществления нотариальных действий, кроме того, является профессиональным субъектом нотариальной деятельности, который несет полную юридическую ответственность за совершаемые им действия. Логичным и оправданным представляется необходимость пересмотреть указанное положение дел. Подача жалобы нотариусом представляет собой не просто необходимость полноценно и в строгом соответствии с регламентом выполнить свои профессиональные обязанности, сохранив тем самым конфиденциальную информацию, составляющую суть нотариальной тайны.

Нарушение нотариальной тайны имеет весьма существенные последствия относительно охраняемых законом интересов общества и государства. Важным аспектом успешного функционирования нотариата является формирование и последующее обеспечение доверия общества к профессиональным субъектам нотариальной деятельности, а также создание условий, которые позволят им с опорой на нормативно-правовой регламент сохранить в тайне сведения, полученные при осуществлении нотариальной деятельности. В большей степени обжалование действий (бездействий) или решения органов уголовной юстиции направлено на защиту и охрану конституционных прав граждан, на неприкосновенность частной жизни, сохранность личной и семейной тайны, защиты персональной информации, а также юридических лиц - на свободное использование имущества для предпринимательской и иной предусмотренной законом экономической деятельности, свободу договора, неприкосновенность частной собственности и т.п. Совершенно очевидным является тот факт, что любой случай противоправного раскрытия конфиденциальной информации, составляющей предмет нотариальной тайны, повлекший за собой наступление

неблагоприятных последствий, серьезнейшим образом сказывается на уровне доверия общества к институту нотариата в целом.

Вместе с тем еще большую общественную опасность представляют злоупотребления нотариусами своими полномочиями, в результате чего наблюдается причинение значительного вреда правам и законным интересам граждан и юридических лиц, а также охраняемым законом интересам общества и государства в целом. При этом стоит отметить, что злоупотребления нотариуса в рамках осуществляемой им нотариальной деятельности представляет опасность еще и тем, что тем самым создается основа для совершения иных, нередко более серьезных преступлений, что, разумеется, требует оперативного соответствующего ответного действия со стороны государства, в том числе и в рамках уголовно-правового регулирования общественных отношений<sup>1</sup>. Однако, учитывая специфику нотариальной правореализационной практики, характер нотариальной деятельности и специфику правового статуса нотариуса, важно отметить низкий уровень эффективности уголовно-правового противодействия на преступное использование своих полномочий нотариусами. В частности, ряд исследователей указывают на имплицитность деяний нотариуса при осуществлении нотариальной деятельности, отсутствие единообразной практики применения уголовно-правовых предписаний относительно ответственности нотариуса за злоупотребление полномочиями, что отчасти порождается наличием коллизий и пробелов в уголовном законодательстве применительно к нотариальной деятельности, неэффективность средств воздействия на нотариуса иного правового характера (например, гражданско-правового, дисциплинарного и т.д.)<sup>2</sup>.

Уголовная ответственность предусмотрена государством как наиболее репрессивная по характеру мера правового реагирования на незаконные действия нотариуса в рамках профессиональной деятельности. Более того

---

<sup>1</sup> Молчанова Е.А. Уголовная ответственность нотариусов за злоупотребление полномочиями: дис. ... канд. юрид. наук. Рязань, 2010. С. 124.

<sup>2</sup> Богатырев С. Г. Уголовная ответственность за злоупотребления полномочиями в сфере нотариальной и аудиторской деятельности: дис. ... канд. юрид. наук. Ростов-на-Дону, 2002. С. 146.

установление уголовной ответственности для нотариуса за злоупотребление полномочиями определено научно обоснованными критериями криминализации деяний и является социально обусловленным. Превентивный эффект имеют положения ст. 202 УК РФ, которые предусматривают наступление уголовной ответственности для частного нотариуса на случай использования им своих полномочий вразрез установленных задач нотариальной деятельности<sup>1</sup> в своих собственных интересах или интересах других лиц с параллельным извлечением каких-либо преимуществ и выгод при том, что указанное деяние причинило существенный вред правам и законным интересам граждан и юридических лиц, а также пошло вразрез с правовыми интересами общества и государства. Важно отметить, что применительно к нотариусам не рассматривается положение о многократности совершенных деяний в качестве квалифицирующего признака, поскольку наличие судимости за преступления против основ нотариальной деятельности предполагает снятие с нотариуса профессиональных полномочий и запрет возвращения в указанную сферу деятельности. Однако исследователи обращают внимание на то, что неоднократность, которая не сопряжена с осуждением за предшествующие деяния, следует распространять на частнопрактикующих нотариусов<sup>2</sup>.

Включение положения ст. 202 в УК РФ позволило решить проблему квалификации преступления применительно к нотариусу, поскольку позволило решить вопрос о принадлежности нотариуса к категории «должностное лицо», а впоследствии рассмотреть возможность квалификации противоправного деяния нотариуса как должностного преступления. В связи с неоднозначностью толкования положений уголовного законодательства и невозможностью однозначного ответа на вопрос о признании нотариуса должностным лицом, неоднородным образом

---

<sup>1</sup> Обухов А.А. Злоупотребление полномочиями частными нотариусами и аудиторами: основания криминализации, проблемы квалификации и дифференциации ответственности: дис. ... канд. юрид. наук. Нижний Новгород, 2004. С. 103.

<sup>2</sup> Там же.

складывалась и практика уголовного судопроизводства<sup>1</sup>. Действующее законодательство предусмотрело специальный состав преступлений в отношении частнопрактикующего нотариуса, поэтому конфликтность влияния понятия «должностное лицо» в рамках уголовно-правового регулирования отношений с участием нотариуса устранена, поскольку необоснованным представляется рассматривать частного нотариуса в качестве представителя органа власти любого уровня. Несмотря на наделение нотариуса публично-властными полномочиями и специфику нотариальной деятельности, ввиду чего нотариус выступает от лица государства, в отличие от должностного лица деятельность нотариуса независима от функционирования государственного аппарата, а, в результате, частнопрактикующий нотариус не привлекается к уголовной ответственности в качестве должностного лица.

В рамках правового анализа состава злоупотребления полномочиями частными нотариусами важно четко определить объект преступления. В этой связи исследователи полагают, что основным объектом преступления является «установленный порядок совершения нотариальных действий»<sup>2</sup>, а в качестве дополнительного объекта преступления рассматривают права граждан и юридических лиц или и охраняемые законом интересы общества и государства<sup>3</sup>, которым в результате неправомерных действий нотариуса причиняется вред.

Характеризуя объективную сторону злоупотребления полномочиями нотариуса, важным представляется отметить, что в нее следует включить противоправное деяние, причинение существенного вреда и причинно-следственную связь между деянием и последствиями. Полномочия частнопрактикующего нотариуса определяются его правомочиями, перечнем совершаемых нотариальных действий и обязанностями, предусмотренными

---

<sup>1</sup> Обзор судебной практики Верховного Суда Российской Федерации за третий и четвертый кварталы 1996 г. // Бюллетень Верховного Суда РФ. 1997. № 4.

<sup>2</sup> Иванов Н.Г. Уголовное право России. Общая и особенная части. М., 2003. С. 621-622.

<sup>3</sup> Молчанова Е.А. Уголовная ответственность частных нотариусов за злоупотребление полномочиями // Ленинградский юридический журнал. 2010. № 3(21). С. 68-83.

на законодательном уровне, обуславливающими легитимность нотариальной деятельности. Соответственно, полномочия нотариуса нельзя ограничивать только совершением нотариальных действий, более того, в процессе осуществления профессиональной деятельности нотариус реализует полномочия, которыми он наделен в силу прямого указания в законе.

Согласно ч. 1 ст. 202 УК РФ, в качестве общественно опасного деяния, исследуемого в составе данного преступления, можно рассматривать реализацию частным нотариусом своих прав вразрез задачам нотариальной деятельности, установленным, прежде всего, Основами законодательства РФ о нотариате, а также иными нормативно-правовыми актами, в том числе и методического характера, регулирующими нотариальную деятельность<sup>1</sup>. При этом правам нотариуса противопоставлен ряд обязанностей общего характера, среди которых содействие в осуществлении прав и законных интересов граждан и юридических лиц, разъяснение им прав и обязанностей с указанием алгоритма их осуществления, информирование о возможных негативных последствиях совершения нотариальных действий, обеспечение сохранности сведений, относящихся к нотариальной тайне, в предусмотренных законодательством пределах. Помимо указанного, нотариус обязан следовать правилам, определяющим место совершения нотариальных действий (ст. 40 Основ); при наличии оснований для отложения или приостановления совершения нотариального действия совершить необходимое на предусмотренный законом срок (ст. 41 Основ); провести обязательное удостоверение личности обратившегося за совершением нотариального действия лица (ст. 42 Основ); проверить дееспособность граждан, правоспособность юридического лица, а также полномочия обратившегося лица на совершение нотариального действия (ст. 43 Основ); соблюдать предусмотренный законом порядок подписи нотариально удостоверяемой сделки, заявлений и иных юридически

---

<sup>1</sup> Об утверждении Правил нотариального делопроизводства: Приказ Минюста России от 16 апреля 2014 г. № 78 (ред. 17.04.2018) // Российская газета. № 95. 2014.



значимых документов (ст. 44 Основ); соблюдать установленный порядок относительно количества изготавливаемых экземпляров нотариально удостоверяемых документов (ст. 44.1 Основ); в предусмотренном законом порядке совершать нотариальные действия в электронной форме (ст. 44.2 Основ); следовать требованиям к составлению документов, представляемых для совершения нотариального действия (ст. 45 Основ), а также к нотариально оформляемому документу (ст. 45.1 Основ); совершать удостоверительные надписи и выдавать свидетельства (ст. 46 Основ); следовать ограничениям права совершать нотариальные действия при организации своей нотариальной деятельности (ст. 47 Основ), а также учитывать положения закона при совершении нотариальных действий, требующих использования сведений из Единого государственного реестра недвижимости (ст. 47.1 Основ); при наличии предусмотренных законом оснований отказать в совершении нотариального действия (ст. 48 Основ); производить обязательную регистрацию в реестре всех совершаемых нотариальных действий (ст. 50 Основ). Таким образом, следует заключить, что в рамках предусмотренного законом регламента совершения нотариальных действий обязанности нотариуса складываются в двух направлениях: совершить определенные действия в установленных законом пределах и предусмотренным для этого способом или воздержаться от совершения нотариального действия при наличии на то законных оснований.

Злоупотребление полномочиями может осуществляться как посредством действия (активного противоправного поведения нотариуса), так и путем бездействия (использования пассивного поведения). Так, посредством активного поведения нотариусы способны совершить злоупотребления, связанные с совершением нотариального действия за рамками своего нотариального округа или за рамками своих полномочий, в том числе и посредством оказания посреднических услуг, например, при заключении договора. К данному виду злоупотреблений нотариуса следует отнести также и незаконное разглашение сведений, относящихся к

нотариальной тайне<sup>1</sup>, обязанность хранить которую не зависит от волеизъявления отдельных субъектов, распространяется на все сведения касательно совершенного нотариального действия, возникает в силу закона и сохраняется за нотариусом даже после сложения им полномочий и увольнения. И, напротив, злоупотреблением нотариусом посредством бездействия может рассматриваться, к примеру, незаконный отказ в совершении нотариального действия или совершение нотариального действия с несоблюдением предусмотренных для этого сроков, в частности, нарушение срока внесения уведомления о возникновении залога движимого имущества в Реестр уведомлений залога движимого имущества, что способно повлечь регистрацию повторного залога иным нотариусом на то же самое имущество, спровоцировав при этом последующие споры относительно порядка удовлетворения требований залогодержателей (ст. 342.1 ГК РФ). В этой связи Основы (ст. 103.2) предусматривают ответственность нотариуса за безосновательные задержки при регистрации уведомления о залоге движимого имущества. Важно отметить, что специальный состав предусмотрен ч. 2 ст. 202 УК РФ, если деяние, указанное в ч. 1 данной статьи, будет совершено в отношении недееспособного или несовершеннолетнего лица, поскольку указанные категории граждан являются наиболее уязвимыми и, ввиду этого, нуждаются в повышенном внимании со стороны общества и государства с целью охраны и защиты прав и законных интересов.

Следует отметить, что обязательным признаком объективной стороны является причинение общественно опасного последствия в качестве существенного вреда правам и законным интересам граждан и юридических лиц, а также охраняемым законом интересам государства и общества. При этом отдельные исследователи конкретизируют, что намеренно причиненный вред – это не только само наличие общественной опасности преступления, но

---

<sup>1</sup> Об утверждении Перечня сведений конфиденциального характера: Указ Президента РФ от 06 марта 1997 г. № 188 // СЗ РФ. 1997. № 10. Ст. 1127.

