

В юбилейном для независимого российского нотариата году не только в отечественных средствах массовой информации публикуются многие материалы, приуроченные к этому знаменательному событию. По нашему мнению, представляет интерес и предлагаемая вниманию читателей статья о российском нотариате. Она была опубликована в январе 2013 года в профессиональном немецком журнале для нотариусов. В ней, в основном, представлена точка зрения немецкого нотариуса, хотя работа и написана в соавторстве с российским коллегой. Редакция благодарит авторов статьи, любезно предоставивших ее для публикации в «Нотариальном вестнике» с авторскими уточнениями и примечаниями и оказавших помощь при ее переводе и подготовке к публикации.

Перевод с немецкого Л.В. Ревенко

Нотариат в России*

Виталий Шмиткель,
нотариус г. Бад Нойштадта ан дер Заале,
доктор права,
Евгений Мизинцев,
помощник нотариуса г. Москвы,
кандидат юридических наук

«Немецкий нотариальный журнал» (Die Deutsche Notar-Zeitschrift, далее – DNotZ) уже посвятил в прошлом российскому нотариату две статьи¹. В DNotZ в 1964 г., начиная со страницы 645, была опубликована статья доктора права Фридриха-Христиана Шрёдера «Сущность нотариата в Советском Союзе», а в DNotZ в 1994 г., начиная со страницы 284, публиковалась работа доктора юридических наук Виктора Сергеевича Репина «Нотариат России: возвращение в цивилизацию». В настоящее время российский нотариат находится в процессе важных преобразований. Действующее законодательство о нотариате может быть существенно изменено. В рамках предстоящей реформы Гражданского кодекса возможно введение обязательной нотариальной формы для сделок с недвижимым имуществом.

А. Введение

Не только экономически мир сближается все теснее. В рамках прогрессивной глобализации соответствующие правовые системы также попадают все

* Статья была опубликована в ДНотЦ (Ди Дойче Нотар-Цайтшриффт), 2013. № 2. С. 103–119.

¹ «Немецкий нотариальный журнал» (Deutsche Notar-Zeitschrift) – ежемесячный журнал Федеральной нотариальной палаты ФРГ, выходящий с 1871 года, ведущее немецкое издание по вопросам нотариата.

больше в центр внимания. В отношении превентивного правосудия проходит разграничительная линия, показывающая отчетливые различия между странами, принадлежащими к так называемой англо-американской системе права, и странами, которые, следуя континентальной европейской традиции, отводят нотариату латинского типа существенную роль в осуществлении превентивного правосудия. Также в пределах ЕС оба упомянутых лагеря часто конкурируют друг с другом в рамках новых издаваемых юридических актов. Ввиду того, что многие правовые акты ЕС действуют также в отношении третьих государств, правопорядки этих государств не могут полностью оставаться без внимания.

Россия не только по площади самое большое государство в мире и важнейший мировой поставщик сырья. Для многих немецких предприятий Россия стала также значимой страной для сбыта и частично производства.

С учетом вышеизложенного в данной статье хотелось бы дать обзор прошлого и настоящего российского нотариата.

В. Ключевые моменты истории российского нотариата

Первая кодификация нотариального права в России была проведена в 1866 году. В ходе реформы судебной системы, начавшейся в 1864 году в период правления Александра II, была коренным образом преобразована организация нотариата. 14 апреля 1866 года было принято Положение о нотариальной части (далее – Нотариальное положение). Российский законодатель ориентировался на три европейских законодательства о нотариате, а именно на французский Закон от 25 вантоза XII года², австрийское Положение о нотариате 1855 года³, а также баварский Закон о нотариате от 10 ноября 1861 года⁴ (далее – Закон о нотариате 1861 г. – *Ред.*).

Нотариальное положение содержит 217 статей и делится на 4 большие части⁵. Часть 1 озаглавлена «Об устройстве нотариальной части» и охватывает 64 статьи. В них содержатся, в частности, правила о доступе к профессии. Нотариусы действуют только в пределах того судебного округа, в котором они были назначены нотариусами. Нотариальные действия, совершенные за пределами этой территории, считаются недействительными. В частях 2 и 3 Нотариального положения в 117 статьях регулируется нотариальное производство.

В компетенцию нотариусов входит, в частности, удостоверение разного рода актов, а также посредничество при разделе наследства. Нотариус должен вы-

² Loi contenant l'organisation du notariat du 25 ventöse v. 16. 3. 1803.

³ GBl. 1861. 129 ff.

⁴ См.: Femilidi, Russisches Notariat, St. Petersburg, 1902, 73.

Баварский закон о нотариате от 10.11.1861 года также был принят в рамках масштабной реформы системы юстиции, проходившей в Баварии в 1850–1860-х гг. Современники высоко оценивали качество этого закона. Баварский нотариус Э. Граф писал: «Этот закон усвоил принципы французского закона от 25 Вантоза XI года, действующего в Пфальце более полувека с признанным успехом, но он более продуман, чем последний... С гордостью мы можем принять одобрение, которое получил этот шаг нашего законодателя от наших соседей, с гордостью можем читать отзывы, которые о самом законе дали специалисты». Закон действовал до 1899 года.

⁵ О содержании Положения о нотариальной части см. подробнее: Schmitkel, Notarialsverfassung in Russland, Das notarielle Verfahrensrecht unter besonderer Berücksichtigung des Erb-, Familien-, Immobilien- und Gesellschaftsrechts sowie des Internationalen Privatrechts, Hamburg, 2009, 9 ff.

яснить истинную волю участников сделки и разъяснить им содержание сделки (статья 89 Нотариального положения). Размер вознаграждения нотариуса устанавливался на основе соглашения между нотариусом и клиентами. Если же согласия достичь не удавалось, то плата взыскивалась согласно особой таксе (статья 208 Нотариального положения).

В целом у Нотариального положения и баварского Закона от 10 ноября 1861 года, касающегося нотариального регулирования, много общего.

В обеих странах нотариусы действуют в области превентивной юстиции и, прежде всего, заняты совершением актов, имеющих особую доказательственную силу. Как в Баварии, так и в России нотариусы не могут занимать какую-либо иную должность, например, быть адвокатами (статья 4 Закона о нотариате 1861 г. и соответствующая статья 5 Нотариального положения 1866 г.). Как для баварских, так и для российских нотариусов была установлена обязанность совершать нотариальные действия по обращениям заинтересованных лиц (статья 43 Закона о нотариате 1861 г. и соответствующие статьи 90 и 60 Нотариального положения 1866 года), а также обязанность в определенных случаях отказывать в удостоверении (статья 46 Закона о нотариате 1861 г. и соответствующая статья 90 Нотариального положения 1866 года). Нотариус несет ответственность всем имуществом перед участниками сделки в случае нарушения им профессиональных обязанностей (статья 46 Закона о нотариате 1861 г., по российскому праву это вытекает из общих норм гражданского права и Положения о залоге, статей 8–14 Нотариального положения 1866 года соответственно). Для защиты имущественных интересов пострадавших участников нотариус должен предоставлять обеспечение – имущественный залог (статья 98 Закона о нотариате 1861 г. и соответствующая статья 8 Нотариального положения 1866 года).

В обеих странах суды осуществляют контроль за нотариусами (статья 113 и следующие статьи Закона о нотариате 1861 г., а также статья 57 и следующие статьи Нотариального положения 1866 года).

Процесс удостоверения и обязанности нотариуса при этом были также сравнительно схожи. Тем не менее в то время как в Баварии свидетели привлекались только в определенных, предусмотренных законом случаях, в частности, при оформлении завещания и по требованию участников, для российских нотариусов необходимость обязательного присутствия свидетелей при всех нотариальных действиях, предписанная законом, создавала большие проблемы в их ежедневной практике.

Существенные различия можно констатировать в правовом регулировании оплаты нотариальных действий и исполнительной силы нотариальных актов. В то время как документы французских нотариусов согласно статье 19 Закона Вантоза и документы баварских нотариусов, снабженные оговорками об исполнительной силе согласно статье 80, абзац 2, Закона о нотариате 1861 г., могли быть предъявлены к принудительному исполнению, в российском Нотариальном положении 1866 года регулирование, касающееся данного вопроса, отсутствует.

Отсутствующее регулирование относительно обязательной исполнительной силы нотариальных актов можно охарактеризовать как прирожденный недостаток российского нотариата. Эта ошибка в полной мере не устранена до сих пор.

В советское время нотариат был огосударственен. Порядок нотариального удостоверения сделок и нотариального свидетельствования верности подписи был урегулирован одними и теми же нормами, что сохранилось до сих пор⁶. Деятельность нотариусов в условиях отсутствия частной собственности была мало востребована, так что нотариат едва ли мог обладать пространством для развития⁷.

После крушения Советского Союза были приняты 11.2.1993 г. действующие до сих пор Основы законодательства Российской Федерации о нотариате (далее – Основы)⁸.

С. Действующее законодательство о нотариате

1. Источники нотариального профессионального и процессуального права

Конституция РФ устанавливает совместную компетенцию Российской Федерации и субъектов Федерации в сфере нотариата⁹. Аргументы, подобные тем, которые убедили немецкого законодателя воздержаться от запланированной отмены исключительной компетенции федерального законодательства в рамках так называемой Федеральной реформы¹⁰, были опубликованы также и в России для обоснования исключительной компетенции законодательства Федерации¹¹. В настоящее время субъекты Федерации¹² могут регулировать профессиональное нотариальное право и вопросы нотариального производства, однако региональное законодательство не может противоречить Основам и другим федеральным нормативным правовым актам. В целом принятые субъектами РФ правовые акты относительно нотариата не особенно многочисленны и, как правило, не имеют большого практического значения¹³.

Основы регулируют как вопросы организации нотариата, так и порядок совершения нотариальных действий¹⁴. В них содержатся многочисленные отсы-

⁶ В Германии удостоверение верности подписи намного больше распространено, чем сегодня в России.

⁷ См. об истории советского нотариата: *Schnieder*, Das Notariatswesen in der Sowjetunion, DNotZ 1964, 645, 646–652.

⁸ Ведомости съезда народных депутатов и Верховного совета РФ. 1993, № 10. Статья 357.

⁹ Статья 72, пункт 1 а) Конституции Российской Федерации.

¹⁰ BT-Drucks. 16/813.

¹¹ Schmitkel, aaO (Fussn. 4). S. 40.

¹² Правовой статус субъектов относительно схож с таковым в немецких федеральных землях. В настоящее время в Российской Федерации насчитываются 83 субъекта.

¹³ См., например.: Закон г. Москвы «Об организации и деятельности нотариата в городе Москве» от 19.4.2006 г. / Ведомости Московской городской Думы (ВМД), 2006. № 5. Ст. 105. Закон был объявлен Верховным Судом Российской Федерации противоречащим Основам по многим пунктам (определение от 17.10.2007 г. № 5-Г07-77, не опубликовано).

В Германии роль регионального законодательства в регулировании нотариата выше, чем в России. Например, земельное законодательство Баварии устанавливает порядок проведения второго юридического экзамена, необходимого для назначения нотариусом, определяет максимальное количество нотариусов, которые могут совместно осуществлять нотариальную деятельность в рамках нотариального партнерства и т.д.

¹⁴ Особенностью правового регулирования нотариата в ФРГ является то, что нормы профессионального нотариального права и нормы, посвященные нотариальному производству, закреплены в двух законах: Федеральном Положении о нотариате (Bundesnotarordnung) от 1961 года и Законе «Об удостоверении актов» (Beurkundungsgesetz) от 1969 года.

лочные и бланкетные нормы. Важными для практики являются, прежде всего, правовые акты Министерства юстиции¹⁵, а также решения Верховного Суда Российской Федерации и рекомендации Федеральной нотариальной палаты.

II. Функции и место нотариусов в системе органов превентивной юстиции

1. В Германии и в России работают как государственные, так и частнопрактикующие нотариусы¹⁶. Между тем государственные нотариусы в России были практически почти полностью вытеснены. В крупных городах государственных нотариусов больше нет¹⁷. Их можно найти лишь в некоторых экономически слабо развитых и удаленных регионах.

Правовой статус государственных и частнопрактикующих нотариусов различается, прежде всего, с учетом их положения по отношению к государству, в то время как в их отношении к участникам, а также к процессуальному праву едва ли можно найти различия. Кроме частнопрактикующих нотариусов и нотариусов на государственной службе, правом совершать отдельные нотариальные действия обладают «главы местной администрации поселения», а также «специально уполномоченные должностные лица местного самоуправления поселения», если в соответствующем поселении отсутствует нотариус. Они не могут быть сопоставимы с немецким нотариусом ни по уровню подготовки, ни по правовому положению в том, что касается так называемой Substitution в международном частном праве¹⁸.

2. Для учреждения должности нотариуса в регионе существенны численность населения, количество совершенных нотариальных действий, а также возможность самофинансирования нотариуса¹⁹. Основные обязанности нотариусов, обусловленные их статусом, в России и в Германии относительно похожи. Это, прежде всего, независимость и беспристрастность, обязанность хранить нотариальную тайну, обязанность совершения нотариальных действий по обращению заинтересованных лиц, а также обязанность безупречного поведения. При этом независимость нотариуса проявляется не только в отношениях с участниками, но и в первую очередь в отношении к государству. Нотариусы в России исполняют государственные задачи, они действуют в сфере превентивной юстиции. Деятельность нотариусов носит публично-правовой характер. Занятие какой-либо иной деятельностью, кроме научной и преподавательской, нотариусам запрещено, как государственным, так и частнопрактикующим, согласно статье 6 Основ.

¹⁵ См. например: «Об утверждении Методических рекомендаций по совершению отдельных видов нотариальных действий нотариусами Российской Федерации» от 15.3.2000 г. (Бюллетень Минюста РФ. 2000 г. № 4) и приказ Министерства юстиции от 19.11.2009 г. № 403 «Об утверждении правил нотариального делопроизводства».

¹⁶ Стоит отметить, что в настоящее время в Германии осуществляется реформа, предполагающая упразднение государственного нотариата (Amtsnotariat) в федеральной земле Баден-Вюртемберг к 1 января 2018 года и переход к системе «чистого» нотариата (Nur-Notar). В Вюртемберге в 2012 году в последний раз были проведены экзамены для лиц, претендующих на должность государственного нотариуса.

¹⁷ В 2011 г. в России насчитывались 25 государственных нотариусов, в то время как число независимых нотариусов возросло до 7599. См.: Zur Statistik Schmitkel, aaO (Fussn. 4). S. 37–38.

¹⁸ Schmitkel, aaO (Fußn. 4), S. 52 ff.

¹⁹ См.: Приказ Министерства юстиции от 26 ноября 2008 года № 275 «Об утверждении Порядка определения количества должностей нотариусов в нотариальном округе».

Вместе с тем нотариусам также запрещена деятельность в качестве адвоката. Напротив, принцип, в соответствии с которым нотариат является для нотариуса основной профессией, в России действует без ограничений.

Доступ к профессии открыт только для граждан России. Претенденты должны иметь высшее юридическое образование. Они должны пройти стажировку сроком не менее одного года в государственной нотариальной конторе или у частнопрактикующего нотариуса и успешно сдать так называемый квалификационный экзамен. После успешной сдачи квалификационного экзамена кандидат получает лицензию на право осуществления нотариальной деятельности. В конкурсе на занятие вакантной должности нотариуса могут участвовать только лица, имеющие лицензию. Гражданин, получивший лицензию, но не приступивший к работе в должности нотариуса в течение трех лет, допускается к должности нотариуса только после повторной сдачи квалификационного экзамена²⁰. Помощник нотариуса повторного экзамена не сдает.

3. Нотариальный округ российского нотариуса сравним с нотариальным участком (Amtsbereich), предусмотренным § 10a BNotO. В то же время нотариального округа (Amtsbezirk) в смысле § 11 BNotO российское нотариальное право не знает²¹. Согласно статье 11 Основ каждый нотариус имеет личную печать с Государственным гербом Российской Федерации, указанием фамилии и инициалов нотариуса и места его нахождения.

III. Пошлины, ответственность

1. Российский законодатель закрепляет нормы, посвященные налогам, пошлинам и сборам, взыскиваемым государством, в Налоговом кодексе. Поэтому пошлины нотариусов, находящихся на государственной службе, урегулированы этим законодательством. Частнопрактикующие нотариусы применяют налоговое законодательство соответствующим образом.

2. Подобно тому, как в Германии, в Баден-Вюртемберге, где государство несет ответственность за нарушения профессиональных обязанностей «нотариусами на земельной службе», государственные нотариусы в России не несут по отношению к участникам личной ответственности всем своим имуществом непосредственно. Иная ситуация у независимых нотариусов. Тем не менее экономическое значение ответственности нотариуса до сих пор не слишком велико и не может быть сравнимо со степенью ответственности нотариуса в Германии. Неясные предписания об ответственности нотариуса в статье 17 Основ могут

²⁰ В соответствии со статьей 20 Основ лицо, замещающее временно отсутствующего нотариуса, наделяется полномочиями нотариуса по предложению нотариуса из числа лиц, имеющих лицензию, для исполнения его обязанностей на период его временного отсутствия.

²¹ Для описания территориальной компетенции нотариуса в немецком Положении о нотариате (BNotO) используются три различных понятия: местоположение конторы (Amtssitz), нотариальный участок (Amtsbereich) и нотариальный округ (Amtsbezirk). Местоположение конторы – это территория, где нотариус обязан иметь свою контору, которая соответствует территории общины, части общины, либо части города. Нотариальный участок – это территория, в рамках которой нотариус обычно действует, не вступая в конфликт с соседними нотариусами. Он совпадает с судебным округом соответствующего участкового суда (Amtsgericht). Как правило, деятельность нотариуса за пределами его нотариального участка не допускается. Нотариальный округ совпадает с судебным округом соответствующего верховного суда земли (Oberlandesgericht) и представляет собой территорию, где нотариус может совершать нотариальные действия только в некоторых случаях.

быть одной из причин относительно небольшого количества судебных споров, связанных с ответственностью нотариусов. До сих пор теория ответственности нотариуса разработана слабо. Каждый частнопрактикующий нотариус согласно абзацу 2 статьи 18 Основ обязан заключить договор страхования гражданской ответственности.

IV. Нотариальное самоуправление, профессиональные организации, надзор

Согласно статье 24, абзац 3, Основ в каждом субъекте Российской Федерации образуются нотариальные палаты. Каждый нотариус является членом соответствующей региональной палаты²². В свою очередь региональные палаты нотариусов являются членами Федеральной нотариальной палаты, статья 29, абзац 1, Основ. Задачи и полномочия нотариальных палат урегулированы в законе недостаточно²³, что часто является причиной для споров. Региональные нотариальные палаты осуществляют функцию контроля за исполнением нотариусами профессиональных обязанностей.

V. Нотариальное производство

Российскому гражданскому праву не известно официальное свидетельствование в смысле § 129 Германского гражданского уложения. В качестве единственной нотариальной формы российскому гражданскому праву известно только так называемое нотариальное удостоверение. Оно сравнимо с нотариальным удостоверением (*notarielle Beurkundung*) согласно немецкому праву, однако его область применения шире, и оно охватывает также свидетельствование подлинности подписи на документе независимо от того, подготовлен ли проект документа нотариусом или обратившимся к нему лицом.

В любом случае документ должен быть зачитан вслух участникам. На нотариуса возлагается обязанность консультировать участников. Свидетельствование подлинности подписи на документе, предполагающее установление личности обратившегося за совершением нотариального действия и подтверждение нотариусом того, что подпись сделана данным лицом, невозможно, если в документе речь идет о сделке²⁴.

Нотариус должен установить личность участников, а также дееспособность граждан и правоспособность юридических лиц, обратившихся к нему. Он проверяет полномочия представителей физических и юридических лиц. Каждый нотариально удостоверяемый документ должен быть зачитан вслух участникам. Они должны подписать документ в присутствии нотариуса. Нотариус ставит свою удостоверительную надпись на документе. Внешне нотариально удостоверенный документ в России выглядит похожим на документ, в котором была удостоверена верность подписи немецким нотариусом в Германии.

²² Обязательное членство было подтверждено Конституционным Судом Российской Федерации. СЗ РФ, 1998, № 22, статья 2491. С. 4683 и след.

²³ См.: *Schmitkel*, aaO (Fußn. 4), S. 116 ff.

²⁴ В Германии является возможным свидетельствование подлинности подписи на документе, выражающем содержание сделки, например, свидетельствование подлинности подписи на доверенности. В Германии часто предусмотрено в Законе, что верность подписи должна быть удостоверена нотариусом.