и ее уровень<sup>1</sup>. Т.Ю. Погосян рассматривает понятие «существенный вред» как оценочную категорию, поскольку существенность наступившего по итогу совершения злоупотребления полномочиями частным нотариусом вреда определяется в каждом конкретном случае органами предварительного следствия и впоследствии суда в зависимости от ряда обстоятельств, в том числе, от тяжести причиненного вреда, числа лиц, которым вред был причинен, характера и размера причиненного ущерба и т.п.<sup>2</sup>. Данная позиция нашла свое отражение в Постановлении Пленума Верховного Суда РФ, в котором даны разъяснения относительно необходимости учитывать степень негативного влияния противоправных действий на предпринимательскую деятельность юридического лица, характер и размер ущерба, число потерпевших граждан и тяжесть причиненного вреда при оценке существенности вреда<sup>3</sup>. Категория существенности вреда не имеет законодательного определения и обоснования, однако применительно к профессиональной деятельности частнопрактикующего нотариуса существенный вред проявляется в имущественном ущербе (например, прекращении прав на имущество в результате незаконной сделки или потери права физического лица на наследственное имущество). Так, «если в результате злоупотребления полномочиями частным нотариусом нарушено конституционное право или свобода гражданина, то преступление, предусмотренное ст. 202 УК РФ, должно признаваться оконченным даже при условии, что не наступили более отдаленные материальные последствия, выражающиеся, например, в имущественном ущербе»<sup>4</sup>. Отсюда следует вывод, что преступление считается оконченным с момента наступления негативных последствий. Этим обусловлено процессуальное требование,

---

<sup>1</sup> Значение преступных последствий для уголовной ответственности / Н.Ф. Кузнецова. М.: Госюриздат, 1958. С. 29.

<sup>2</sup> Погосян Т.Ю. Уголовно-правовая ответственность частных нотариусов за злоупотребление своими полномочиями // Нотариальный вестник. 2003. № 6.

<sup>3</sup> О судебной практике по делам о злоупотреблении должностными полномочиями и о превышении должностных полномочий: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 16 октября 2009 г. № 19 // Бюллетень ВС РФ. 2009. № 12.

<sup>4</sup> Филиппова О.В. Уголовно-правовое обеспечение нотариальной деятельности в России: дис. ... канд. юрид. наук. Екатеринбург, 2011. С.113.

предваряющее привлечение нотариуса к уголовной ответственности, наличие причинной связи между противоправным деянием нотариуса с использованием профессиональных полномочий и последствиями, наступившими в результате совершения указанного деяния.

Таким образом, следует вывод, что вне зависимости от того, каким способом нотариус злоупотребил своими полномочиями, преступный результат неизменно является следствием использования им полномочий, делегированных исключительно для выполнения профессиональных функций.

С точки зрения субъективной стороны, преступное деяние предполагает наличие прямого умысла и выгоды или преимуществ, извлеченных из содеянного. Являясь профессиональным субъектом нотариальной деятельности и обладая высоким уровнем подготовки, нотариус всегда осознает соответствие его деятельности установленным законом задачам, а также целиком и полностью понимает незаконность и общественную опасность совершаемых им действий. Совершая противоправные действия, нотариус не может не предполагать наступление реальной возможности возникновения общественно опасных последствий или, более того, может даже желать их наступления, что является следствием злоупотребления полномочиями. В свете указанного, а также учитывая наличие специальной цели преступления, являющейся основополагающим признаком субъективной стороны, невозможно предполагать, что нотариус может совершить противоправное деяние по неосторожности, «специальная цель деяния совместима только с прямым умыслом»<sup>1</sup>.

В качестве специальной цели противоправных деяний можно рассматривать извлечение выгоды нотариусом как в отношении себя, своих родственников, знакомых и друзей, а также любых иных лиц, в получении прибыли от которых нотариус может быть заинтересован. При этом под

---

<sup>1</sup> Рарог А.И. Субъективная сторона и квалификация преступлений. М.: ООО «Профобразование», 2001. С. 71.

выгодой, извлекаемой посредством противоправных деяний, следует понимать получение имущественной прибыли или избежание материальных затрат, а также принятие мер к сокрытию обстоятельств совершения нотариусом грубой ошибки при совершении нотариальных действий и осуществления профессиональной деятельности. Стоит отметить, что законодатель достаточно четко сформулировал квалифицирующие признаки преступления посредством указания на необходимость наличия специальной цели, ввиду чего иного рода правонарушения, не связанные с получением незаконной выгоды, уже не попадают под санкции, предусмотренные ст. 202 УК РФ, хотя и не согласуются с принципами и правовыми основами организации и осуществления нотариальной правореализационной практики.

В качестве специальных субъектов преступления, зафиксированного ч.1 ст. 202 УК РФ, законодатель указал частного нотариуса. Налицо несоответствие терминологии, используемой уголовным законодательством и Основами законодательства РФ о нотариате, где, в свою очередь, применяется термин «нотариусы, занимающиеся частной практикой». Однако следует отметить, что в юридической литературе неоднозначно решается вопрос о рассмотрении в качестве субъекта уголовно-правовой ответственности лица, замещающее временно отсутствующего нотариуса, правовой статус которого определен в ст. 20 Основ. Одни исследователи однозначно положительно отвечают на этот вопрос<sup>1</sup>, а другие категорично заявляют о невозможности применения положений ст. 202 УК РФ по аналогии в отношении лиц, не являющихся частными нотариусами, а замещающими временно отсутствующего нотариуса<sup>2</sup>. Анализируя правовой статус лица, замещающего временно отсутствующего нотариуса, важно отметить, что оно всецело наделяется полномочиями нотариуса, поскольку соответствует всем тем квалификационным требованиям, которые предъявляются к нотариусу. Исходя из указанного, лицо, замещающее

---

<sup>1</sup> Богатырев С. Г. Уголовная ответственность за злоупотребления полномочиями в сфере нотариальной и аудиторской деятельности: дис. ... канд. юрид. наук. Ростов-на-Дону, 2002. С. 124.

<sup>2</sup> Российское уголовное право. Особенная часть: Учебник для вузов / Под ред. В.С. Комиссарова. СПб.: Питер, 2008. С. 347.

временно отсутствующего нотариуса, на полном основании следует рассматривать как специальный субъект преступления, предусмотренного ст. 202 УК РФ. Относительно стажеров нотариуса и иных работников нотариальных контор решение вопроса носит однозначный характер, поскольку они не могут рассматриваться в качестве субъектов указанного преступления.

Особую актуальность вопросы взаимодействия нотариата и органов уголовной юстиции приобретают в свете последних изменений законодательства, в том числе связанных с развитием «электронного нотариата». В рамках указанных тенденций создаются единые стандарты по обеспечению условий для приема граждан и удобное единое информационное пространство, совершенствуются механизмы обработки и исключения информации из Реестра уведомлений о залоге движимого имущества, на основе электронного взаимодействия с госорганами становится возможной, например, оперативная регистрация в Росреестре прав на недвижимое имущество, возникающих на основании удостоверяемой нотариусом сделки. Также формируется практика создания удостоверенных электронных документов, которые подписываются простой электронной подписью в присутствии нотариуса, а впоследствии удостоверяются квалифицированной подписью нотариуса для придания юридической силы документу. Помимо прочего современные технологии активным образом интегрируются в состав единого нотариального действия, что проявляется, когда нотариус в режиме «одного окна» самостоятельно запрашивает и направляет на регистрацию все необходимые документы, гарантируя законность и правомерность действий на каждом этапе совершения нотариального действия. В сочетании с предоставленной законом возможностью рассчитываться в рамках сделки через депозит нотариуса, сокращением срока регистрации права посредством использования электронного документооборота в рамках межведомственного взаимодействия, законодательно создается система правовых гарантий,

способных содействовать укреплению стабильности и законности в области оборота недвижимости. Разумеется, указанные меры положительным образом отразятся на полноценной реализации правоохранительной и правозащитной деятельности нотариата, обеспечивая профилактическое воздействие на область активной деятельности органов уголовной юстиции.

Активное использование «электронного нотариата» открывает дополнительные возможности в области реализации прав и свобод граждан и юридических лиц с помощью создания и оборота электронной формы документов, имеющих юридическую силу. Однако в этом же усматривается и необходимость решить проблему обеспечения сохранности и защиты информации, которой оперируют нотариусы при осуществлении нотариальной деятельности с использованием системы «электронного нотариата», создать систему превентивных мер при участии органов уголовной юстиции по противодействию разработке и внедрения схем противоправного использования указанной информации в преступных действиях.

Таким образом, следует отметить, что процесс взаимодействия нотариата и органов уголовной юстиции является многогранным и сложным правовым явлением.

В ходе исследования установлено, что взаимодействие нотариата и органов уголовной юстиции складывается по двум направлениям:

- 1) взаимодействие в рамках обеспечения нотариусом сохранности информации, относящейся к «нотариальной тайне», в случае истребования указанных сведений органами уголовной юстиции при исполнении своих обязанностей,

- 2) привлечение самого нотариуса к уголовной ответственности ввиду совершения им противоправных деяний при осуществлении профессиональной нотариальной деятельности.

В качестве объекта уголовно-правового воздействия наиболее распространенным деянием со стороны частнопрактикующих нотариусов

является злоупотребление полномочиями, санкции по которым предусмотрены ст. 202 УК РФ. Указанная статья обладает мощным превентивным потенциалом, предупреждая негативные деяния со стороны частнопрактикующих нотариусов, а также обеспечивая профилактику иных смежных преступлений (например, мошенничества в области оборота недвижимого имущества). Так или иначе, к уголовно-правовой ответственности за противоправные деяния в области осуществления нотариальной деятельности могут привлекаться сами нотариусы и лица, замещающие временно отсутствующего нотариуса, и санкции уголовного законодательства не могут быть распространены на стажеров и вспомогательный персонал нотариальных контор.

В целом взаимодействие нотариусов и органов уголовной юстиции имеет несколько векторов своего дальнейшего развития, но в целом направлено на охрану и защиту прав и свобод человека и гражданина, обеспечение законности общественных отношений, содействие балансу частных и публичных интересов, что способствует развитию стабильного, бесконфликтного и высокого уровня правосознания гражданского общества. Следует также обратить внимание на то, что эффективность указанного процесса напрямую зависит от согласования нормативно-правового регулирования деятельности органов нотариата и уголовной юстиции, устранения пробелов и коллизий законодательства, а также разрешения юридических конфликтов в регламентах профессиональной деятельности указанных структур.

В качестве позитивного примера ликвидации правовых коллизий в области нотариальной деятельности можно привести правовое решение вопроса относительно оплаты услуг правового и технического характера при осуществлении нотариальных действий, который до последнего времени не носил законодательно урегулированного характера. Согласно положениям Федерального закона от 03.08.2018 г. № 338-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации», а также



Определения Верховного Суда РФ от 26.06.2018 г. по делу № 31-КГ18-3<sup>1</sup> четкое разрешение получил вопрос о том, что входит в перечень услуг нотариуса и в каком порядке происходит их оплата. В частности, перечень услуг включает в себя правовой анализ представленных документов, их проектов и полученной информации; консультирование по вопросам применения законодательства; осуществление обязанностей в рамках реализации полномочий по совершению нотариальных действий; изготовление документов, копий, сканированных образцов документов, отображений на бумажном носителе электронных документов и информации, полученной в электронной форме; а также техническое обеспечение хранения документов, депонированного имущества и денежных средств и оказание иных услуг правового и технического характера. Законодательное закрепление четкого перечня действий, обязательных к совершению нотариусом в рамках оказания услуг, а также определение алгоритма оплаты оказанных услуг способствуют предупреждению нотариусов от попыток злоупотребления правом и делают прозрачным процесс формирования правореализационной практики нотариата.

---

<sup>1</sup> Определение Верховного Суда РФ от 26.06.2018 г. по делу № 31-КГ18-3 [Электронный ресурс]. URL: <http://legalacts.ru/sud/opredelenie-verkhovnogo-suda-rf-ot-26062018-n-31-kg18-3/> (дата обращения: 01.10.2018).

## ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Результаты проведенного диссертационного исследования теоретических и практических аспектов сущности правореализационной практики нотариата утверждают в актуальности и перспективности указанной сферы научных интересов. С учетом определенных в начале исследования целей и задач сформулирован ряд теоретических положений, ставших основой для формирования практических предложений и рекомендаций по эффективному использованию опыта нотариальной правореализационной практики при нормотворчестве и совершенствованию процесса реализации права в ходе осуществления нотариальной деятельности. Ключевыми из них являются следующие:

1. Исследование генезиса отечественного нотариата и оценка особенностей эволюции его правореализационной практики, компаративистский анализ которых в совокупности с аспектами европейских нотариальных традиций позволили составить периодизацию становления российского нотариата. Важно отметить, что предложенная периодизация носит условный характер и ориентирована на ключевые вехи формирования законодательства о нотариате и особенности становления нотариальной практики.

Первый период (до 1649 года) ознаменован формированием отдельного органа для письменной фиксации юридически значимых действий - площадных подъячих, которые действовали под номинальным контролем государства, а их практическая деятельность складывалась путем составления разнообразных письменных актов.

Второй период (1649 – 1866 гг.) – оформление особого круга лиц, наделенных полномочиями по регулированию различных видов правоотношений с правом совершать юридически значимые действия, создающие, изменяющие или завершающие существование правоотношений.

Правовое регулирование указанного периода сопровождается принятием Соборного Уложения 1649 года.

Третий период (1866 – 1918 гг.) – создание официального института нотариата, наделенного государственными полномочиями, с закреплением системы профессиональных требований и существенным расширением круга должностных обязанностей, что обусловлено принятием Положения о нотариальной части от 14 апреля 1866 г.

Четвертый период (1918-1973 гг.) – декларирование перечня официально предусмотренных нотариальных действий, которые, преимущественно, совершались силами государственных нотариусов. Начало данного периода характеризуется отсутствием какого-либо действенного правового регулирования нотариальной деятельности, что позже несколько сглаживается принятием Положения о государственном нотариате 1922 г.. Однако правореализационная нотариальная практика данного периода понесла значительные потери как в части накопления опыта, так и в части использования его позитивного потенциала нотариат в аспекте дальнейшего развития института.

Пятый период (1973 – 1993 гг.) – снижение правовой активности нотариуса, сведение его профессиональной деятельности к выполнению удостоверительной функции.

Только на современном этапе с принятием Основ законодательства Российской Федерации о нотариате в 1993 г. отечественный нотариат взял курс на формирование активного востребованного государством и обществом правового института с позитивным правовым потенциалом, действующего в целях охраны и защиты прав и законных интересов и имеющего возможность формировать разностороннюю правореализационную практику.

2. На основе исследования теоретических основ правового регулирования и правового воздействия, а также анализа доктринальных подходов к исследованию механизма правового регулирования определена

позиция нотариальных правоотношений в структуре механизма правового регулирования правозащитной и правоохранительной деятельности – обеспечение законности гражданского оборота в сфере бесспорной юрисдикции.

Нотариальные правоотношения формируются при участии нотариуса, но всегда по инициативе лица, обращающегося за совершением нотариального действия; складываются в области бесспорной юрисдикции, в рамках нотариального производства, подчиняясь правовому регламенту совершения нотариальных действий, а факт возникновения нотариальных правоотношений находит формальное воплощение в виде письменного нотариального акта. Нотариальные правоотношения характеризуются также четким определенным форматом отношений между субъектами. Нотариус, являющийся профессиональным субъектом правоотношений, отвечающим законодательным требованиям и наделенный государственными полномочиями, действует в рамках нотариальных правоотношений от лица государства, но в интересах обратившегося лица и по его волеизъявлению, а обратившийся субъект, преследуя собственные интересы и желая реализовать предусмотренные законом права, подчиняется законодательной процедуре, но, при несовпадении личных ожиданий с конечной целью совершаемого нотариального действия, может отказаться от вступления или завершения нотариальных правоотношений. Важно отметить, что при осуществлении нотариальных правоотношений нотариус всегда обеспечивает защиту прав третьих лиц, не являющихся участниками конкретных нотариальных правоотношений, что также обуславливает значение нотариальных правоотношений в правозащитной и правоохранительной деятельности.

Гарантии безопасности нотариальных правоотношений в механизме правового регулирования правозащитной и правоохранительной деятельности обеспечиваются рядом факторов. Во-первых, нотариус обязан придерживаться правила соблюдать независимость и беспристрастность в

рамках нотариального производства, чему соответствует законодательно закрепленный запрет для нотариуса совершать нотариальные действия в отношении себя и близких родственников. Во-вторых, обязанность хранить втайне сведения, ставшие известными нотариусу в результате совершения нотариального действия. В-третьих, предусмотрена система имущественной ответственности нотариуса на случай причинения ущерба, которая включает в себя персональное страхование гражданской ответственности нотариуса, при недостаточности возмещения по которому предусматривается выплата по договору страхования ответственности нотариусов - членов нотариальной палаты, а в случае наступления перечисленных в ст. 18.1 Основ законодательства РФ о нотариате ситуаций предусмотрена также выплата из компенсационного фонда Федеральной нотариальной палаты, что в целом гарантирует возмещение и дает возможность государству не заботиться о расходах, связанных с профессиональной деятельностью частнопрактикующих нотариусов.

Классифицируя нотариальные отношения по различным основаниям можно выделить регулятивные и охранительные, общие и конкретные, активные и пассивные. Характеризующие особенности каждой группы отношений позволяют раскрыть многогранность проявлений нотариата в рамках механизма правового регулирования общественных отношений, уделяя особое внимание правовой защите и охране прав и законных интересов.

3. Проведено исследование элементов нотариальных правоотношений, которые характеризуются специфическим субъективным, объективным и содержательным наполнением своей структуры.

Квалифицирующими признаками субъектов нотариальных правоотношений являются, во-первых, наличие специального субъекта – нотариуса, который выполняет значимую миссию по реализации права. Во-вторых, на противоположной стороне в правоотношениях вступают субъекты, способные иметь субъективные права и нести юридические

обязанности, которых в общетеоретическом смысле слова традиционно относятся к субъектам правоотношений. В-третьих, участником нотариального правоотношения может стать лишь субъект, обладающий правосубъектностью. Важным аспектом в характеристике субъектов нотариальных правоотношений является постоянное, хотя и «косвенное», присутствие государства в качестве гаранта законности самих нотариальных правоотношений и их правовых последствий

Предметная определенность объекта нотариальных правоотношений характеризуется через реальное благо, на которое направлена деятельность субъектов, побуждающая вступать их в эти правоотношения, а это, в свою очередь, обуславливается наличием правового интереса.

Характеризуя содержание нотариальных правоотношений важно отметить, что субъективному праву управомоченного лица соответствует юридическая обязанность, т.е. предписанная обязанному лицу мера должного поведения, соотносимая с требованиями управомоченного лица в целях удовлетворения его интересов. Нотариальные правоотношения в части исполнения обязанным лицом юридических предписаний обладают еще одной принципиальной особенностью, обусловленной публично-правовым характером нотариальной деятельности и выражающейся в том, что обязанные действия совершаются не только в интересах управомоченного лица, но и интересах государства, в части обеспечения законности общественных отношений.

Оценка разносторонних теоретических подходов к осмыслению основ правового регулирования и воздействия, характеристика механизма правового регулирования в соотношении с особенностями правовой природы нотариата, позволяют сделать вывод о том, что нотариальные правоотношения являются одним из важнейших элементов, способных позитивным образом воздействовать на эффективность функционирования современного механизма правового регулирования правоохранительной и правозащитной деятельности.

4. В целях научно-теоретического понимания и практического использования феномена правореализационной практики нотариата в диссертационном исследовании предложено определение данного понятия, с учетом специфики нотариальной деятельности, правовой природы института нотариата, его юридической значимости и правовой ценности.

Правореализационную практику нотариата следует определять как профессиональную деятельность специального субъекта - нотариуса, направленную на реализацию правовых норм (а также их толкование, обобщение и т.д.), взятую в единстве с накопленным правовым опытом.

Правореализационная нотариальная практика обладает рядом особенностей, определяющих ее положение в правовой системе общества; во-первых, она осуществляется только через правомерное поведение в активном или пассивном формате, обеспечивая общественный правопорядок; во-вторых, фактическое воплощение правовых предписаний составляет сущность самой правореализационной практики нотариата; в-третьих, в рамках правореализационной практики нотариата в надлежащем воплощении права заинтересованы все без исключения субъекты нотариальных правоотношений и лица, заинтересованные в их правовом результате; в-четвертых, согласно традиционной позиции доктрины права, правореализационная практика нотариата осуществляется в форме соблюдения, исполнения, использования и применения права.

5. Накопленный в ходе правореализационной практики нотариата опыт является основой для объективной оценки компетентными органами динамики и эффективности нормативно-правового регулирования общественных отношений, качества нормативных актов, а также позволяет определить характер тех корректив, которые следует внести в законодательство материального и процедурного характера с целью предотвращения проблем в процессе реализации права.

6. Правореализационная практика нотариата занимает важное место в системе правообразующих факторов, в качестве превентивного средства,

обеспечивающего эффективность и качество правотворчества.. В материалах диссертации обоснована неразрывная связь правообразования и правореализационной практики, ввиду нацеленности обоих понятий на непрерывное познание и оценку социальной действительности и на осознанное обоснование принимаемых правовых решений.

В результате анализа правовой природы правообразовательных факторов, с учетом специфики и характеристик видовых групп факторов, следует определить местоположение правореализационной практики нотариата в качестве обеспечивающего (внутреннего) фактора правообразования.

7. Базовая основа правореализационной практики нотариата складывается из двух групп принципов: общих и специальных, где к в первую группу включены такие принципы, как законность, справедливость, целесообразность, принцип объективной истины, обоснованность, равенство перед законом, гуманизм и демократизм, публичность, а вторую группу составляют такие принципы, как достоверность свидетельствования и удостоверения, соблюдение тайны совершаемых нотариальных действий, принцип национального языка нотариальной деятельности, осуществление нотариальной деятельности специальными субъектами, единство прав и обязанностей, независимость и беспристрастность нотариуса при совершении нотариального действия, возможность осуществления нотариальной деятельности исключительно в сфере бесспорной юрисдикции, процедурность, некоммерческий характер, полное самофинансирование нотариальной деятельности, полная имущественная ответственность за ущерб, причиненный в результате неправильного совершения нотариального действия, осуществление нотариальной деятельности в соответствии с моральными и нравственными нормами общества.

8. Анализ функциональной направленности правореализационной практики нотариата позволил определить:



- общесоциальные функции, среди которых выделены гносеологическая (реализуется через анализ и познание опыта, накопленного в ходе правореализационной практики нотариата), сигнально-информационная (реализуется через процесс получения, обработки и использования информации для последующей корректировки правового регулирования сферы нотариальной деятельности), ориентирующая (реализуется через нацеленность деятельности нотариуса на окружающую реальность и поведение участников общественных отношений).

- специально-юридические функции, среди которых выделены прогностическая (реализуется через выработку максимально выверенной нотариальной процедуры, подготовленной на основании прогнозов, опирающихся на анализ правовой действительности), правоконкретизирующая (реализуется через целенаправленное воздействие правореализационной практики нотариата на общественные отношения, выражающееся в конкретизации содержания действующего законодательства), правообеспечительная (реализуется через должное правовое сопровождение реализации правовых предписаний), функция обновления и корректировки права (реализуется через оказание влияния на процесс развития современного законодательства посредством формирования пакета предложений, выработанных в ходе нотариальной деятельности соответствующих субъектов для последующего использования законодателем).

Определяющими функциями правореализационной практики нотариата являются правоохранительная и правозащитная, рассматриваемые в правовом единстве, поскольку публично-правовой характер нотариальной деятельности обуславливает неукоснительное соблюдение правовых предписаний и препятствие противоправным действиям, т.е. охрану права, а частноправовой ориентирован на защиту прав и законных интересов граждан, что проявляется в правозащитной функции.

9. Проводится исследование структурных элементов правореализационного процесса нотариальной охраны и защиты законных интересов, в результате чего разработан понятийный аппарат в указанной сфере, который предлагается включить в проект Федерального закона «О нотариате и нотариальной деятельности Российской Федерации»:

- нотариальный правореализационный процесс, под которым понимается совокупность законодательно предусмотренных комплексных нотариальных процедур, необходимых для осуществления нотариальных действий, имеющих четкий законодательно установленный алгоритм реализации и носящих императивный характер;

- нотариальное производство, под которым понимается совокупность юридически значимых действий, совершаемых в рамках регламента правовой процедуры, предусмотренной для совершения законодательно закрепленных нотариальных действий»,

- нотариальная процедура, под которой понимается установленный законом перечень действий и регламентированная последовательность их совершения в рамках конкретного нотариального действия;

- нотариальное действие, под которым понимается содержание процедуры нотариальной деятельности, выражающейся в совокупности необходимых и достаточных юридически значимых действий, нацеленных на результат нотариального производства в виде для подготовки, удостоверения и выдачи (или засвидетельствования) нотариального акта;

- нотариальный акт, под которым понимается результат нотариальной деятельности, имеющий объективную форму выражения в виде документа, удостоверенного, выданного или засвидетельствованного нотариусом, а также иным специально уполномоченным лицом, с обязательным внесением в реестр нотариальных действий, который может выступать в качестве доказательства и исполнительного листа.