Нотариус всегда должен консультировать участников сделки независимо от того, кем был подготовлен проект сделки. Он обязан разъяснить сторонам смысл и значение сделки участникам и проверить, соответствует ли ее содержание действительным намерениям сторон, и не противоречит ли она требованиям закона. В отличие от немецкого права в России, как правило, подготавливаются несколько оригинальных документов (экземпляров). Участники подписывают соответствующие экземпляры, нотариус делает на них свою удостоверительную надпись. Копии документа, имеющей силу оригинала (*Ausfertigung*), российское право не знает²⁵.

D. Основные вопросы нотариальной деятельности на практике

I. Наследственное и семейное право

Семейное и наследственное право относятся к основным сферам деятельности нотариусов в России.

1. Российское семейное законодательство не интегрировано в Гражданский кодекс, а кодифицировано особым образом – в Семейном кодексе РФ (далее – СК РФ)²⁶. Обязательному нотариальному удостоверению подлежат брачные договоры и соглашения об уплате алиментов. Помимо этого нотариусы выдают так называемые свидетельства о праве собственности на долю в общем имуществе супругов²⁷.

В связи с правом распоряжения имуществом каждым из супругов возникает много нерешенных вопросов. С одной стороны, в российском праве отсутствует норма, подобная той, которая предусмотрена § 1365 Германского гражданского уложения (далее – ГГУ)²⁸, поэтому супруг может распоряжаться имуществом, находящимся в его индивидуальной собственности, без согласия другого супруга. С другой стороны, распоряжение имуществом, находящимся в совместной собственности супругов (в том числе при сделках повседневного характера), предполагает согласие другого супруга, так как в России отсутствует норма, сравнимая с таковой согласно § 1357 ГГУ²⁹. Законным режимом имущества супругов является режим их совместной собственности. Совместной собственностью

²⁵ В Германии оригинал документа (*Urschrift*) остается на хранении у нотариуса. Он выдается нотариусом, если документ предназначен для действия за границей и при этом все участники согласны с выдачей оригинала. В этом случае нотариус оставляет у себя официальную копию документа (*Ausfertigung*) с отметкой о том, кому и по какой причине был выдан оригинал. По общему же правилу в правовом обороте оригинал документа представляет его официальная копия (*Ausfertigung*) (§§ 45, 47 Закона ФРГ «Об удостоверении актов»).

²⁶ Закон от 29.12.1995 г. № 223-ФЗ (СЗ РФ (Собрание законодательства. – Ред.)). 1996, № 1. Статья 16).

²⁷ О семейном праве в практике российских нотариусов подробнее: *Schmitkel*, аО (Fußn. 4), S. 246 ff.

²⁸ Супруг может принять на себя обязательство, распорядившись своим имуществом в целом, только с согласия другого супруга. Если он принял на себя обязательство без согласия другого супруга, то исполнить это обязательство он может только с его согласия (п. 1 § 1365 ГГУ).

²⁹ Каждый из супругов вправе совершать сделки, необходимые для соответствующего обеспечения жизненных потребностей семьи, в том числе влекущие последствия для другого супруга. Права и обязанности по таким сделкам приобретают оба супруга, за исключением случаев, когда из обстоятельств дела следует иное (п. 1 § 1357 ГГУ).

стью является только имущество, нажитое супругами в период брака³⁰. Индивидуальной собственностью каждого из супругов остается все принадлежащее ему до вступления в брак имущество. Имущество супруга, полученное им во время брака в дар, в порядке наследования или по иным безвозмездным сделкам, также является его индивидуальной собственностью³¹. В брачном договоре можно предусмотреть раздельный режим имущества супругов. Допускается модификация или комбинация отдельных режимов супружеской собственности³². Особое значение для нотариальной практики имеет абзац 3 статьи 35 СК РФ, в соответствии с которым согласие супруга на совершение другим супругом сделки по распоряжению недвижимостью должно быть нотариально удостоверено. По действующему положению приобретение недвижимости также требует согласия супруга³³. В целом законодательство не свободно от противоречий. Сам договор купли-продажи недвижимости не подлежит обязательному нотариальному удостоверению, однако согласие супруга продавца или покупателя должно удостоверяться нотариально.

Большое практическое значение имеют вопросы, связанные с участием супруга в хозяйственном обществе. Влияние режима общности имущества супругов на корпоративные правоотношения еще не окончательно выяснено в Германии. А в России проблемы, связанные с режимом совместной собственности супругов, еще более значительны. Единого мнения на этот счет в России не достигнуто до сих пор. Тем не менее в России единодушны в том, что супруг предпринимателя должен участвовать, прежде всего, в финансовом отношении в его предпринимательской деятельности, но, тем не менее, не вмешиваться в принятие управленческих решений³⁴.

В целях правовой безопасности каждому предпринимателю в России следует посоветовать заключение брачного договора. В противном случае существует риск того, что решения юридических лиц, принятые без участия супруга, могут быть недействительными. Значение брачного договора в нотариальной практике в России непрерывно возрастает. Если в 2010 году в Москве и Санкт-Петербурге были заверены в целом 25 647 брачных контрактов, то в 2011 году их число выросло уже до 40 215³⁵. Предметом брачного договора могут быть режим имущественных отношений супругов, права и обязанности по взаимному содержанию супругов, при этом бесспорным представляется только расширение обязанности по содержанию, но не (частичный) отказ от него. В абзаце 3 статьи 42 СК РФ содержится категорический запрет на ограничение брачным договором права нетрудоспособного нуждающегося супруга на получение содержания. В отличие от немецкого права обязанность содержать супруга после развода установлена только в случае его нетрудоспособности и необходимости

³⁰ Статья 34, абзац 1, Семейного кодекса (далее – СК).

³¹ Статья 36, абзац 1, СК.

³² Статья 42, абзац 1, СК.

³³ Это вытекает не из статьи 35, абзац 3, а из статьи 35, абзац 2, СК. См.: *Schmitkel*, aaO (Fußn. 4), S. 254; *Kruzakova/Morovoza*, *Spravochnik jurista po semejnemu pravu*, S. 64. Иная точка зрения упускает из вида, что, хотя приобретение недвижимости не требует нотариального удостоверения, оно все же подлежит государственной регистрации и таким образом попадает под действие статьи 35, абзац 2, СК РФ.

³⁴ *Schmitkel*. aaO (Fußn. 4), S. 259.

³⁵ См.: «Нотариальный вестник», 2011. № 7.

ухода за общим ребенком, в результате чего потребность в заключении соглашения об уплате алиментов не столь высока³⁶. Российскому праву не известен институт выравнивания долей супругов на пенсионное снабжение при разводе (Versorgungsausgleich)³⁷.

2. Нотариус является центральной фигурой в сфере наследственного права. Наследственное право по сравнению с другими отраслями права играет в практике российских нотариусов важнейшую роль. Нет в России открытия наследства, в котором нотариус не был занят тем или иным образом. Это обусловлено тем, что по общему правилу завещание должно быть удостоверено нотариально³⁸. Собственноручно написанное завещание согласно статье 1129 Гражданского кодекса РФ (далее – ГК РФ) допускается лишь в том случае, если завещатель находится в положении, явно угрожающем его жизни, и в силу чрезвычайных обстоятельств лишен возможности совершить завещание в нотариальной или приравненной к ней форме. Такое завещание утрачивает силу, если завещатель в течение месяца после прекращения чрезвычайных обстоятельств не воспользуется возможностью совершить завещание в какой-либо иной форме³⁹. Условием для исполнения завещания, совершенного в чрезвычайных обстоятельствах, является обязательное подтверждение судом по требованию заинтересованных лиц факта совершения завещания в чрезвычайных обстоятельствах до истечения срока, установленного для принятия наследства⁴⁰. Статья 1127 ГК РФ допускает в определенных случаях удостоверение завещаний другими лицами, не нотариусами. К нотариально удостоверенным завещаниям приравниваются, в частности, завещания, удостоверенные капитанами судов или командирами воинских частей, а также удостоверенные главными врачами больниц и директорами домов престарелых и инвалидов (пункт 1 абзаца 1 статьи 1127 ГК РФ). В последнем случае нельзя исключать, что завещатель может находиться под давлением и составить завещание в пользу соответствующего учреждения⁴¹. В отличие от нотариального завещания, завещание, приравненное к нотариально удостоверенному завещанию, должно быть подписано завещателем в присутствии лица, удостоверяющего завещание, и свидетеля, также подписывающего завещание⁴². Полномочиями удостоверить завещание также наделены должностные лица

³⁶ Нетрудоспособными, в смысле подпадающими под действие закона о содержании, считаются, в том числе, мужчины по достижении возраста в 60 лет и женщины в 55 лет. См.: *Пчелинцева Л.М.* Семейное право России. С. 408, а также: *Burian.* Das russische Scheidungsrecht. ROW 1998, 96. В остальном понятие «нетрудоспособный» спорно, предусмотрено преимущественно для социально-правовых групп инвалидов. См., например: *Александров И.Ф.* Семейное право. С. 73.

³⁷ Выравнивание долей супругов при разводе (Versorgungsausgleich) – осуществляемое в рамках бракоразводного процесса распределение приобретенных супругами во время брака прав на пенсионное обеспечение на случай старости или утраты трудоспособности. В первую очередь выравнивание долей служит повышению уровня социального обеспечения супруга, который не работал в период брака, осуществляя уход за детьми и ведение домашнего хозяйства.

³⁸ Статья 1124, абзац 1, ГК.

³⁹ Статья 1129, абзац 2, ГК.

⁴⁰ Статья 1129, абзац 3, ГК.

⁴¹ Не правильно: в Германии практически никто, кроме нотариусов, не в праве удостоверить завещания. Исключение только в особых ситуациях, ст. 2249.

⁴² Это вытекает из статьи 1124, абзац 2, ГК; см.: *Маковский А.Л., Суханов Е.А.* Комментарий к Гражданскому кодексу... Комментарий статьи 1127, пункта 2.

органов местного самоуправления, если в поселении нет нотариуса (абзац 7 статьи 1125 ГК РФ, статья 37 Основ).

Статья 1128 ГК РФ предусматривает возможность составления завещательного распоряжения в банке, что, однако, представляется проблематичным. Удостоверенное служащим банка завещательное распоряжение может касаться только прав на денежные средства клиента, находящиеся в этом банке. Возникновение данного института связано с фискальными соображениями советского законодателя, который еще в 1935 году ввел соответствующую норму в Гражданский кодекс⁴³. Несмотря на то, что в советский период свобода завещания была существенно ограничена, тем не менее существовала возможность свободного распоряжения вкладами в государственных банках. Это должно было стимулировать население предоставлять накопленные денежные средства государственным банкам. Этим можно объяснить и то, что удостоверение банковских распоряжений совершается бесплатно. Однако ценность банковского завещания для клиентов вызывает сомнения. Нельзя исключать, что служащий банка при удостоверении завещания может в первую очередь исходить из интересов банка. Обязанность беспристрастного консультирования завещателя при составлении банковского завещания может вступать в противоречие с обязанностями служащего банка, предусмотренными трудовым договором.

Российскому наследственному праву не известны договор о наследстве, а также совместное завещание. Тем не менее заключенный в Германии договор должен признаваться в России⁴⁴, поскольку едва ли добровольное принятие на себя обязательства, предусматриваемое договором о наследстве, может вступать в противоречие с основами правопорядка России в смысле статьи 1193 ГК РФ⁴⁵. Предварительное и окончательное наследство русскому праву не известно⁴⁶. Отказ от части наследства, а также отказ от права на обязательную долю в наследстве (при жизни наследодателя) не предусмотрены законодательством и поэтому не возможны⁴⁷.

В то время как в Германии по-прежнему стоит вопрос, нужно ли и в какой мере передавать нотариусам функции судов по наследственным делам, российские нотариусы уже много лет успешно выполняют эти задачи. Они принимают заявления о принятии наследства и об отказе от него, выдают свидетельства о праве на наследство. Нотариальная контора – это главное место встречи граждан при оформлении наследственных прав. Согласно абзацу 1 статьи 1153 и статье 1115 ГК РФ принятие наследства осуществляется путем подачи соответствующего заявления нотариусу по последнему месту жительства наследодателя. По общему правилу после смерти гражданина на его имя может быть

⁴³ Vgl. dazu m.w.Nachw. Schmitkel, aaO (Fußn. 4), S. 334 ff.

⁴⁴ Медведев И.Г. Закон. 2006 г. № 10. С. 8, ссылка 56; Путинцева Е.П. Нотариальный вестникъ. 2008. № 1. С. 34–35.

⁴⁵ Schmitkel, aaO (Fußn. 4), S. 384 и подробнее о наследстве: S. 287 ff.

⁴⁶ Предварительный наследник пользуется наследством до вступления в силу определенного в завещании условия, например, смерть предварительного наследника, после чего наследство переходит к окончательному наследнику.. A. A. unzutreffend Kuzmishin/Sevillano/Sultanova in Frank / Wachter, Handbuch Immobilienrecht in Europa, 2004, 1165, Rdn. 411 («Im Zweifel sollen diese Rechtskonstruktionen Geltung bekommen ...»); richtig dagegen Massanek in Süß, Erbrecht in Europa. 2. Aufl., 2008, 1262, Rdn. 40, также: Путинцева. Нотариальный вестникъ. 2008. № 5. С. 27 и далее.

⁴⁷ DNotl-Gutachten Nr. 81791 vom 12.12.2007; Schmitkel, aaO (Fußn. 4), S. 355–356.

заведено лишь одно наследственное дело и только определенным нотариусом. Это достигается посредством того, что по вопросу оформления наследственных прав каждый нотариус обслуживает определенную территорию, в зависимости от адреса проживания или фамилии умершего⁴⁸. Принятие наследства осуществляется либо лично, либо через представителя. Если заявление наследника передается нотариусу другим лицом или пересылается по почте, подпись на нем должна быть засвидетельствована нотариусом или иным уполномоченным лицом. Конклюдентное принятие наследства также возможно (пункт 2 статьи 1153 ГК РФ). Если никто из наследников не принял наследства в течение предусмотренного срока, наследство считается выморочным. Тем не менее категорический отказ имеет смысл, чтобы устранить сомнения о возможном конклюдентном принятии⁴⁹. По российскому законодательству допустим отказ от наследства в пользу определенного лица, причем это лицо должно принадлежать к кругу наследников по закону или по завещанию (пункт 1 статьи 1158 ГК РФ)⁵⁰.

Для российского свидетельства о праве на наследство не применяется принцип публичной достоверности⁵¹. Получение свидетельства о праве на наследство необходимо для подтверждения прав на имущество, подлежащее государственной регистрации или иному учету, например, на недвижимое имущество или банковские счета. Компетенция нотариуса при выдаче свидетельств о праве на наследство, как и при приеме заявлений об отказе от наследства, определяется местожительством или фамилией умершего. Свидетельство о праве на наследство выдается по письменному заявлению наследников (пункт 2 статьи 1162 ГК РФ и статья 70 Основ). В отличие от немецкого свидетельства о праве на наследство свидетельство, выдаваемое российским нотариусом, не только подтверждает права наследника, но и указывает на объекты, входящие в состав наследства⁵². Вместе с тем свидетельство о праве на наследство не является «глобальным» свидетельством о наследстве или доле наследства, а лишь подтверждает

⁴⁸ Вегасова Р.И. Нотариат... С. 81 и след. Однако это не касается городов Москва и (с начала 2012 года) Санкт-Петербург. Там каждый нотариус уполномочен на ведение наследственных дел. Как только нотариус по заявлению участника открывает наследственное дело, он вносит все данные по нему в электронном виде через специальную программу в банк данных. База данных выдает для каждого случая только один номер. Каждый нотариус перед открытием дела проверяет в базе данных, не ведется ли данное наследственное дело одним из его коллег. Если это так, то нотариус направляет участника к соответствующему коллеге. Нотариус, который открыл наследственное дело, является ответственным по нему. Это относится особенно к делам об отказе и принятии наследства, т.е. выдачи свидетельств о наследстве. В результате это означает, что участники могут свободно выбрать нотариуса, причем нотариус, к которому обратились сначала, сохраняет ответственность за ведение дела.

⁴⁹ В частности, презюмируется, что принятие наследства состоялось, если наследник на момент смерти наследодателя проживал вместе с ним.

⁵⁰ Спорно, разрешен ли отказ от наследства только во благо законных наследников, которые имеют право на наследство, или также в интересах всех лиц, которые принадлежат к кругу потенциальных наследников (как еще одна парантелла), см.: *Scimitel*, aaO (Fußn. 4), S. 369.

⁵¹ В Германии на свидетельство о наследстве может положиться каждый добросовестный участник гражданского оборота. Если позже выяснится, что в свидетельстве о наследстве указанный наследник на самом деле не стал наследником (так как, например, нашли другое завещание), то осуществленная сделка останется неоспоримой).

На этом решающем отличии детально не останавливаются. См.: *Knzmishin/Sevillano/Sultanova in Frank/Wachter*, aaO (Fußn. 36), S. 1168, und *Massanek in Süß*, aaO (Fußn. 36). S. 1271. Rdn. 76.

⁵² Если речь не идет о свидетельстве о праве на наследство, предназначенном для действия за границей.

право индивидуальной или долевой собственности наследника на имущество, указанное в свидетельстве. Теоретически на каждый из объектов, входящих в состав наследства, может быть выдано отдельное свидетельство о праве на наследство. Практически же свидетельство о праве на наследство необходимо для подтверждения прав на имущество, подлежащее государственной регистрации (например, на недвижимое имущество) или на другие значимые объекты, входящие в состав наследства. Смысл указания в свидетельстве отдельных объектов, входящих в состав наследства, раскрывается немецкому юристу не с первого раза, но становится, однако, понятным, если учесть, что указание отдельных объектов, входящих в состав наследства, возможно в завещании, предусматривающем переход вещных прав, таким образом, что вещное право сразу переходит на указанное в легате лицо (Vindikationslegat, который в немецком праве не предусмотрен, немецкое право знает так называемый Damnationslegat). Наследник может унаследовать некоторые объекты, входящие в состав наследства, в индивидуальную собственность, в то время как в других объектах его доля будет составлять 1/2 и т.д. Принцип универсального правопреемства согласно российскому праву (статьи 1113, 1114 и абзац 4 статьи 1152 ГК РФ) имеет совсем другое значение, чем в немецком праве. Правда, следуя континентально-правовой традиции, российское законодательство предусматривает, что со дня смерти наследодателя имущество наследодателя переходит к наследникам как единое целое, в отличие от законодательства стран общего права⁵³. Тем не менее в России у нескольких наследников не возникает общая собственность на всю совокупность унаследованных объектов (Gesamthandsgemeinschaft). Согласно статье 1164 ГК РФ у сонаследников возникает общая долевая собственность на каждый объект, входящий в состав наследства. Таким образом, в России особый порядок наследования представляет собой правило, в то время как в Германии он является абсолютным исключением, например, если речь идет о товариществах (Personengesellschaft).

II. Недвижимость и корпоративное право

1. Российский нотариус оказался почти полностью вытеснен из сферы оборота недвижимости. Так, договор продажи недвижимости с 1998 года не требует обязательной нотариальной формы (статья 550 ГК РФ). Договор, предусматривающий отчуждение недвижимого имущества, подлежит обязательному нотариальному удостоверению только в том случае, когда имущество отчуждается под выплату ренты (статья 584 ГК РФ). В результате изменений, внесенных в закон «Об ипотеке» от 13.12.2004 г., а также в ГК РФ от 30.12.2004 г., было отменено требование об обязательном нотариальном удостоверении договора ипотеки. Ведение так называемого реестра прав на недвижимое имущество и сделок с ним возложено на государственных регистраторов. В соответствии с мнением, с которым следует согласиться, в отличие от немецких поземельных книг российский реестр прав не отвечает принципу публичной достоверности⁵⁴. Бес-

⁵³ См.: Маковский А.Л., Суханов Е.А. Комментарий к Гражданскому кодексу... Комментарий статьи 1110, пункт 5.

⁵⁴ Самойлов Е.Ю. Вестник гражданского права. 2007 г. № 4. С. 98; см. также: Володин А.В. К вопросу о публичной достоверности реестра прав на недвижимость в России, WiRO 2005. С. 38 и след. (Данная ссылка не подтверждается. – Ред.)

спорно, во всяком случае, что добросовестность может защитить приобретение вещи, но в то же время не гарантирует приобретение, не обремененное обязательствами. Поэтому всем приобретателям российской недвижимости следует порекомендовать не полагаться полностью на содержание реестра прав на недвижимость, и, помимо проведения проверки прав отчуждателя, заключить договор страхования на случай судебного спора о правах на недвижимость. Без участия нотариуса не может быть гарантирована необходимая правовая защита добросовестного приобретателя прав на недвижимость, и поэтому реестр прав на недвижимое имущество не может стать надежным источником информации для всех заинтересованных лиц⁵⁵.