10. В рамках сравнительного анализа структурных элементов предлагается система характеризующих свойств и особенностей для каждого

элемента. Анализ характерных особенностей нотариального производства позволяет сделать вывод, что вся нотариальная деятельность организуется и осуществляется в установленных законом границах нотариальной процедурно-процессуальной формы, являющейся своеобразным правовым регламентом, определяющим процедуру совершения нотариальных действий. При этом важно учитывать, что процедурно-процессуальная форма представляет собой не что иное, как законодательно предусмотренный порядок осуществления нотариальной деятельности, который выработан на базе обобщения огромного опыта применения права

Теоретическое осмысление и анализ взаимосвязи отдельных элементов правореализационного процесса нотариальной охраны и защиты законных интересов позволяет сделать вывод, что нотариальная деятельность осуществляется в виде нотариального производства, основу которого составляют нотариальные действия, представляющие собой содержание нотариальной процедуры и являющиеся целью нотариального производства, результат которого оформляется в виде нотариального акта.

11. Правореализационная практика не может осуществляться стихийно и поэтому формируется в рамках нотариального правореализационного процесса, поступательно проходящего стадии инициирования процесса реализации права, подготовительную стадию, стадию выбора формы реализации права, стадию совершения нотариального действия, а также стадию изготовления нотариального акта с его последующим исполнением, что в целом позволяет обеспечивать преемственность на каждом этапе процесса и получить точную картину реализации правовой нормы. Поэтапная реализация права в рамках нотариальной деятельности дает возможность полноценно обеспечить охрану и защиту законных интересов, под которыми подразумевается мера юридически дозволенного поведения субъекта, проявляющаяся в стремлении пользоваться определенным социальным благом и гарантированного государством в виде защиты компетентными структурами по мере необходимости.

12. Нотариат, равно как и органы уголовной юстиции, относятся к правоохранительной системе и ориентированы на защиту прав и законных интересов граждан и юридических лиц, при этом нотариат функционирует в области предупреждения нарушения законных предписаний, а органы уголовной юстиции - в результате совершения преступления, а также в области охраны и защиты личности от незаконного и необоснованного обвинения. При этом важно отметить, что в рамках уголовно-правовой ответственности нотариус не может рассматриваться как должностное лицо. Кроме того, уголовно-правовой ответственности в сфере осуществления нотариальной деятельности подлежат только нотариусы и лица, замещающие временно отсутствующего нотариуса, и не распространяется на стажеров и работников нотариальной конторы.

Взаимодействие нотариата и органов уголовной юстиции выстраивается по двум направлениям: обеспечение нотариусом охраны информации, относящейся к «нотариальной тайне», в рамках истребования указанных сведений органами уголовной юстиции при исполнении своих обязанностей и привлечение самого нотариуса к уголовной ответственности, ввиду совершения им противоправных деяний при осуществлении профессиональной нотариальной деятельности.

В качестве объекта уголовно-правового воздействия наиболее распространенным деянием со стороны частнопрактикующих нотариусов является злоупотребление полномочиями, с санкциями, предусмотренными ст. 202 УК РФ. Указанная статья обладает мощным превентивным потенциалом, предупреждая негативные деяния со стороны частнопрактикующих нотариусов, а также обеспечивая профилактику иных смежных преступлений (например, мошенничества в области оборота недвижимого имущества).

13. В диссертации проведен анализ организационно-правовых основ взаимодействия нотариата и органов уголовной юстиции в рамках нотариальной правореализационной практики, в результате которого

сформированы следующие выводы, предложения и рекомендации по оптимизации указанного взаимодействия:

Во-первых, нотариус обязан предоставить информацию, касающуюся совершенного нотариального действия, если подобная информация официально запрашивается судом, прокуратурой, органами следствия в рамках исследования материалов уголовных дел, находящихся в их производстве, а в случае изъятия документов, предметов, материалов и сообщений, имеющих значение для разрешения дела, органами, осуществляющими оперативно-розыскную деятельность, нотариус обязан следовать законодательно установленному регламенту. С целью обеспечить охрану «нотариальной тайны» следует предусмотреть положение в уголовном законодательстве относительно необходимости получения согласия нотариуса на передачу органам уголовной юстиции информации и (или) материалов, не подлежащих разглашению в силу обязанности сохранить втайне конфиденциальные сведения, ставшие известными нотариусу в силу исполнения им профессиональных обязанностей.

Во-вторых, в целях обеспечения легитимности взаимодействия нотариата и органов уголовной юстиции для нотариуса предусмотрена возможность обжаловать как процессуальные действия указанных органов, так и вынесенные решения в той их части, которая затрагивает права и законные интересы нотариуса. Однако на период рассмотрения принесенной нотариусом жалобы производство обжалуемого действия, равно как и исполнение обжалуемого решения не приостанавливаются. С подобным положением дел крайне сложно согласиться, поскольку в рассматриваемом случае процедура обжалования нотариусом действий и (или) бездействий, а также решений должностных лиц является важной мерой обеспечения легитимности нотариальной деятельности и охраны конституционных прав граждан и юридических лиц.

14. В целях совершенствования процесса формирования правореализационной практики нотариата и в качестве отдельной

рекомендации по повышению эффективности нотариальной деятельности внесено предложение о необходимости изучения, анализа и обобщения результатов практики реализации материального права нотариусами по итогам каждого отчетного периода, которые после профессионального научного обсуждения должны получить обоснованное мотивированное разъяснение (толкование) и подлежать последующему документальному оформлению в виде актов официального характера – обзоров основных позиций и рекомендации Федеральной нотариальной палаты РФ (разработанных по образцу Постановлений Пленума Верховного суда РФ), являющихся обязательными для субъектов, осуществляющих нотариальную деятельность. Для указанной цели диссертант предлагает создать Комиссию по обобщению нотариальной практики при Федеральной нотариальной палате Российской Федерации.

15. В рамках современного реформирования системы нотариата эффективным образом использован позитивный потенциал правового института и опыт, накопленный в ходе правореализационной практики. Общей тенденцией произошедших и готовящихся к реализации изменений является расширение полномочий нотариусов, что, несомненно, всегда сопровождается дополнительными обязательствами и повышением ответственности. Одним из таких дополнительных обязательств выступает активное внедрение и использование электронных технологий в профессиональной деятельности нотариусов.

В частности, расширяются возможности использования Единой информационной системы (ЕИС): все совершенные нотариальные действия незамедлительно вносятся в ЕИС вне зависимости от наличия связи с сетью Интернет, что облегчает и увеличивает возможности поиска по реестру нотариальных действий, ЕИС делает более оперативной передачу архивов нотариусов при сложении ими полномочий, а также позволяет реализовать функцию передачи наследственных дел в рамках самого реестра. В связи с

этим внесены изменения в Приказы Минюста РФ № 128<sup>1</sup>, № 129<sup>2</sup>, № 313<sup>3</sup>, где закрепляются новые требования по работе с ЕИС нотариата.

Более того, нотариальное сообщество готово пойти дальше и рассмотреть в рамках процесса развития информационных систем применять новые технологии, в частности, «блокчейн»<sup>4</sup>, о чем упомянула в своем докладе председатель комиссии Московской городской нотариальной палаты по финансово-хозяйственной деятельности и бюджету Е.А. Амелькина, указав при этом, что гарантии, обеспечиваемые в рамках нотариальной деятельности, могут быть успешным образом интегрированы в современные электронные технологии, что повысит безопасность сделок и обеспечит защит прав граждан.

Бесспорно, интегрирование электронных технологий в нотариальную деятельность является важным аспектом развития правореализационной практики нотариата, особенно учитывая те обстоятельства, что российский нотариат осуществляет эту деятельность в очень сжатые сроки. Стороннее содействие способно нивелировать побочные негативные аспекты и сделать процесс внедрения новых технологий безболезненным и адаптивным, в частности, положительным будет содействие со стороны Фонда «Центр инноваций и информационных технологий», который может обеспечить как техническую поддержку, так и организовать обучающие семинары по основательному исследованию и активному внедрению возможностей ЕИС.

Положительным образом эксперты оценивают и введение в действие Регламента совершения нотариальных действий, который, с одной стороны, повышает прозрачность работы нотариусов, поскольку закрепляет основные

---

<sup>1</sup> Об утверждении Требований к содержанию реестров единой информационной системы нотариата: Приказ Минюста России от 17.06.2014 г. №128 (ред. от 21.12.2017) // Российская газета. № 136. 2014.

<sup>2</sup> Об утверждении Порядка ведения реестров единой информационной системы нотариата: Приказ Минюста России от 17.06.2014 г. № 129 (ред. 29.06.2018) // Российская газета. № 136. 2014.

<sup>3</sup> Об утверждении форм реестров регистрации нотариальных действий, нотариальных свидетельств, удостоверительных надписей на сделках и свидетельствуемых документах и порядка их оформления: Приказ Минюста России от 27.12.2016 г. № 313 // СПС «КонсультантПлюс» (дата обращения: 23.07.2018).

<sup>4</sup> Господдержка, привлечение инвестиций, правовое регулирование блокчейн, электронный нотариат – тема форума по государственно-частному партнерству в ПФО [Электронный ресурс]. URL: <https://www.notariat.ru/ru - ru/news/gospodderzhka - privlechenie - investicii - pravovoe - regulirovanie - blokcheyn -elektronnyj-notariat-temy-foruma-po-gosudarstvenno-chastnomu-partnerstvu-v-pfo> (дата обращения: 21.09.2018).

аспекты документооборота, необходимого для совершения конкретного нотариального действия, упорядочивая, тем самым, порядок действий обратившихся граждан, а, с другой стороны, обеспечивает защиту прав нотариусов, снижая, тем самым, возможность оспаривания нотариальных действий.

Нельзя переоценить важность и значимость межведомственного электронного взаимодействия нотариата и государственных органов, в частности, органов Федеральной налоговой службы, Федеральной службы регистрации, кадастра и картографии, Министерства юстиции Российской Федерации т.п.

Большое количество изменений еще только ожидает отечественный нотариат: с января 2020 года Федеральная нотариальная палата в порядке, установленном федеральным органом юстиции совместно с Федеральной нотариальной палатой, будет осуществлять выдачу удостоверения нотариуса - документа, подтверждающего статус нотариуса. Это важное нововведение, которое позволит расширить территорию осуществления правореализационной практики, например, если нотариусу потребуется выехать для совершения нотариального действия на территорию СИЗО.

Многие из нововведений являются принципиально новыми для сферы нотариальной деятельности и только предстоит в ходе практической деятельности накопить тот опыт, который будет заложен в основу последующего развития института нотариата и формирования правореализационной нотариальной практики.



## БИБЛИОГРАФИЯ

### **I. Нормативные правовые акты и иные официальные документы Российской Федерации**

1. Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с учетом поправок, внесённых законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 № 6-ФКЗ, от 30.12.2008 № 7-ФКЗ, от 05.02.2014 № 2-ФКЗ, от 21.07.2014 № 11-ФКЗ) // СЗ РФ. – 2014. – № 31. – Ст. 4398.
2. Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации: Федеральный закон от 24 июля 2002 г. № 95-ФЗ (ред. от 25.12.2018) // СЗ РФ. – 2002. – № 30. – Ст. 3012.
3. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая): Федеральный закон от 30 ноября 1994 г. № 51-ФЗ (ред. от 03.08.2018) // СЗ РФ. – 1994. - № 32 . – Ст. 3301.
4. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть третья): Федеральный закон от 26 ноября 2001 г. № 146-ФЗ (ред. от 03.08.2018) // СЗ РФ. – 2001. – № 49 . – Ст. 4552.
5. Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации: Федеральный закон от 14 ноября 2002 г. № 138 ФЗ (ред. от 27.12.2018) // СЗ РФ. – 2002. – № 46. – Ст. 4532.
6. Уголовный кодекс Российской Федерации: Федеральный закон от 13 июня 1996 г. № 63-ФЗ (ред. от 27.12.2018) // СЗ РФ. – 17.06.1996. – № 25. – Ст. 2954.
7. Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации: Федеральный закон от 18 декабря 2001 г. № 174-ФЗ (ред. от 27.12.2018) // СЗ РФ. – 2001. – № 52 (ч. I). – Ст. 4921.