2. Компетенция нотариата в сфере корпоративного права остается весьма ограниченной, несмотря на введение в 2009 году требования о нотариальном удостоверении сделки по отчуждению долей в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью⁵⁶. Предусмотрен ряд исключений из общего правила о нотариальном удостоверении таких сделок, например, если участник выходит из общества и его доля переходит к самому обществу. После этого общество может распределить эту долю между участниками, либо продать ее участникам или третьим лицам⁵⁷. Таким образом, действующая редакция Закона об ООО позволяет обойти требование об обязательном нотариальном удостоверении, что препятствует достижению цели законодателя – обеспечению необходимой прозрачности при обороте долей в уставном капитале ООО. Учреждение хозяйственного общества не требует обязательного нотариального удостоверения, так же как и изменение уставных документов⁵⁸. Однако заявления о внесении изменений в реестр юридических лиц и реестр индивидуальных предпринимателей в соответствии с пунктом 1 статьи 9 ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» требуют нотариального свидетельствования подписи. Но реестр юридических лиц и индивидуальных предпринимателей так же несовершенен, как и реестр прав на недвижимое имущество, поскольку и к нему не применяется принцип публичной достоверности⁵⁹.

Е. Реформы

1. Новый закон о нотариате

В настоящее время идет работа над проектом нового закона о нотариате и нотариальной деятельности⁶⁰. Рассматриваемый проект включает в себя 295 статей,

⁵⁵ Schmitkel, aaO (Fußn. 4), S. 410 ff.

⁵⁶ Статья 21, пункт 11, Закона об ООО.

⁵⁷ См.: статьи 23, 24 и 26, пункт 12, Закона об ООО.

⁵⁸ В последнее время также было введено требование о нотариальном удостоверении договора об учреждении инвестиционного товарищества и соглашения об управлении хозяйственным партнерством (ФЗ «Об инвестиционном товариществе» от 28.11.2011 г. № 335-ФЗ и ФЗ «О хозяйственных партнерствах» от 3.12.2011 г. № 380-ФЗ). Кроме того, залог доли в уставном капитале ООО также подлежит обязательному нотариальному удостоверению (п. 2 ст. 22, пункт 2 Закона об ООО).

⁵⁹ Schmitkel, aaO (Fußn. 4), S. 161 ff.

⁶⁰ С рабочей версией проекта закона о нотариате и нотариальной деятельности можно ознакомиться здесь: <http://www.notariat.ru/ddata/label-file/zakon-o-notariate-20120626.pdf>

в то время как действующий закон о нотариате содержит только 109 статей. Таким образом, новый закон намного подробнее. Однако предмет правового регулирования не изменился. И действующий закон, и проект регулируют как профессиональное нотариальное право, так и вопросы нотариального производства. Сосуществование государственных и частных нотариальных контор прекращается, государственный нотариат, и без того почти полностью вытесненный на практике, упраздняется. Тем самым в России устанавливается единая система независимого нотариата.

Существенное улучшение актуального правового положения может быть достигнуто благодаря статьям 15, 170 и 172, посвященным доказательственной силе нотариальных документов. Хотя Конституционный Суд РФ констатировал в своем решении, касающемся обязательного членства нотариусов в палатах, что выступление от имени государства гарантирует «доказательственную силу, а также общественное признание нотариальных документов»⁶¹, фактически же в законодательстве нет норм, предусматривающих особую доказательственную силу нотариальных актов. Поэтому в указанном постановлении Конституционного Суда РФ речь идет скорее о фактической или статистической констатации. В связи с тем, что закон о нотариате является федеральным законом, статья 170 (как так называемое правило *lex posterior*), возможно, могла бы дополнить нормы, предусмотренные другими законами, в частности, Гражданским процессуальным кодексом РФ и Арбитражным процессуальным кодексом РФ. Несмотря на это, при принятии нового закона о нотариате следует привести в соответствие с ним процессуальные кодексы (в противном случае может быть применено так называемое правило *lex specialis*).

К существенному недостатку действующего законодательства о нотариате следует отнести отсутствие у нотариальных актов непосредственной исполнительной силы. Хотя в статьях 89–94 Основ содержатся положения о совершении нотариусами исполнительных надписей, тем не менее исполнение нотариальных документов до сих пор вызывает многочисленные вопросы⁶². Проект нового закона о нотариате подробно регулирует совершение нотариусами исполнительных надписей сразу же после положения, которое регулирует доказательственную силу нотариальных документов (статья 16, а также подробно в статьях 281–288).

При принятии нового закона о нотариате представляется желательным внести также соответствующие изменения в Гражданский процессуальный кодекс и ФЗ «Об исполнительном производстве» и урегулировать вопросы, касающиеся исполнительной силы нотариальных актов. В противном случае статья 16 проекта угрожает судьба статей 89–94 Основ, которые находятся «в тени» и недостаточно широко применяются на практике. В статье 171 проекта установлено, что исполнительная надпись совершается нотариусом в случае неисполнения должником обязательства, основанного на нотариально удостоверенной сделке, и в других случаях, предусмотренных законом, и подлежит принудительному исполнению. Если статью 171 проекта понимать буквально, и документы нотариуса, снабженные исполнительной надписью, подлежат исполнению без ограничений, то это представляется одним из основных улучшений по

⁶¹ СЗ (Собрание законодательства. – Ред.) РФ. 1998. № 22. Ст. 2491. С. 4684.

⁶² Schmitkel, aaO (Fußn. 4), S. 187 ff.

сравнению с актуальным правовым положением. В связи с этим позитивной оценки заслуживает также статья 259 проекта, предусматривающая, что заключенные в рамках нотариально проведенной медиации соглашения также могут быть снабжены исполнительной надписью и подлежат исполнению. В целом же проект нового закона о нотариате следует оценить положительно⁶³.

II. Реформа гражданского законодательства

Не меньшее значение, чем принятие нового закона о нотариате, имеет для российского нотариата масштабная реформа Гражданского кодекса РФ, принятие новой редакции которого было первоначально запланировано на осень 2012 года. Действующий Гражданский кодекс РФ является кодексом переходного периода. Многие практически значимые вопросы урегулированы им недостаточно подробно. Осенью 2009 года учрежденным при Президенте РФ Советом по кодификации гражданского законодательства опубликована «Концепция развития гражданского законодательства Российской Федерации»⁶⁴, а 27 апреля 2012 года проект изменений Гражданского кодекса РФ был принят в первом чтении Государственной Думой РФ. Реформа предусматривает значительные изменения, прежде всего, в области вещных прав и регулировании юридических лиц. В процессе обсуждения законопроекта одним из самых спорных вопросов стало включение в него нормы об обязательном нотариальном удостоверении сделок с недвижимым имуществом. Если первоначальный вариант законопроекта предусматривал, что, по общему правилу, все сделки, влекущие возникновение, изменение или прекращение прав, подлежащих государственной регистрации, в том числе, сделки с недвижимым имуществом, должны подлежать обязательному нотариальному удостоверению⁶⁵, то после принятия законопроекта в первом чтении в него были внесены изменения, в соответствии с которыми нотариальному удостоверению подлежат лишь те сделки, участниками которых являются физические лица⁶⁶. Уже в результате этого изменения была поставлена под сомнение возможность реализовать в России надежный, базирующийся на принципе достоверности реестр прав на недвижимое имущество. Кроме того, это могло привести к широкому распространению юридических лиц, учрежденных исключительно с целью избежать обязательного нотариального удостоверения сделок с недвижимостью.

Однако непосредственно перед вторым чтением проекта, в декабре 2012 года, из проекта было исключено требование об обязательном нотариальном удостоверении сделок с недвижимостью и в том случае, если в них участвуют физические лица. В соответствии с новой редакцией проекта пункт 3 статьи 8.1 ГК РФ устанавливает, что «в случаях, предусмотренных законом или соглашением сторон, сделка, влекущая возникновение, изменение или прекращение

⁶³ Проект содержит многие другие изменения, которые не могут быть рассмотрены в рамках настоящей статьи. Следует упомянуть подробное регулирование приобретения статуса нотариуса, лишение полномочий нотариуса, правовое положение регулирование нотариальных палат, регулирование ответственности нотариуса, а также введение дополнительной материальной поддержки нотариусов в малонаселенных и труднодоступных местностях.

⁶⁴ Вестник ВАС РФ. № 11. Ноябрь 2009.

⁶⁵ Статья 8.1, пункт 2, проекта закона.

⁶⁶ Об этапах законодательного процесса подробнее см.: <http://www.consultant.ru/law/hotdocs/20935.html>

прав на имущество, которые подлежат государственной регистрации, должна быть нотариально удостоверена». В этой редакции первая часть законопроекта о внесении изменений в ГК РФ была окончательно принята Государственной Думой РФ в третьем чтении 18 декабря 2012 года⁶⁷. С учетом того, что в настоящее время нет закона, предусматривающего обязательное нотариальное удостоверение сделок с недвижимостью⁶⁸, принятое изменение ГК означает, что решение данного вопроса отложено на неопределенный срок. Предполагается, что законопроект вступит в силу предположительно 1.3.2013 г. (Закон вступил в силу с 1.03.2013 г. – *Ред.*).

Решение законодателя об отказе от обязательной нотариальной формы для сделок с недвижимостью обосновывалось, в том числе необходимостью принятия нового закона о нотариате. Остается ждать, пока на повестке дня снова встанет ключевой вопрос об обязательном нотариальном удостоверении сделок с недвижимостью в контексте принятия нового закона о нотариате или в ходе будущих совещаний об изменении гражданского законодательства. До этих пор Россия не приблизится к цели создания надежного и функционального реестра прав на недвижимость и не сможет существенно уменьшить уровень криминализации сферы оборота недвижимости. Тем не менее тот факт, что законодатель снова видит потребность в переменах и серьезно рассматривает возможность введения обязательной нотариальной формы для сделок с недвижимостью, показывает, что без нотариата не может возникнуть и существовать надежная система государственного реестра прав на недвижимое имущество. Ведь задачи нотариусов и государственных регистраторов совпадают только частично. Так, например, едва ли можно говорить о проверке делкоспособности и волеизъявления сторон, которые не обязаны подавать документы на регистрацию лично. Исходя из поданных документов регистратор едва ли может проверить делкоспособность. Не исключается и происходит на практике, что собственники принуждаются к подписи под угрозой или в результате обмана. Без нотариального удостоверения сделок сохраняется опасность подделки подписей на документах, поданных на регистрацию. До тех пор, пока нотариус не будет включен в процесс защиты участников сделок с недвижимостью, законодательное закрепление принципа публичной достоверности реестра прав на недвижимость представляет собой большой риск⁶⁹. Надежная система государственного реестра земель и земельных участков, однако, является важным преимуществом стран с системой реестров, образованных на принципе публичной достоверности. Об этом не следует забывать в рамках актуальной, оживленной дискуссии⁷⁰.