8. Федеральный закон от 17 января 1992 г. № 2202-1 (ред. от 27.12.2018) «О прокуратуре Российской Федерации» // СЗ РФ. – 1995. – № 47. – Ст. 4472.

9. Федеральный закон от 12 августа 1995 г. № 144-ФЗ (ред. 06.07.2016) «Об оперативно-розыскной деятельности» // СЗ РФ. – 1995. – № 33. – Ст. 3349.

10. Федеральный закон от 03 июля 2016 г. № 360-ФЗ (ред. от 30.11.2016) «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» // СЗ РФ. – 2016. – № 27 (часть II). – Ст. 4293.

11. Федеральный закон от 03 августа 2018 г. № 338-ФЗ (ред. от 04.08.2018) «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» // СЗ РФ. – 2018. – № 32 (Часть II). – Ст. 5131.

12. Федеральный закон от 13 июля 2015 г. № 218-ФЗ (ред. от 03.08.2018) «О государственной регистрации недвижимости» // СЗ РФ. – 2015. – № 29 (Часть I). – Ст. 4344.

13. Основы законодательства Российской Федерации о нотариате от 11.02.1993 г. № 4462–1 (ред. от 27.12.2018) // Ведомости СНД и ВС РФ. – 1993. – № 10. – Ст. 357.

14. Гражданский кодекс РСФСР (утв. ВС РСФСР 11.06.1964) (ред. от 26.11.2001) (утратил силу) // Ведомости ВС РСФСР. – 1964. – № 24. – Ст. 407.

15. Закон СССР от 19 июля 1973 г. № 4537-VIII «О государственном нотариате» (ред. 16.02.1979) (утратил силу) // Ведомости ВС СССР. – 1973. – № 30. – Ст. 393.

16. Указ Президента Российской Федерации от 06 марта 1997 г. № 188 «Об утверждении Перечня сведений конфиденциального характера» (ред. 13.07.2015) // СЗ РФ. – 1997. – № 10. – Ст. 1127.

17. Приказ Минюста России от 30 августа 2017 г. № 156 «Об утверждении Регламента совершения нотариусами нотариальных действий, устанавливающий объем информации, необходимой нотариусу для совершения нотариальных действий, и способ ее фиксирования» //

Официальный интернет-портал правовой информации [Электронный ресурс]. URL: <http://www.pravo.gov.ru> (дата обращения: 15.10.2018).

18. Приказ Минюста России от 16 апреля 2014 г. № 78 «Об утверждении Правил нотариального делопроизводства» (ред. 17.04.2018) // Российская газета. – № 95. – 2014.

19. Приказ Минюста России от 17 июня 2014 г. № 128 «Об утверждении Требований к содержанию реестров единой информационной системы нотариата» (ред. от 21.12.2017) // Российская газета. – № 136. – 2014.

20. Приказ Минюста России от 17 июня 2014 г. № 129 «Об утверждении Порядка ведения реестров единой информационной системы нотариата» (ред. 29.06.2018) // Российская газета. – № 136. – 2014.

21. Приказ Минюста России от 27 декабря 2016 г. № 313 «Об утверждении форм реестров регистрации нотариальных действий, нотариальных свидетельств, удостоверительных надписей на сделках и свидетельствуемых документах и порядка их оформления» (ред. 21.12.2017) // Официальный интернет-портал правовой информации [Электронный ресурс]. URL: <http://www.pravo.gov.ru> (дата обращения: 23.07.2018).

22. Постановление ЦИК СССР, СНК СССР от 14 мая 1926 г. «Об основных принципах организации государственного нотариата» (утратил силу) // СЗ СССР. – 1926. – № 35. – Ст. 252.

23. Декрет СНК РСФСР от 24 ноября 1917 г. «О суде» (утратил силу) // СУ РСФСР. – 1917. – № 4. – Ст. 50.

24. Декрет СНК РСФСР от 24 августа 1923 г. «О введении в действие Положения о государственном нотариате РСФСР издания 1923» (утратил силу) // СУ РСФСР. – 1923. – № 75. – Ст. 726.

25. Декрет СНК РСФСР от 04 октября 1922 г. «Положение о государственном нотариате» (утратил силу) // СУ РСФСР. – 1922. – № 63. – Ст. 807.

26. Проект Федерального закона «О нотариате и нотариальной деятельности в Российской Федерации» // СПС «КонсультантПлюс»

[Электронный ресурс]. URL: <http://www.consultant.ru> (дата обращения: 15.07.2018).

## **II. Материалы судебной практики**

27. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 10 февраля 2009 г. № 1 «О практике рассмотрения судами жалоб в порядке статьи 125 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации» // Бюллетень Верховного Суда РФ. – 2009. – № 4.

28. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 16 октября 2009 г. № 19 «О судебной практике по делам о злоупотреблении должностными полномочиями и о превышении должностных полномочий» // Бюллетень Верховного Суда РФ. – 2009. – № 12.

29. Определение Конституционного Суда РФ от 22 апреля 2010 г. № 474-О-О «Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданина Калюжного С.А. на нарушение его конституционных прав частью 2 статьи 16 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате» // СПС «Консультант плюс» [Электронный ресурс]. URL: <http://www.consultant.ru> (дата обращения: 23.07.2018).

30. Определение Конституционного суда РФ от 14 июля 1998 г. № 86-О «По делу о проверке конституционности отдельных положений Федерального закона «Об оперативно-розыскной деятельности» по жалобе гражданки И.Г. Черновой» // СПС «Консультант плюс» [Электронный ресурс]. URL: <http://www.consultant.ru> (дата обращения: 24.07.2018).

31. Определение Конституционного суда РФ от 01 ноября 2007 г. № 811-О-П «По жалобе гражданина Каменского Олега Геннадьевича на нарушение его конституционных прав положениями части первой статьи 402 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации» // Правовой портал «Гарант» [Электронный ресурс]. URL: <https://base.garant.ru> (дата обращения: 27.07.2018).

32. Определение Конституционного Суда РФ от 25.09.2014 г. № 2206-О «Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданки Стерховой М.И. на нарушение ее конституционных прав отдельными положениями основ законодательства Российской Федерации о нотариате и частью второй статьи 61 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации» // СПС «Консультант плюс» [Электронный ресурс]. URL: <http://www.consultant.ru> (дата обращения: 24.08.2018).

33. Определение Верховного Суда РФ от 26.06.2018 г. по делу № 31-КГ18-3 [Электронный ресурс]. URL: <http://legalacts.ru/sud/opredelenie-verkhovnogo-suda-rf-ot-26062018-n-31-kg18-3/> (дата обращения: 01.10.2018).

34. Обзор судебной практики Верховного Суда Российской Федерации за третий и четвертый кварталы 1996 г. // Бюллетень Верховного Суда РФ. – 1997. – № 4.

### **III. Монографии, учебники, учебные пособия, словари**

35. Административный процесс в СССР [Текст] / Н.Г. Салищева. – М.: Юридическая литература, 1964. – 158 с.

36. Алексеев С.С. Собрание сочинений [Текст]: в 10 т. / С.С. Алексеев. Т. 3: Проблемы теории права. – М.: Статут, 2010. – 781 с.

37. Алексеев С.С. Собрание сочинений [Текст]: в 10 т. / С.С. Алексеев. Т. 8: Учебники и учебные пособия. – М.: Статут, 2010. – 480 с.

38. Алексеев С.С. Механизм правового регулирования в социалистическом государстве [Текст] / С.С. Алексеев. – М.: Юридическая литература, 1966. – 187 с.

39. Алексеев С.С. Общая теория права [Текст] / С.С. Алексеев. – М.: ТК Велби, Изд-во Проспект, 2008. – 576 с.

40. Арефьева Г.С. Общество. Познание. Практика [Текст] / Г.С. Арефьева. – М.: Мысль, 1988. – 206 с.

41. Бахрах Д.Н. Административное право России [Текст] / Д.Н. Бахрах. – М.: Издательство НОРМА, 2000. – 640 с.
42. Бегичев А.В. Соотношение публичного и частного интереса при переходе общественно значимого имущества по наследству [Текст]: Монография / А.В. Бегичев. – М.: Изд-во Юрист, 2017. – 160 с.
43. Беляев И.Д. История русского законодательства [Текст] / Отв. ред. В.П. Сальников. – СПб: Лань, 1999. – 640 с.
44. Берг А.И., Черняк Ю.И. Информация и управление [Текст] / А.И. Берг, Ю.И. Черняк. – М.: Экономика. 1996. – 62 с.
45. Венгеров А.Б. Теория государства и права [Текст]: Учебн. для юрид. вузов / А.Б. Венгеров. – М.: Омега-Л, 2006. – 528 с.
46. Вергасова Р.И. Нотариат в России [Текст]: Учебное пособие / Р.И. Вергасова. – М.: Юрист, 2006. – 363 с.
47. Вильнянский С.И. Лекции по советскому гражданскому праву [Текст] / Отв. ред. А.И. Рогожин. – Харьков: Изд-во Харьк. ун-та, 1958. – 339 с.
48. Вопленко Н.Н., Рожнов А.П. Правоприменительная практика: понятие, основные черты и функции [Текст]: Монография / Н.Н. Вопленко, А.П. Рожнов. – Волгоград: Изд-во ВолГУ, 2004. – 205 с.
49. Гасман А.Г. Объяснительная записка к проекту новой редакции Положения о нотариальной части [Текст] / А.Г. Гасман. – СПб: Сенатская типография, 1904. – 812 с.
50. Гонгало Ю.Б. Юридические факты в наследственном праве России и Франции [Текст] / Ю.Б. Гонгало. – М.: Статут, 2010. – 310 с.
51. Государственное право Российской Федерации [Текст] / Под ред. О.Е. Кутафина. – М.: Юридическая литература, 1996. – 584 с.
52. Гревцов Ю.И. Правовые отношения и существование права [Текст] / Ю.И. Гревцов. – Л.: Изд-во Ленингр. Ун-та, 1987. – 128 с.

53. Долгов М.А. Институт российского нотариата: история и современность [Текст]: Монография / М.А. Долгов. – М.: Изд-во РГТЭУ, 2005. – 148 с.
54. Дюрягин И.Я. Применение норм советского права. Теоретические вопросы [Текст] / И.Я. Дюрягин. – Свердловск: Сред.-Урал. кн. изд-во, 1973. – 248 с.
55. Иванов Н.Г. Уголовное право России. Общая и Особенная части [Текст] / Н.Г. Иванов. – М.: Экзамен, 2003. – 768 с.
56. Иоффе О.С. Правоотношение по советскому гражданскому праву [Текст] / Отв. ред. С.И. Аскназий. – Л.: Изд-во Ленингр. Ун-та, 1949. – 143 с.
57. Иоффе О.С., Шаргородский М.Д. Вопросы теории права [Текст] / О.С. Иоффе, М.Д. Шаргородский. – М.: Госюриздат, 1961. – 381 с.
58. Исаков В.Б. Юридические факты в советском праве [Текст] / В.Б. Исаков. – М.: Юридическая литература, 1984. – 144 с.
59. Значение преступных последствий для уголовной ответственности [Текст] / Н.Ф. Кузнецова. – М.: Госюриздат, 1958. – 219 с.
60. Калинин М.И. О социалистической законности [Текст] / Сост. А. Гусев, Б. Рудяк. – М.: Известия, 1959. – 187 с.
61. Карташов В.Н. Теория правовой системы общества [Текст]: Учебное пособие в 2 т. Т. 1. / Ред. кол. В.Н. Карташов, Л.Л. Кругликов, М.В. Лушникова, В.В. Бутнев, Н.Н. Тарусина. – Ярославль: ЯрГУ, 2005. – 544 с.
62. Керимов Д.А. Философские проблемы права [Текст] / Д.А. Керимов. – М.: Мысль, 1972. – 472 с.
63. Кечекьян С.Ф. Правоотношения в социалистическом обществе [Текст] / Отв. ред. М.С. Строгович. – М.: Изд-во АН СССР, 1958. – 187 с.
64. Комиссаров К.И. Последовательно прогрессивное развитие советского гражданского процессуального права [Текст] // Проблемы действия и совершенствования советского гражданского процессуального права: межвуз. сборн. науч. Трудов. – Свердловск: СЮИ, 1982. – 145 с.