Реформа Гражданского кодекса также предусматривает важное нововведение. Согласно пункту 3 статьи 132 ГК РФ сделки, предметом которых является

⁶⁷ Хронологическую последовательность прохождения закона можно посмотреть в банке данных «КонсультантПлюс» (неограниченный бесплатный доступ с 20.00 часов и по выходным):

<http://base.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc; base=PRJ;n=93841 ;fld=1 34;dst=429496729 5;rnd=0.7314046694910187>

⁶⁸ См. выше: часть D III.

⁶⁹ Самойлов Е.Ю. Публичная достоверность в гражданском праве: теоретическая конструкция и условия использования института. Вестник гражданского права. 2007 г. № 4. С. 97.

⁷⁰ О необходимости обязательного нотариального удостоверения сделок с недвижимостью см.: *Schmitkel*, aaO (FuSn. 4), S. 410 ff.

предприятие, подлежат обязательному нотариальному удостоверению. Понятие предприятия установлено в пункте 1 статьи 132 ГК РФ, согласно чему предприятие – это «имущественный комплекс, используемый для осуществления предпринимательской деятельности». В него входит все имущество предприятия. Закон перечисляет, кроме всего прочего, земельные участки, здания, оборудование, сырье и продукцию предприятия, права требования и долги предприятия, а также права на обозначения, индивидуализирующие предприятие, его продукцию, работы и услуги и другие исключительные права. Несмотря на дефиницию предприятия, в отдельных случаях может быть трудно определить, когда предметом сделки является предприятие как таковое, а когда речь идет об отчуждении отдельных вещей, входящих в состав предприятия. Поэтому в юридической литературе и судебной практике необходимо будет разработать соответствующие критерии.

Следует отметить, что обязательное нотариальное удостоверение договоров об учреждении хозяйственных обществ в проекте изменения Гражданского кодекса РФ, к сожалению, не предусмотрено.

Положения переходного периода предусматривают, что все изменения Гражданского кодекса, касающиеся нотариата, должны действовать только после вступления в силу нового закона о нотариате.

III. Развитие электронных банков данных

Российский нотариат занимает лидирующее положение в области электронного оборота, т.е. юридических банков данных. Основа для благоприятного развития была заложена в 2010 г. в результате создания Центра инноваций и информационных технологий Федеральной нотариальной палаты РФ. Центр способствует развитию существующей с 2006 года Единой информационной системы нотариата (ЕИС). Более чем 94% нотариусов охвачены ЕИС и используют ее в ежедневной практике. В ЕИС регистрируются, в частности, наследственные дела, записи об арестах и запрещениях, а также сведения об отмене доверенностей. В соответствии с законом «О внесении изменений в Основы законодательства РФ о нотариате и отдельные законодательные акты РФ (по вопросу о создании Единой информационной системы нотариата)», принятым 26.09.2012 года, в рамках системы ЕИС будут функционировать различные реестры: центральный реестр завещаний, реестр доверенностей, реестр наследственных дел, брачных контрактов, а также центральный реестр залогов движимого имущества⁷¹.

⁷¹ Залог движимого имущества не является сам по себе подлежащим нотариальному удостоверению.

Россия: 20 лет частному нотариату*

В апреле 1993 года в России была выдана первая лицензия частнопрактикующему нотариусу. После десятилетий государственной монополии в стране появился частный нотариат. По мнению эксперта ИСР, правоведа Екатерины Мишиной, эта реформа была самой успешной из всех реформ, проведенных в России в последние 20 лет.

20 лет назад в России произошло событие, значение которого трудно переоценить. В феврале 1993 года были приняты Основы законодательства РФ о нотариате. Вскоре после этого Россия присоединилась к Международному союзу латинского нотариата¹, и в стране, где до этого (как при Советском Союзе, так и после его распада) были лишь государственные нотариусы, появились нотариусы частные.

Существовавшее в СССР государственное распределение предлагало студентам-юристам довольно ограниченные карьерные возможности, наименее привлекательной из которых была работа в нотариальной конторе. Хуже было только распределение в органы ЗАГС: что там полагается делать юристу, никто из нас, пятикурсников юрфака МГУ, понять не мог, но при всей загадочности данная перспектива выглядела малопривлекательно. А вот с должностью государственного нотариуса было как раз все ясно, и означало это нервную работу, высокую занятость, крайне низкую зарплату и практически полное отсутствие перспектив карьерного роста. Неудивительно, что жаждущих трудоустроиться в нотариальную контору было, мягко говоря, немного.

Кардинальные изменения в законодательстве о нотариате в корне изменили ситуацию, и после вступления в силу Основ законодательства РФ о нотариате в стране была создана система частнопрактикующих нотариусов, работавших параллельно с государственными.

Американский читатель, возможно, будет озадачен тем, что эти нововведения в российском законодательстве были восприняты как революция в нотариате, равно как и тем, что этому факту придается столь высокое значение. И это неудивительно – ведь в странах общего права и в странах континентальной (романо-германской) правовой системы функции нотариусов весьма различны. В романо-германских странах нотариусы представляют отдельный вид юридической профессии. В отличие от США, где объем полномочий нотариусов довольно ограничен, в России и других странах континентального права нотариусы выполняют ряд функций, которые в Америке осуществлялись бы юристами. Согласно требованиям законодательства о нотариате все российские нотариусы обязаны иметь высшее юридическое образование, пройти стажировку сроком не менее одного года в государственной нотариальной конторе или у нотариуса, занимающегося частной практикой, сдать квалификационный экзамен, а также

* Опубликовано 23 апреля 2013 на сайте Institute of Modern Russia (США).

<http://imrussia.org/ru/rule-of-law/440-russia-twenty-years-of-private-notaries>

Институт современной России (ИСР) – некоммерческая экспертная организация с отделениями в Нью-Йорке и Вашингтоне. ИСР зарегистрирован в штате Нью-Джерси.

¹ Название организации дано на момент присоединения к ней РФ. Сейчас она именуется Международным союзом нотариата.

иметь лицензию на право нотариальной деятельности, порядок выдачи которой устанавливается Министерством юстиции РФ.

С точки зрения простых граждан, являющихся основными потребителями нотариальных услуг, ситуация с появлением частных нотариусов выглядела крайне подозрительно. Люди, привыкшие к бесконечным очередям в тесных государственных нотариальных конторах, где сидели мрачные, усталые и далеко не всегда вежливые нотариусы, в появлении частных нотариальных контор почували недоброе. Обосновавшиеся в красивых и просторных офисах частные нотариусы выглядели не в пример лучше своих пребывающих на государственных должностях коллег по цеху, обращались с клиентами корректно, очередей не было и в помине. Все это наводило на мысль о том, что обслужиться в такой конторе станет в копеечку, да и в принципе было неясно, откуда взялись эти гладкие и обходительные дяди и тети, и на каком основании они расселись в своих сияющих евроремонт офисах? Умудренные опытом граждане спинным мозгом ощущали: что-то тут не так. Либо тарифы у частников бешеные, либо просто обманут, либо произвели самозахват помещений и навязывают свои услуги безо всякого на то основания.

Бдительному народу поначалу было невдомек, что, согласно букве закона, функции государственных и частных нотариусов даже на самом раннем этапе были практически идентичны. И квалификационные требования, и стандарты были предусмотрены единые, с тем лишь различием, что частных нотариусов Минюст назначал на должность по рекомендации Федеральной нотариальной палаты (ФНП), контролировавшей и координировавшей деятельность нотариусов, занимающихся частной практикой. Статья 2 Основ устанавливала, что «при совершении нотариальных действий нотариусы обладают равными правами и несут одинаковые обязанности независимо от того, работают ли они в государственной нотариальной конторе или занимаются частной практикой. Оформленные нотариусами документы имеют одинаковую юридическую силу». При этом степень ответственности частных нотариусов, равно как и риски, которые проистекали из их деятельности, кардинальным образом отличались от ответственности и рисков нотариусов государственных. Согласно статье 17 Основ законодательства РФ о нотариате «нотариус, занимающийся частной практикой, несет полную имущественную ответственность за вред, причиненный имуществу гражданина или юридического лица в результате совершения нотариального действия, противоречащего законодательству Российской Федерации, или неправомерного отказа в совершении нотариального действия, а также разглашения сведений о совершенных нотариальных действиях». В отношении ответственности государственных нотариусов в Основах содержится следующая расплывчатая формулировка: «Нотариус, работающий в государственной нотариальной конторе, в случае совершения действий, противоречащих законодательству Российской Федерации, несет ответственность в установленном законом порядке». На деле это означало, что если вдруг государственный нотариус оплошает, то причиненный им вред будет компенсирован из средств государственного бюджета в микроскопическом размере. Более того, нотариусы, занимающиеся частной практикой, обязаны были заключить договор или договоры страхования гражданской ответственности нотариуса при осуществлении нотариальной деятельности. Без заключения договора страхо-

вания частные нотариусы не имели права выполнять свои обязанности и совершать нотариальные действия (статья 18).

Получалось, что быть частнопрактикующим нотариусом – вовсе и не такая уж малина. И ответственности много, и расходов. И офис надо снять, и не какой-то там закуток, а что-нибудь попрличнее, и персонал нанять опять же не бесплатно, и нести полную имущественную ответственность за качество работы, не говоря уже о страховании профессиональной деятельности. Но престиж профессии стремительно рос, и перспектива карьеры частнопрактикующего нотариуса стала настолько привлекательна, что юридическое сообщество испытало сильнейшее душевное волнение, и огромное количество юристов ринулось в частные нотариусы. И тут возникло неудобство: оказалось, что занять желанную должность на основании приказа чиновника системы Минюста более невозможно. А от желающих отбоя не было. Высокие квалификационные требования и появление Федеральной нотариальной палаты начали сильно мешать. Между ФНП и Минюстом возникли серьезные разногласия, договориться не удалось, в результате чего находчивый Минюст пошел по пути создания параллельных палат, куда те, кто не мог или не хотел проходить жесткий отбор, назначались по старинке приказом и в обход обязательного членства в нотариальной палате. Вот как характеризовалась сложившаяся ситуация в прессе того периода: «Те чиновники юстиции, которые в свое время не перекалцировались в частных нотариусов, теперь делают все, чтобы развалить более или менее эффективно работающую систему частного нотариата. С этой целью принимаются дикие инструкции, плетутся интриги, незаконно назначаются на должности государственные нотариусы, поощряются конфликты в нотариате. При поддержке Минюста начато создание дублирующих региональных нотариальных палат, куда, по-видимому, войдут не самые достойные представители этой профессии, по тем или иным причинам отвергнутые действующими по закону палатами».

Создатели частного нотариата в России изменили представление о профессии нотариуса и подняли ее престиж на небывалую высоту.

Некоторое время в России функционировали две параллельные нотариальные палаты, одна из которых была заведомо нелегитимной. Дело дошло до Конституционного Суда РФ, признавшего не противоречащими Конституции оспариваемые положения Основ законодательства о нотариате. В итоге созданную Минюстом параллельную палату ликвидировали, и это была огромная победа ФНП.

Федеральную нотариальную палату в КС представляли двое: Анатолий Тихенко и Нуриман Шарафетдинов. Высокие, с окладистыми темными бородами, улыбчивые и непринужденные в общении, они выглядели как лучшая реклама частного нотариата. Возглавлявший ФНП с 1996 года Анатолий Тихенко был первым частнопрактикующим российским нотариусом, получившим 7 апреля 1993 года первую в России лицензию № 000001. Его друг и ближайший сподвижник Нуриман Шарафетдинов до того, как войти в состав руководства ФНП, был президентом Российской правовой академии при Минюсте. В их выступлениях во время слушаний звучала неподдельная вера и в обоснованность собственной позиции, и в необходимость частного нотариата для России. Симпатизировавшая им часть аудитории за глаза именовала их «бойцами».

Тихенко действительно был бойцом. Шарафетдинов остается им по сей день, а жизнь его друга и соратника трагически оборвалась. 28 февраля 2001 года Анатолий Тихенко был убит выстрелом в затылок в подъезде собственного дома. Убийц, как водится, не нашли.

Трудно переоценить то, что сделали создатели частного нотариата в России. Они не просто решили проблему очередей в нотариальных конторах – они в корне изменили представление о профессии нотариуса и подняли ее престиж на небывалую высоту. Введение имущественной ответственности частнопрактикующих нотариусов и необходимости страхования их профессиональной деятельности не только отразилось на качестве работы нотариусов, но и существенно повысило доверие населения к данному виду юридической профессии. На законодательном уровне была закреплена так называемая превентивная функция нотариата, т. е. обязанность нотариуса разъяснять гражданам и организациям их права, обязанности, а также предупреждать о последствиях совершаемых нотариальных действий с тем, чтобы юридическая неосведомленность не могла быть использована им во вред (статья 18 Основ). Например, при нотариальном удостоверении договора нотариус обязан разъяснить сторонам его содержание и последствия его заключения, и зачастую нотариусы сами составляют проекты договоров для своих клиентов, выступая при этом в качестве гаранта легальности совершаемой сделки. Если нотариус сочтет, что сделка нарушает требования закона, он обязан отказать в нотариальном заверении. Тем самым нотариусы выполняют важнейшую функцию предварительного контроля в отношении большого числа сделок.

Разумеется, в нотариальном сообществе по сей день много проблем и разногласий, и нотариат нельзя рассматривать как некий идеал. Но трудно отрицать тот факт, что этот вид юридической профессии из наименее востребованного превратился в один из самых престижных. И в общем контексте российских реформ последних 20 с небольшим лет трансформация нотариата поистине поразительна. Правда, за это пришлось заплатить кровью...

Российскому нотариату 20 лет За 20 лет количественный состав нотариального сообщества вырос в три раза

В мае в Санкт-Петербурге состоялся «круглый стол» на тему «Модернизация нотариата. Российский и международный опыт». Дискуссию провела президент Федеральной нотариальной палаты Мария Сазонова. Форум был посвящен юбилейной дате – в марте 2013 года российскому нотариату исполнилось 20 лет.

Работу российского нотариата и перспективы его развития в студии «Радио России» обсудили ведущая программы «Право на защиту» Ильмира Маликова, директор Фонда развития правовой культуры Алексей Лацейко и директор Фонда «Центр инноваций и информационных технологий» Эдуард Махносов.

Ильмира Маликова

– Приходы представителей нотариального сообщества к нам, в эфир, всегда пользуются популярностью, так как затрагиваются вопросы прикладного характера, с которыми в повседневной жизни сталкивается каждый гражданин. Сегодня мы поговорим о том, что произошло с нотариатом за 20 лет его существования. Все мы движемся вперед. Позитивные изменения неизбежны. Сначала я бы хотела обратиться к Алексею Лацейко и узнать, как можно охарактеризовать развитие нотариата?

Алексей Лацейко

– Двадцать лет назад появился первый закон, который стал прототипом саморегулируемых организаций. На конгрессе в Санкт-Петербурге замминистра (юстиции Елена Борисенко. – Ред.) сказала, что 20 лет – очень интересный возраст: все умеешь и есть планы. Так вот, за эти 20 лет мы уже все испытали, знаем, как все делать, но пока стоим на низком старте.

Ильмира Маликова

– Низкий старт определяется недостатком законодательной базы?

Алексей Лацейко

– Конечно, это касается в первую очередь закона, о котором говорили на конгрессе. Возвращаясь к юридическому форуму в Санкт-Петербурге, стоит отметить, что он проводился Министерством юстиции. А накануне проводился конгресс, на котором обсуждались перспективы развития нотариата. Нотариусы и юристы в ходе мероприятия отмечали, что самая главная сложность – это наше законодательство, которое часто меняется, но то ли не в том направлении, то ли не с теми акцентами. Сейчас все ожидают нового закона, так как старый был еще принят при старой Конституции в старой России. Тогда были другие экономические регалии. Новый закон не просто необходим – его принятие не терпит отлагательств. Закон готовится уже три года, но его боятся принимать, потому что он будет достаточно революционным, став и для нотариусов, и для общества своеобразным маяком.

Ильмира Маликова

– Алексей, вот уже несколько лет мы встречаемся в эфире нашей передачи и обсуждаем нотариальное сообщество. Наши первые встречи были посвящены объяснению, кто такие нотариусы, и как к ним обратиться. Сейчас же уже об-

разовалось общество, которое решает большинство вопросов вместе с нотариусами. Само нотариальное сообщество тоже выросло в разы.

Алексей Лацейко

– Оно выросло в три раза. В 1993 году количественный состав был 2,5 тыс. Сейчас – 7,5 тыс. И нужно понимать, какой был состав тогда: это были государственные служащие с государственной зарплатой, которая была небольшой. Это откладывало отпечаток на работу. Все помнят, как с 1991 по 1993 год происходили бурные экономические изменения: мы получили собственность и начали ею распоряжаться. Государство пошло на рискованный шаг, взяв в пример опыт европейских стран, поставив преграду для свободного обращения недвижимости, тем самым урезав мошенничество. Только нотариус способен оградить гражданина от необдуманных поступков и мошеннических действий со стороны других граждан.

Ильмира Маликова

– Нотариальное сообщество выросло, хватает ли сегодня специалистов на всю страну? Ведь Россия большая.

Алексей Лацейко

– Да, у нас уникально большая страна, но возьмем, например, Китай. Восемь лет назад они ввели тот нотариат, который существует у нас в стране. У них большой экономический рост, но при этом они не побоялись развивать данный нотариат. На конгрессе, о котором я говорил, были наши китайские коллеги, которые заявляли, что развитие нотариата идет на пользу стране. Более того, 60% населения мира пользуются услугами нотариусов. Мы еще не дошли, в отличие от других стран, до использования нотариусов как налоговых агентов.

Ильмира Маликова

– **Может быть, новый закон будет с этим связан?**

Алексей Лацейко

– Не буду говорить, что это так. В первую очередь новый закон упорядочит деятельность самих нотариусов и сделает ее понятной для граждан.

Ильмира Маликова

– Эдуард, теперь я хотела бы обратиться к вам. На форуме, который прошел в Санкт-Петербурге, поднималась тема того, что все документы, которые подписывает нотариус, должны быть качественными, при этом нотариусы не должны «закапываться в бумажках». Какие новые информационные технологии применяются в вашей отрасли?

Эдуард Махносов

– От бумаги мы, конечно, откажемся не сразу. Но все идет к тому, чтобы нотариусы использовали электронные документы в своей работе. Мы живем в информационном обществе, и нотариальное сообщество пытается не отставать от тенденций. Причем, не за бюджетные деньги, а за деньги нотариусов.

<http://www.soprotivlenie.org/?id=54&cid=198&t=v>

Псковский нотариат. Итоги 20 лет. Опыт прошлого во благо будущего

**В.К. Николаева,
президент Некоммерческой организации
Нотариальная палата Псковской области**

В этом году нотариат Псковской области отмечает 20-летие со дня образования Нотариальной палаты Псковской области.

В феврале 1993 года были приняты Основы законодательства Российской Федерации о нотариате, с небольшими изменениями действующие и по сей день. Главное новшество этого закона заключалось в закреплении альтернативы государственному нотариату – частного. Принятие этого законодательного акта предоставило государственным нотариусам право продолжить работу в прежней должности или перейти в частный нотариат, полагаясь на абсолютную самостоятельность и полное самофинансирование.

История становления и развития небюджетного нотариата Псковской области – это постепенный переход от государственного к свободному нотариату, это успехи и достижения, проблемы и трудности на разных этапах пути.

Получив приказы об увольнении из государственных нотариальных контор и назначения частнопрактикующими нотариусами, мы покинули и помещения, в которых работали. Найти помещение для осуществления нотариальной деятельности, купить самую необходимую мебель и печатные устройства, не говоря уже о специальной программе, было крайне непросто.

Из воспоминаний нотариуса нотариального округа города Пскова и Псковского района Татьяны Владимировны Кондратовой: «Работали в госконторах на печатных машинках, которые по возрасту нам в матери годились, мебели практически не было, архив хранить было негде. Тяжело приходилось нам с Валентиной Кирилловной. Став частнопрактикующими нотариусами, мы сами ходили по организациям, принимавшим документы, заверенные нотариусами. Объясняли, что мы не самозванцы, что закон появился хороший. Заказали в типографии реестры, бланки, арендовали помещение, изготовили печати. Так, постепенно новая трудовая деятельность стала налаживаться, и все пошло своим чередом. Глядя на нас, молодых смелых девчонок, коллеги осмелели и тоже пошли в частные нотариусы, что способствовало образованию нотариальной палаты».