65. Крапивенский С.Э. Социальная философия [Текст]: Учебник для гуманитар. – соц. специальностей высших учебных заведений / С.Э. Крапивенский. – Волгоград: Комитет по печати, 1996. – 320 с.
66. Крюков В.Ф. Уголовное преследование в досудебном производстве: уголовно-процессуальные и надзорные аспекты деятельности прокурора [Текст] / В.Ф. Крюков. – М.: Норма, 2010. – 480 с.
67. Кудрявцев В.Н. Право и поведение [Текст] / В.Н. Кудрявцев. – М.: Юридическая литература, 1978. – 192 с.
68. Кузнецов А.В. Уголовное право и личность [Текст] / А.В. Кузнецов. – М.: Юридическая литература, 1977. – 168 с.
69. Лесницкая Л.Ф., Виноградова Р.И., Гольская Д.Х. Нотариат в СССР [Текст] / Под ред. Л.Ф. Лесницкой. – М.: Юридическая литература, 1990. – 160 с.
70. Леушин В.И. Юридическая практика в системе социалистических общественных отношений [Текст] / В.И. Леушин. – Красноярск: Изд-во Краснояр. ун-та 1987. – 152 с.
71. Личность. Права. Демократия. Теоретические проблемы субъективного права [Текст] / Н.И. Матузов. – Саратов: Изд-во Саратов. ун-та, 1972. – 292 с.
72. Мажитова Р.Ф. Правовые отношения в советском социалистическом обществе [Текст] / Ред. кол. Ф.И. Калинычев, Б.П. Кравцов, А.Л. Недавний. – М.: Мысль, 1967. – 40 с.
73. Малько А.В., Субочев В.В. Законные интересы как правовая категория [Текст]: Монография / А.В. Малько, В.В. Субочев. – СПб: Изд-во Р. Асланова «Юридический центр Пресс», 2004. – 359 с.
74. Матузов Н.И. Правовая система и личность [Текст] / Н.И. Матузов. – Саратов: Изд-во Саратовского университета, 1987. – 294 с.
75. Михайлов С.В. Категория интереса в российском гражданском праве [Текст] / С.В. Михайлов. – М.: Статут, 2002. – 205 с.



76. Москаленко И.В. Нотариат: модель юрисдикции. Превентивный правоохранительный механизм реализации гражданского (частного) права [Текст]: Монография / И.В. Москаленко. – М.: ФРПК, 2007. – 128 с.
77. Морозова Л.А. Теория государства и права [Текст]: Учебник / Л.А. Морозова. – М.: Эксмо, 2010. – 384 с.
78. Настольная книга нотариуса [Текст]: в 4 томах / Под ред. И.Г. Медведева. Т.1: Организация нотариального дела. – М.: Статут, 2015. – 414 с.
79. Настольная книга нотариуса [Текст]: в 4 томах / Под ред. И.Г. Медведева. Т.4: Международное частное право, уголовное право и процесс в нотариальной деятельности. – М.: Статут, 2015. – 287 с.
80. Нашиц А. Правотворчество. Теория и законодательная техника [Текст] / Под ред. Д.А. Керимова, А.В. Мицкевича. – М.: Прогресс, 1974. – 256 с.
81. Нотариальная практика: ответы на вопрос [Текст] / Т.И. Зайцева, И.Г. Медведев. Вып. 3. – М.: Инфотропик Медиа, 2011. – 400 с.
82. Нотариальное право [Текст]: Учебник / Б.М. Гонгало, Т.И. Зайцева, И.Г. Медведев и др.; Под ред. В.В. Яркова. – М.: Статут, 2017. – 576 с.
83. Нотариат и суд в России: 150 лет вместе [Текст] / Под ред. Е.А. Борисовой. – М.: Городец, 2017. – 320 с.
84. Нотариат в гражданском обороте: в России и за рубежом [Текст]: Монография / Гончарова Н.В., Иншакова А.О., Казаченок О.П., Остапенко И.А., Тымчук Ю.А.; Под ред. А.О. Иншаковой. – М.: Юрлитинформ, 2017. – 176 с.
85. Общая теория государства и права. Академический курс в 2 т. [Текст] / Под ред. М.Н. Марченко. Т.2: Теория права. – М.: Зерцало, 1998. – 640 с.
86. Общая теория государства и права [Текст] / Под ред. В.В. Лазарева. – М.: Юрист, 1997. – 472 с.

87. Общая теория советского права [Текст] / Н.Г. Александров, С.Н. Братусь, А.В. Мицкевич и др.; Под ред. С.Н. Братуся, И.С. Самощенко. – М.: Юрижическая литература, 1966. – 491 с.
88. Ожегов С.И., Шведова Н.Ю. Толковый словарь русского языка [Текст] / С.И. Ожегов, Н.Ю. Шведова. – М.: Азбуковник, 1999. – 944 с.
89. Основы марксистско-ленинской философии [Текст]: Учебник для вузов / Ф.В. Константинов, А.С. Богомолов, Г.М. Гак, Г.Е. Глезерман и др. – М.: Политиздат, 1980. – 544 с.
90. Осокин Р.Б. Правоохранительные органы в системе безопасности [Текст] / Р.Б. Осокин. – Тамбов: Тамбовский филиала МосУ МВД России, 2006. – 128 с.
91. Пиголкин А.С. Правоприменение в советском государстве [Текст] / А.С. Пиголкин, М.Н. Николаева, М.С. Студеникина и др.; Отв. ред. И.Н. Кузнецов, И.С. Самощенко. – М.: Юридическая литература, 1985. – 304 с.
92. Пиепу Ж.-Ф., Ягр Ж. Профессиональное нотариальное право [Текст] / Пер. с франц. И.Г. Медведева. – М.: Юрист, 2001. – 224 с.
93. Полтавская Н., Кузнецов В. Нотариат. Курс лекций [Текст] / Н. Полтавская, В. Кузнецов. – М.: Институт международного права и экономики им. А.С. Грибоедова, 1998. – 176 с.
94. Придворов Н.А., Трофимов В.В. Правообразование и правообразующие факторы в праве [Текст]: Монография / Н.А. Придворов, В.В. Трофимов. – М.: Норма: ИНФРА-М, 2012. – 400 с.
95. Радько Т.Н. Теория государства и права [Текст]: Учебник / Т.Н. Радько. – М.: Проспект, 2009. – 752 с.
96. Рарог А.И. Субъективная сторона и квалификация преступлений [Текст] / А.И. Рарог. – М.: ООО «Профобразование», 2001. – 133 с.
97. Российская юридическая энциклопедия [Текст] / Т.Е. Абова, С.А. Авакьян, Г.Д. Алексеев; Гл. ред. А.Я. Сухарев. – М.: Инфра-М, 1999. – 607 с.

98. Российское уголовное право. Особенная часть [Текст]: Учебник для вузов / Под ред. В.С. Комиссарова. – СПб.: Питер, 2008. – 720 с.
99. Рубинштейн С.Л. Бытие и сознание. О месте психического во всеобщей взаимосвязи явлений материального мира [Текст]: монография / С.Л. Рубинштейн. – М.: Изд-во Акад. наук СССР, 1957. – 328 с.
100. Рулан Н. Юридическая антропология [Текст]: Учебник для вузов / Н. Рулан. – М.: Норма, 1999. – 310 с.
101. Сабо И. Основы теории права [Текст] / Под ред. В.А. Туманова. – М.: Прогресс, 1974. – 269 с.
102. Стешенко Л.А., Шамба Т.М. Нотариат в Российской Федерации [Текст] / Л.А. Стешенко, Т.М. Шамба. – М.: Норма - Инфра-М, 2001. – 416 с.
103. Судебная практика по вопросам нотариальной деятельности [Текст]: Сборник / Сост. Е.Ю. Юшкова. – М.: Инфотропик Медиа, 2010. – 504 с.
104. Тарасенко А.А. Общественные интересы и личность [Текст] / Ред. Н.Н. Заренок. – Минск: Наука и техника, 1980. – 151 с.
105. Теоретические вопросы систематизации советского законодательства [Текст] / Под ред. С.Н.Братусь, И.С. Самощенко. – М.: Госюриздат, 1962. - 575 с.
106. Теория государства и права [Текст] / Под ред. А.Б. Венгерова. – М.: Юрист, 1996. – 166 с.
107. Теория государства и права. Курс лекций [Текст] / Под ред. Н.И. Матузова, А.В. Малько. – М.: Юрист, 2001. – 776 с.
108. Тихомиров Ю.А. Правовое регулирование: теория и практика [Текст] / Ю.А. Тихомиров. – М.: Формула права, 2010. – 400 с.
109. Тихомиров Ю.А. Публичное право [Текст]: Учебник / Ю.А. Тихомиров. - М.: БЕК, 1995. – 496 с.
110. Толковый словарь юридических терминов [Текст] / А.Н. Головистикова, Л.Ю. Грудцына. – М.: Эксмо, 2008. – 448 с.

111. Толстой Ю. К. К теории правоотношения [Текст] / Ю.К. Толстой. – Л.: Изд-во ЛГУ, 1959. – 88 с.
112. Уголовное право России. Общая часть. Особенная часть [Текст]: Учебник / Общ. ред. Н. Г. Кадникова. – М.: ИД Юриспруденция, 2013. – 704 с.
113. Уголовное право Российской Федерации [Текст]: Учебник / Под общ. ред. И. А. Бобракова, А. А. Телегина. – Брянск: Московский университет МВД РФ, 2008. – 627 с.
114. Фемелиди А.М. Русский нотариат. История нотариата и действующее Нотариальное положение 14 апреля 1866 г. [Текст]: Пособие по изучению русского нотариального права / А.М. Фемелиди. – СПб: Издание А.Я. Канторовича, 1902. – 264 с.
115. Философская энциклопедия [Текст]: в 5 т. / Под. ред. Ф.В. Константинова. – М.: Советская энциклопедия, 1970. – 740 с.
116. Философский энциклопедический словарь [Текст] / Редкол.: С. С. Аверинцев и др. – М.: Советская энциклопедия, 1989. – 840 с.
117. Финансовое право [Текст]: Учебник / Отв. ред. Н. И. Химичева. – М.: Норма - ИНФРА М, 2012. – 752 с.
118. Хвостов В.М. Система римского права [Текст]: Учебник / Вступ. ст. Е.А. Суханов, В.А. Томсинов. – М.: Спарк, 1996. – 522 с.
119. Черемных Г.Г., Черемных И.Г. Нотариальное право Российской Федерации [Текст]: Учебное пособие / Г.Г. Черемных, И.Г. Черемных. – М.: Юридическая литература, 2006. – 432 с.
120. Черемных И.Г. Нотариат и нотариальное право России [Текст]: Учебное пособие / Под ред. Г.Г. Черемных. – М.: Эксмо, 2007. – 272 с.
121. Черемных И.Г. Российский нотариат: прошлое, настоящее, будущее [Текст] / И.Г. Черемных. – М.: ОКТБ, 1999. – 240 с.

#### IV. Научные статьи

122. Авдеенко Н.И., Кабанова М.А. Нотариат в СССР [Текст] / Н.И. Авдеенко, М.А. Кабанова // Вестник Ленинградского университета. – 1985. – № 20. – С. 118-120.

123. Акимова Т.И. Конституционное правовое сознание как основа российской государственности [Текст] / Т.И. Акимова // Управление и общество: от традиции к реформам: Материалы X всероссийской научно-практической конференции. - Тамбов: Изд-во Чеснокова А.В., 2015. – С. 101.-103.

124. Арно А.Ж. Изучение предзаконодательного процесса - вклад в развитие теории нормотворчества [Текст] / А.Ж. Арно // СССР - Франция: социальные аспекты правотворчества: по материалам Второго советско-французского симпозиума, Москва, июнь 1978 г. – М.: Изд-во ИГиП АН СССР, 1980. – С. 19-27.

125. Барановский С. Пасынки Фемиды [Текст] / С. Барановский // Нотариальный вестник. – 1903. – № 2. – С. 7-8.

126. Бачурин Д.Г. Налоговый процесс как внутриотраслевой институт налогового права [Текст] / Д.Г. Бачурин // Российский юридический журнал. – 2001. – № 2. – С. 85-92.

127. Бегичев А.В. Проблема реализации единообразия нотариальной практики оформления наследственных прав: опыт взаимодействия адвоката и нотариуса [Текст] / А.В. Бегичев // Вестник Университета имени О.Е. Кутафина. – 2017. - № 12. – С. 221-229.

128. Белов И.Т. Подготовка допроса нотариуса в ходе расследования мошенничества в сфере оборота жилья [Текст] / И.Т. Белов // Юридическая наука и правоохранительная практика. – 2010. – № 3(13). – С. 87-92.

129. Беспалов Ю.Ф. Нотариальный акт: понятие, признаки и классификация [Текст] / Ю.Ф. Беспалов // Нотариус. – 2018. – № 5. – С. 3-5.

130. Богатырев Н.В. Нотариальный акт как форма осуществления охранительной функции права [Текст] / Н.В. Богатырев // Вестник Саратовской государственной юридической академии. – 2015. - № 1(102). – С. 124-128.

131. Вагнер К. Европейский Кодекс нотариального профессионального права [Текст] / К. Вагнер // Нотариальный вестник. – 1997. – № 3. – С. 25-27.

132. Грядов А.В. Доказательственная сила нотариального акта в праве России и Франции [Текст] / А.В. Грядов // Нотариальный вестникъ. – 2009. – № 12. – С. 4-23.

133. Иваницкий А. Впечатления и заметки [Текст] / А. Иваницкий // Нотариальный вестник. – 1903. – № 2. – С. 6.

134. Йемма А. Сравнительный взгляд на нотариаты латинского права Европы [Текст] / А. Йемма // Нотариальный вестник. – 1997. – № 32. – С. 31-32.

135. Кожевников С.Н. Правоотношения, возникающие в связи с применением мер государственного принуждения [Текст] / С.Н. Кожевников // Применение советского права. Сборник ученых трудов. – Свердловск: Изд-во Свердл. юрид. ин-та, 1974. – Вып. 30. – С. 97-104.

136. Кононов П.И. Административный процесс: подходы к определению понятия и структуры [Текст] / П.И. Кононов // Государство и право. – 2001. – № 6. – С. 16-24.

137. Кузнецов С.К. Педагогические начала в нотариальном Положении [Текст] / С.К. Кузнецов // Нотариальный вестник. – 1904. – № 32. – С. 6.

138. Круглый стол: «Современное состояние нотариата в Российской Федерации и проблемы его реформирования» [Текст] // Нотариальный вестникъ. – 2010. – № 4.

139. Левченко Н.В. Применение векселя в предпринимательской практике России: историческое развитие вопроса [Текст] / Н.В. Левченко // Нотариус. – 1998. – № 2. – С. 88-91.
140. Лукашевич Р. Падчерица Юстиции [Текст] / Р. Лукашевич // Советская юстиция. – 1989. – № 19. – С. 23-24.
141. Малько А.В. Современная российская правовая политика и правовая жизнь [Текст] / А.В. Малько // Правовая политика и правовая жизнь. – 2000. – Ноябрь. – С. 15-27.
142. Мандельштам Л.Б. Учреждение нотариата и его организация [Текст] / Л.Б. Мандельштам // Журнал Министерства юстиции. – 1899. – № 4. – С. 31-32.
143. Моисеева О.В. Особенности правового взаимодействия нотариата и органов уголовной юстиции [Текст] / О.В. Моисеева // Вестник Московского университета МВД России им. В.Я. Кикотя. – 2016. – № 7. – С. 14-18.
144. Моисеева О.В. Функции правореализационной нотариальной практики как направления воздействия на общественные отношения [Текст] / О.В. Моисеева // Вестник Поволжской академии государственной службы. – 2010. – № 4 (25). – С. 99-105.
145. Молчанова Е.А. Уголовная ответственность частных нотариусов за злоупотребление полномочиями [Текст] / Е.А. Молчанова // Ленинградский юридический журнал. – 2010. – № 3 (21). – С. 68-83.
146. Ойзерман Т.И. Не пора ли позитивно переосмыслить полузабытую «теорию факторов»? [Текст] / Т.И. Ойзерман // Социологические исследования. – 2004. – № 4. – С.1-19.
147. Осокин Р.Б. К вопросу об организации деятельности органов прокуратуры в РФ (основные функции, принципы) [Текст] / Р.Б. Осокин // Вестник Московского университета МВД России. – 2015. – № 9. – С. 101-107.
148. Осокин Р.Б., Торговченков В.И. Деятельность органов прокуратуры в контексте повышения эффективности региональной системы

государственного управления: на примере Тамбовской области [Текст] / Р.Б. Осокин, В.И. Торговченков // Закон и право. – 2016. – № 6. – С. 118-121.

149. Пашенцев Д.А. Нотариат в правовой традиции России [Текст] / Д.А. Пашенцев // Юридическая наука. – 2015. – №4. – С. 17-21.

150. Погосян Т.Ю. Уголовно-правовая ответственность частных нотариусов за злоупотребление своими полномочиями [Текст] / Т.Ю. Погосян // Нотариальный вестник. - 2003. - № 6.

151. Попович М. Служебные права и материальная обеспеченность нотариуса в России [Текст] / М. Попович // Нотариальный вестник. – 1903. – № 4. – С. 3-4.

152. Прокудина Л.А. Соотношение понятий «деятельность суда» и «отправление правосудия» [Текст] / Л.А. Прокудина // Право. Журнал Высшей школы экономики. – 2010. - № 3. – С. 43-59.

153. Скрипилев Е. Слово «нотариус» - латинского происхождения [Текст] / Е. Скрипилев // Российская юстиция. – 2003. – № 5. – С. 12-14.

154. Смыкалин А.С. Неопределенность правового статуса нотариуса в дореволюционной России и СССР [Текст] / А.С. Смыкалин // Нотариальный вестник. – 2007. – № 3. – С. 59-64.

155. Строгович М.С. Судебное право: предмет, система, наука [Текст] / М.С. Строгович // Советское государство и право. – 1979. – № 12. – С. 58-65.

156. Тихомиров Ю.А., Талапина Э.В. Административные процедуры и право [Текст] / Ю.А. Тихомиров, Э.В. Талапина // Журнал российского права. – 2002. – № 4. – С. 3-13.

157. Тымчук Ю.А. Нотариальное удостоверение сделок с недвижимостью: сравнительно-правовой анализ законодательства России и Германии [Текст] / Ю.А. Тымчук // Современное право. – 2017. – № 10. – С. 140 - 144.

158. Швахтген А. Нотариат и демократия [Текст] / А. Швахтген // Нотариальный вестник. – 1998. – № 7-8. С. 14-21.



159. Якимов А.Ю. Административно-юрисдикционный процесс и административно-юрисдикционное производство [Текст] / А.Ю. Якимов // Государство и право. – 1999. – № 3. – С. 5-10.

#### **V. Диссертации и авторефераты диссертаций**

160. Алферов И.А. Нотариальная форма защиты и охраны права и законного интереса: автореф. дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.15 / Алферов Иван Александрович. – М., 2007. – 31 с.

161. Иванец Г.И. Право как нормативное выражение согласованных интересов: автореф. дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.01 / Иванец Галина ивановна. – М., 2001. – 29 с.

162. Ралько В.В. Теория правовой деятельности нотариата: автореф. дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.01 / Ралько Василий Васильевич. – М., 2010. – 46 с.

163. Реутов В.П. Юридическая практика и развитие законодательства: автореф. дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.01 / Реутов Валерий Павлович. – Свердловск, 1968. – 21 с.

164. Трофимов В.В. Правообразование в современном обществе: теоретико-методологический аспект: автореф. ... докт. юрид. наук: 12.00.01 / Трофимов Василий Владиславович. – СПб., 2011. – 50 с.

165. Черемных И.Г. Становление независимого нотариата России как института по осуществлению правоохранительной деятельности: автореф. дис. ... докт. юрид. наук: 12.00.11 / Черемных Игорь Геннадьевич. – М., 2007. – 53 с.

166. Алёшина Т.Е. Нотариальная форма реализации права: дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.01 / Алёшина Татьяна Ерославна. – Саратов, 2001. – 195 с.

167. Алферов И.А. Нотариальная форма защиты и охраны права и законного интереса: дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.15 / Алферов Иван Александрович. – М., 2007. – 200 с.

168. Бегичев А.В. Правозащитная деятельность нотариата в сфере соблюдения прав и законных интересов участников гражданского оборота при обеспечении доказательств: дис. ... докт. юрид. наук: 12.00.11 / Бегичев Александр Валерьевич. – М., 2016. – 367 с.

169. Богатырев С.Г. Уголовная ответственность за злоупотребления полномочиями в сфере нотариальной и аудиторской деятельности: дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.08 / Богатырев Сергей Геннадьевич. – Ростов-на-Дону, 2002. – 233 с.

170. Долгов М.А. Институт нотариата в Российском государстве: историко-правовое исследование: дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.01 / Долгов Михаил Алексеевич. – М., 2005. – 149 с.

171. Кашурин И.Н. Нотариат в правовой системе Российской Федерации: дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.01 / Кашурин Иван Николаевич. – М., 2005. – 191 с.

172. Коваленко Б.А. Эволюция нотариальной деятельности и ее роль в наследственном праве: историко-правовое исследование: дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.01 / Коваленко Борис Анатольевич. – Краснодар, 2007. – 211 с.

173. Козуб Т.Р. Взаимодействие органов государственной власти и нотариата в Российской Федерации: дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.02 / Козуб Татьяна Рихардовна. – М., 1996. – 148 с.

174. Косарева И.А. Роль нотариальных действий в гражданско-правовом регулировании: дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.03 / Косарева Ирина Александровна. – Хабаровск, 2004. – 206 с.

175. Молчанова Е.А. Уголовная ответственность нотариусов за злоупотребление полномочиями: дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.08 / Молчанова Елена Александровна. – Рязань, 2010. – 175 с.

176. Москаленко И.В. Превентивный правоохранный механизм реализации гражданского (частного) права (цивилистический анализ нотариальной деятельности): дис. ... докт. юрид. наук: 12.00.03 / Москаленко Игорь Викторович. – СПб., 2006. – 387 с.

177. Обухов А.А. Злоупотребление полномочиями частными нотариусами и аудиторами: основания криминализации, проблемы квалификации и дифференциации ответственности: дисс. ... канд. юрид. наук: 12.00.08 / Обухов Александр Андреевич. – Нижний Новгород, 2004. – 202 с.

178. Палагина Е.Н. Функции юридической практики: дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.01 / Палагина Елена Николаевна. – Саратов, 2003. – 210 с.

179. Полуяктова Н.Л. Реализация конституционного права на квалифицированную юридическую помощь как основное содержание деятельности нотариата РФ: дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.02 / Полуяктова Наталия Леонидовна. – М., 2004. – 160 с.

180. Рожнов А.А. Уголовно-правовая охрана профессиональной тайны: дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.08 / Рожнов Артемий Анатольевич. – Ульяновск, 2002. – 206 с.

181. Филиппова О.В. Уголовно-правовое обеспечение нотариальной деятельности в России: дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.08 / Филиппова Ольга Владимировна. – Екатеринбург, 2011. – 207 с.

## **VI. Электронные ресурсы**

182. Аналитическая записка к статистическому отчету о деятельности нотариальных палат субъектов РФ и нотариусов, занимающихся частной практикой в 2013 году [Электронный ресурс]. URL: <http://docplayer.ru/34219828-O-deyatelnosti-notarialnyh-palat-subektov-rossiyskoy-federacii-i-notariusov-zanima-yushchihsya-chastnoy-praktikoy-v-2013-godu.html> (дата обращения: 01.05.2018).

183. Господдержка, привлечение инвестиций, правовое регулирование блокчейн, электронный нотариат – тема форума по государственно-частному партнерству в ПФО [Электронный ресурс]. URL: [https://www. notariat.ru/ru-ru/news/gospodderzhka – privlechenie – investicij - pravovoe – regulirovanie - blokchejn - elektronnyj - notariat - temu - foruma - po-gosudarstvenno-chastnomu-patnerstvu-v-pfo](https://www.notariat.ru/ru-ru/news/gospodderzhka – privlechenie – investicij - pravovoe – regulirovanie - blokchejn - elektronnyj - notariat - temu - foruma - po-gosudarstvenno-chastnomu-patnerstvu-v-pfo) (дата обращения: 21.09.2018).

184. Константин Корсик о новых возможностях нотариата и взаимодействии с адвокатурой [Электронный ресурс]. URL: <https://notariat.ru/ru-ru/news/konstantin-korsik-o-novykh-vozmozhnostiakh-notariata-i-vzaimodeistvii-s-advokaturoi> (дата доступа 15.10.2018).

185. Официальный сайт Министерства юстиции Российской Федерации // URL: <http://minjust.ru> (дата обращения 23.05.2018).

186. Официальный сайт Тамбовской областной нотариальной палаты // URL: <http://www.tonp.ru> (дата 23.05.2018).

187. Официальный сайт Росстата // URL: <http://www.gks.ru> (дата обращения 14.09.2018).

188. Официальный сайт Федеральной нотариальной палаты Российской Федерации // URL: <https://notariat.ru> (дата обращения 23.05.2018).

189. Сводный отчет по Минюсту России о нотариате Российской Федерации за 2011 год [Электронный ресурс]. URL: <https://minjust.ru/ru/svedeniya-o-notariate-2011> (дата обращения: 20.05.2018).

190. Сводный отчет по Минюсту России о нотариате Российской Федерации за 2015 год [Электронный ресурс]. URL: <https://minjust.ru/ru/node/237211> (дата обращения: 20.05.2018).

191. Сводный отчет по Минюсту России о нотариате Российской Федерации за 2018 год [Электронный ресурс]. URL: <https://minjust.ru/ru/2018/svedeniya-o-notariate-v-rossiyskoy-federacii> (дата обращения: 20.02.2019).

192. «Электронный нотариат» в цифрах и фактах: актуальная статистика от первых лиц нотариата на встрече с ведущими российскими

СМИ [Электронный ресурс]. URL: <https://notariat.ru/ru-ru/news> (дата обращения: 20.05.2018).

## ПРИЛОЖЕНИЕ

### Приложение 1

**Результаты опроса нотариусов по вопросам осуществления  
правореализационной практики нотариата**  
(опрошено 55 нотариусов из числа членов Тамбовской областной  
нотариальной палаты)

**1. Каков Ваш стаж работы нотариусом?**

*Результат ответа на вопрос:*

| <i>Стаж работы</i>  | <i>Количество<br/>нотариусов</i> | <i>Процентное<br/>соотношение</i> |
|---------------------|----------------------------------|-----------------------------------|
| менее 1 года        | 1                                | 1,8 %                             |
| от 1 года до 10 лет | 12                               | 21,9 %                            |
| более 10 лет        | 13                               | 23,7 %                            |
| более 20 лет        | 19                               | 34,5 %                            |
| более 30 лет        | 10                               | 18,1 %                            |

Таким образом, большая часть нотариусов Тамбовской области (76,3%) имеют достаточный стаж работы (свыше 10 лет), свидетельствующий о значительном опыте нотариальной деятельности.

**2. Какая из форм обмена опытом профессиональной деятельности является для Вас наиболее удобной (доступной)?**

*Результат ответа на вопрос:*

| <i>Форма обмена опытом</i>                                   | <i>Количество<br/>нотариусов</i> | <i>Процентное<br/>соотношение</i> |
|--------------------------------------------------------------|----------------------------------|-----------------------------------|
| Обобщение нотариальной практики в рамках нотариальной палаты | 26                               | 47,3 %                            |

|                                       |   |        |
|---------------------------------------|---|--------|
| Общие собрания<br>нотариальной палаты | 9 | 16,3 % |
| Семинары, конференции                 | 8 | 14,6 % |
| Курсы повышения<br>квалификации       | 8 | 14,6 % |
| Публикации в СМИ                      | 4 | 7,2 %  |

Таким образом, большая часть нотариусов Тамбовской области (47,3%) наиболее удобной формой обмена опытом профессиональной деятельности указывают обобщение нотариальной практики в рамках нотариальной палаты.

**3. Считаете ли Вы, что за последние 5 лет практика реализации права нотариусом обогатилась сложными нотариальными действиями, требующими новых знаний?**

*Результат ответа на вопрос:*

| <i>Результат</i>    | <i>Количество<br/>нотариусов</i> | <i>Процентное<br/>соотношение</i> |
|---------------------|----------------------------------|-----------------------------------|
| Да                  | 51                               | 92,7 %                            |
| Нет                 | 4                                | 7,3 %                             |
| Оставить без ответа | 0                                | -                                 |

Таким образом, большая часть нотариусов Тамбовской области (92,7%) убеждены, что правореализационная практика нотариата за последние 5 лет существенным образом обогатилась и требует совершенствования профессиональных знаний нотариуса?

**4. Считаете ли Вы, что современная нотариальная практика стимулирует профессиональный рост нотариуса?**

*Результат ответа на вопрос:*

| <i>Результат</i> | <i>Количество<br/>нотариусов</i> | <i>Процентное<br/>соотношение</i> |
|------------------|----------------------------------|-----------------------------------|
| Да               | 53                               | 96,4 %                            |
| Нет              | 0                                | -                                 |

|                     |   |       |
|---------------------|---|-------|
| Оставить без ответа | 2 | 3,6 % |
|---------------------|---|-------|

Таким образом, большая часть нотариусов Тамбовской области (96,4%) считают, что современная нотариальная практика стимулирует профессиональный рост нотариуса.

**5. Как Вы оцениваете последние изменения законодательства, предусматривающие обязательное совершение нотариальных действий?**

*Результат ответа на вопрос:*

| <i>Результат</i>    | <i>Количество нотариусов</i> | <i>Процентное соотношение</i> |
|---------------------|------------------------------|-------------------------------|
| Положительно        | 49                           | 89 %                          |
| Нейтрально          | 6                            | 11 %                          |
| Отрицательно        | 0                            | -                             |
| Оставить без ответа | 0                            | -                             |

Таким образом, большая часть нотариусов Тамбовской области (89%) положительным образом оценивают последние изменения законодательства, предусматривающие обязательное совершение нотариальных действий.

**6. Как Вы оцениваете, есть ли необходимость в формировании и документальном оформлении специальных обзоров основных позиций и рекомендаций нотариальной палаты, ориентированных на обоснованное мотивированное разъяснение (толкование) отдельных правовых норм для осуществления нотариальной деятельности?**

*Результат ответа на вопрос:*

| <i>Результат</i>    | <i>Количество нотариусов</i> | <i>Процентное соотношение</i> |
|---------------------|------------------------------|-------------------------------|
| Да                  | 54                           | 98,2 %                        |
| Нет                 | 0                            | -                             |
| Оставить без ответа | 1                            | 1,8 %                         |

Таким образом, абсолютное большинство нотариусов Тамбовской области (98,2 %) положительно оценивают возможность формирования и



документального оформления специальных обзоров основных позиций и рекомендаций нотариальной палаты, ориентированных на обоснованное мотивированное разъяснение (толкование) отдельных правовых норм для осуществления нотариальной деятельности.

**7. Как Вы оцениваете активное интегрирование в нотариальную практику цифровых технологий?**

*Результат ответа на вопрос:*

| <i><b>Результат</b></i> | <i><b>Количество<br/>нотариусов</b></i> | <i><b>Процентное<br/>соотношение</b></i> |
|-------------------------|-----------------------------------------|------------------------------------------|
| Положительно            | 55                                      | 100 %                                    |
| Нейтрально              | 0                                       | -                                        |
| Отрицательно            | 0                                       | -                                        |
| Оставить без ответа     | 0                                       | -                                        |

Таким образом, абсолютное большинство нотариусов Тамбовской области (100%) положительным образом оценивают внедрение цифровых технологий в нотариальную практику.

**8. Испытываете ли Вы затруднения при введении в активную практику новых нотариальных действий?**

*Результат ответа на вопрос:*

| <i><b>Результат</b></i> | <i><b>Количество<br/>нотариусов</b></i> | <i><b>Процентное<br/>соотношение</b></i> |
|-------------------------|-----------------------------------------|------------------------------------------|
| Да                      | 27                                      | 49,1 %                                   |
| Нет                     | 28                                      | 50,9 %                                   |
| Оставить без ответа     | 0                                       | -                                        |

Таким образом, часть нотариусов Тамбовской области (49,1%) испытывают некоторые затруднения при введении в активную практику новых нотариальных действий.

**9. Необходимо ли наличие четкого регламента с подробным указанием последовательности действий вероятность для включения в активную практику нового нотариального действия?**

*Результат ответа на вопрос:*

| <i>Результат</i>    | <i>Количество нотариусов</i> | <i>Процентное соотношение</i> |
|---------------------|------------------------------|-------------------------------|
| Да                  | 55                           | 100 %                         |
| Нет                 | 0                            | -                             |
| Оставить без ответа | 0                            | -                             |

Таким образом, абсолютное большинство нотариусов Тамбовской области (100%) положительным образом оценивают важность наличия четкого регламента с подробным указанием последовательности действий для включения в активную практику нового нотариального действия.

**10. Как Вы оцениваете перспективы нотариальных действий, совершаемых по принципу «одного окна»?**

*Результат ответа на вопрос:*

| <i>Результат</i>    | <i>Количество нотариусов</i> | <i>Процентное соотношение</i> |
|---------------------|------------------------------|-------------------------------|
| Положительно        | 51                           | 92,7 %                        |
| Нейтрально          | 3                            | 5,5 %                         |
| Отрицательно        | 0                            | -                             |
| Оставить без ответа | 1                            | 1,8 %                         |

Таким образом, большинство нотариусов Тамбовской области (92,7%) положительным образом оценивают перспективы нотариальных действий, совершаемых по принципу «одного окна».

**11. Как Вы оцениваете, увеличилась ли доля нотариальных действий, инициируемых гражданами по собственному убеждению для обеспечения своей правовой безопасности?**

*Результат ответа на вопрос:*

| <i>Результат</i>     | <i>Количество<br/>нотариусов</i> | <i>Процентное<br/>соотношение</i> |
|----------------------|----------------------------------|-----------------------------------|
| Да                   | 31                               | 56,4 %                            |
| Нет                  | 5                                | 9,1 %                             |
| Затрудняюсь ответить | 2                                | 34,5 %                            |

Таким образом, значительное количество нотариусов Тамбовской области (56,4 %) отмечают увеличение доли нотариальных действий, инициируемых гражданами по собственному убеждению для обеспечения своей правовой безопасности.

**12. Как Вы считаете, правовой потенциал нотариата позволит в дальнейшем расширить границы правореализационной практики?**

*Результат ответа на вопрос:*

| <i>Результат</i>    | <i>Количество<br/>нотариусов</i> | <i>Процентное<br/>соотношение</i> |
|---------------------|----------------------------------|-----------------------------------|
| Да                  | 55                               | 100 %                             |
| Нет                 | 0                                | -                                 |
| Оставить без ответа | 0                                | -                                 |

Таким образом, абсолютное большинство нотариусов Тамбовской области (100%) считают, что позитивный потенциал института нотариата позволит расширить в дальнейшем границы правореализационной практики.

**13. Как Вы оцениваете, нотариусы оказались готовы переменам в нотариальной практике, спровоцированным реформами гражданского законодательства?**

*Результат ответа на вопрос:*

| <i>Результат</i>    | <i>Количество<br/>нотариусов</i> | <i>Процентное<br/>соотношение</i> |
|---------------------|----------------------------------|-----------------------------------|
| Да                  | 52                               | 94,5 %                            |
| Нет                 | 0                                | -                                 |
| Оставить без ответа | 3                                | 5,5 %                             |

Таким образом, большая часть нотариусов Тамбовской области (94,5%) оказались готовы переменам в нотариальной практике, спровоцированным реформами гражданского законодательства.

**14. На ваш взгляд, является ли нотариус сегодня реальным гарантом правовой безопасности гражданского оборота?**

*Результат ответа на вопрос:*

| <i><b>Результат</b></i> | <i><b>Количество<br/>нотариусов</b></i> | <i><b>Процентное<br/>соотношение</b></i> |
|-------------------------|-----------------------------------------|------------------------------------------|
| Да                      | 55                                      | 100 %                                    |
| Нет                     | 0                                       | -                                        |
| Оставить без ответа     | 0                                       | -                                        |

Таким образом, абсолютное большинство нотариусов Тамбовской области (100%) считают, что нотариуса следует рассматривать как реального гаранта правовой безопасности гражданского оборота.

**15. Нотариальная практика сегодня предполагает активное взаимодействие нотариуса с различными государственными структурами. Как вы оцениваете его эффективность?**

*Результат ответа на вопрос:*

| <i><b>Результат</b></i> | <i><b>Количество<br/>нотариусов</b></i> | <i><b>Процентное<br/>соотношение</b></i> |
|-------------------------|-----------------------------------------|------------------------------------------|
| Высокоэффективна        | 55                                      | 100 %                                    |
| Малоэффективна          | 0                                       | -                                        |
| Совершенно неэффективна | 0                                       | -                                        |
| Затрудняюсь ответить    | 0                                       | -                                        |

Таким образом, абсолютное большинство нотариусов Тамбовской области (100%) считают взаимодействие нотариуса с различными государственными структурами высокоэффективным.

**16. Как Вы полагаете, накопленный в ходе нотариальной практики опыт имеет значение для формирования эффективного законодательства?**

*Результат ответа на вопрос:*

| <i>Результат</i>             | <i>Количество<br/>нотариусов</i> | <i>Процентное<br/>соотношение</i> |
|------------------------------|----------------------------------|-----------------------------------|
| Опыт имеет решающее значение | 38                               | 69,1 %                            |
| Опыт желательно учитывать    | 17                               | 30,9 %                            |
| Не имеет никакого значения   | 0                                | -                                 |
| Сложно оценить               | 0                                | -                                 |

Таким образом, значительное количество нотариусов Тамбовской области (69,1%) считают, что накопленный в ходе нотариальной практики опыт имеет решающее значение для формирования эффективного законодательства.