Двенадцать нотариусов: Т.В. Кондратова, В.К. Николаева, Л.П. Ефимова, Н.А. Семенова, М.А. Вахрамеева, И.Н. Докучаева (Михайлова), Л.Н. Царева, Т.Г. Миронова, Н.В. Горощенко, Л.А. Семенова, О.Б. Павлова и А.И. Ковалева, – навсегда вошли в историю псковского нотариата как учредители нашей организации (большинство из них и по сей день продолжают служить во благо нотариата). Имея энтузиазм и желание работать, объединившись, именно они в 1993 году создали Нотариальную палату Псковской области. Путем проб и ошибок, собственными наработками мы возводили фундамент законности, справедливости и порядка. Преодолев организационные и финансовые проблемы, уже в 1995 году на средства самих частнопрактикующих нотариусов Нотариальная палата Псковской области приобрела свое первое помещение, в кото-

ром можно было проводить заседания, встречи и приемы. А с 2004 года палата переехала в более комфортное помещение, расположенное в центральной части Пскова, на втором этаже здания офисного центра, входящего в состав объекта культурного наследия «Усадьба городская. Флигель». Здесь есть оборудованный мультимедийным проектором зал для проведения массовых мероприятий (собраний, семинаров, заседаний Правления и комиссий, «круглых столов» и приема граждан). Палата полностью оснащена современной оргтехникой.

Сегодня Нотариальная палата Псковской области – это некоммерческая организация, членами которой является 41 нотариус. С 2000 года в регионе окончательно перестал существовать государственный нотариат. Достаточно длительное время сохранялась ситуация, при которой нотариусам приходилось обслуживать по два района. И только в 2011 году во всех районах Псковской области появились нотариусы. На сегодняшний день вакантных должностей нотариусов не имеется. В трудовых отношениях с нотариусами состоят 18 помощников, пять из них – члены палаты. Большинство членов палаты – высококвалифицированные специалисты со стажем работы 20 и более лет.

Квалификация и опыт нотариусов подтверждаются не только минимальным количеством обоснованных жалоб, но и наличием наград. Так, более половины членов палаты награждены медалями ФНП «За добросовестный труд в нотариате», пять членов палаты – Нагрудным знаком ФНП, один – Медалью А.И. Тихенко, три члена палаты награждены ведомственными наградами Министерства юстиции, один – медалью Совета Федерации. В числе награжденных – И.В. Андреева, Т.В. Архипова, С.А. Баранова, Т.Н. Буйнова, М.А. Вахрамеева, Е.А. Волкова, З.В. Галунина, Н.В. Горощенко, Г.А. Горяченьок, И.Н. Докучаева, С.В. Елгина, Л.П. Ефимова, И.Ю. Иванова, Т.Е. Иванова, Т.В. Кондратова, А.Э. Куковина, И.М. Лысковец, Т.Г. Миронова, В.К. Николаева, О.Б. Павлова, Н.А. Семенова, О.В. Смолкина, Л.М. Царева и другие.

Такой успех во многом обусловлен тем, что еще в госнотариате у нынешних специалистов были хорошие учителя. «Жаль, что они не могут сегодня увидеть, как живет частный нотариат», – жалеет Надежда Алексеевна Семенова, нотариус нотариального округа города Пскова и Псковского района Псковской области. По воспоминаниям Надежды Алексеевны, старший нотариус Первой Псковской государственной нотариальной конторы Татьяна Степановна Денисенко «учила нас, молодых нотариусов области, не только правилам совершения нотариальных действий, но и чуткому отношению к клиентам, коммуникабельности, терпению в общении с людьми. Не помню ни одного клиента, даже среди тех, которым она отказала в совершении нотариального действия, ушедшего из конторы недовольным или раздраженным. Каждый получал консультацию или просто житейский совет. Усидчивости и терпению мы учились у Анастасии Ивановны Васениной. Она часами могла изучать документы, сделанные клиентами для совершения исполнительных надписей, пересчитывать пени, проверяя расчеты домоуправлений по долгам квартиросъемщиков, работать с архивными документами, составляя акты, описи и номенклатуры дел».

С каждым годом повышаются требования к организации работы нотариальных контор и ответственности нотариусов. Федеральной нотариальной палатой в 2003 году разработаны и приняты Требования к организации работы нотариальных контор, в которые периодически вносятся изменения. Этот документ устанавливает единую модель организации нотариального обслуживания,

содержит основные стандарты профессиональной деятельности нотариуса по содержанию и функционированию нотариальной конторы, обеспечению надлежащих условий для приема лиц, обратившихся за совершением нотариальных действий, хранения нотариальных документов. В целях реализации курса на улучшение нотариального обслуживания при проведении проверок профессиональной деятельности нотариусов нотариальной палатой обращалось внимание на соблюдение требований нотариусами Псковской области. В 2012 году было принято решение о проведении конкурса на «Лучшую нотариальную контору Псковской области». Подобный конкурс проводился в Нотариальной палате Псковской области впервые.

Главными задачами конкурса являются поощрение нотариусов, достигших наибольших успехов в организации деятельности своих контор, систематизация опыта работы нотариусов и сведений о технической оснащенности нотариальных контор, формирование благоприятного общественного мнения о нотариальной деятельности и представителях нотариального сообщества.

При создании анкеты участника конкурса комиссия руководствовалась в первую очередь требованиями по организации нотариального обслуживания нотариусами, занимающимися частной практикой, утвержденными Правлением Федеральной нотариальной палаты в редакции от 12 ноября 2012 года.

Помимо характеристик помещений нотариальных контор, в анкете были указаны такие пункты, как их техническое и программное обеспечение, персонал нотариальной конторы, условия для приема инвалидов и других маломобильных групп населения. Нотариальная контора рассматривалась не как отдельно взятое помещение в узком смысле, а как комплекс показателей и характеристик, включающий в себя весь процесс деятельности нотариальной конторы.

Анализ предоставленных участниками конкурса анкет показал, что практически все нотариальные конторы соответствуют требованиям, предъявляемым законодательством: возможность свободного доступа, наличие противопожарной и охранной сигнализации, огнетушителей, сейфа, металлических шкафов, защитных устройств на окнах. Более того, в некоторых конторах есть запасные выходы, тревожные кнопки, изолированные архивы, пандус, установлено видеонаблюдение.

Нотариусы прикладывают все усилия для того, чтобы их конторы были комфортными, уютными, технически оснащенными и безопасными. Это неудивительно, ведь нотариальные конторы фактически являются нашим вторым домом. Итоги конкурса следующие.

В группе нотариальных контор города Пскова и города Великие Луки заняли:

1 место – Алла Эдуардовна Куковина, нотариус Великолукского нотариального округа Псковской области;

2 место – Татьяна Владимировна Кондратова, нотариус нотариального округа города Пскова и Псковского района Псковской области;

3 место – Татьяна Владимировна Архипова, нотариус Великолукского нотариального округа Псковской области.

В группе нотариальных контор остальных городов и районов Псковской области:

1 место – Ольга Викторовна Смолкина, нотариус Новоскольнического нотариального округа Псковской области;

2 место – **Лариса Валериевна Жгун**, нотариус Пустошкинского нотариального округа Псковской области и **Инна Юрьевна Иванова**, нотариус Дновского нотариального округа Псковской области;

3 место – **Николай Владимирович Иванов**, нотариус Стругокрасненского нотариального округа Псковской области и **Владимир Викторович Николаев**, нотариус Палкинского нотариального округа Псковской области.

Дипломом за создание комфортных условий для приема граждан награждена **Галина Алексеевна Горяченко**, нотариус Себежского нотариального округа Псковской области.

Интенсивное развитие экономических отношений и экономической свободы ведет к усложнению отношений между субъектами гражданского оборота, а, следовательно, к росту конфликтных ситуаций и гражданско-правовых споров, в результате чего возникает необходимость модернизации гражданского законодательства в целом и нотариального, в частности. Меняющееся законодательство ставит перед нами новые условия и задачи, решить которые порой непросто.

В середине 90-х годов XX столетия в Российской Федерации были приняты основополагающие нормативные правовые акты, в числе которых самыми важными были Гражданский и Семейный кодексы.

В недавнем прошлом все сделки с недвижимостью в обязательном порядке удостоверялись у нотариуса. Мы накопили громадный практический опыт по удостоверению сделок. В первую очередь это сделки, связанные с отчуждением жилых домов, позднее – квартир, сделки по удостоверению договоров приватизации и другие. Конечно, нельзя не сказать об ошибках, на которых мы сами учились, большая часть из них приходилась на несовершенство законодательства. В марте 1996 года была введена вторая часть Гражданского кодекса РФ, установившая, что договор купли-продажи недвижимости можно заключать в простой письменной форме, и этого вполне достаточно для регистрации сделок. Данные нормы начали действовать с 31 января 1998 года, после принятия Федерального закона «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним», введившего новый механизм учета прав на недвижимое имущество и сделок с ним. С созданием в декабре 1998 года в Псковской области Регистрационной палаты появился Единый государственный реестр прав на недвижимое имущество (ЕГРП). Введение простой письменной формы привело к вполне объяснимым последствиям, а именно к увеличению числа исков в суды о признании сделок (договоров) недействительными, увеличению числа мошеннических действий со стороны недобросовестных граждан. Можно сказать, если не большая, то значительная часть россиян осталась незащищенной в юридическом и правовом смысле перед совершаемыми действиями юридического характера.

Изменения законодательства, произошедшие в последнее время, являются предпосылками к возврату обязательной нотариальной формы оформления сделок с недвижимостью. «Все новое – это хорошо забытое старое». Так, Федеральным законом от 30.06.2006 г. № 93-ФЗ «О внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации по вопросу оформления в упрощенном порядке прав граждан на отдельные объекты недвижимого имущества» предусмотрено, что заявление о государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним, осуществляемой на основании документов,

удостоверенных в нотариальном порядке, может подать нотариус. Изменения произошли и в отношениях, связанных со сбором документов. Так, нотариусу по его запросу регистрирующим органом бесплатно предоставляются сведения о правах на объекты недвижимого имущества и копии правоустанавливающих документов.

Федеральным законом от 06.12.2011 г. № 405-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в части совершенствования порядка обращения взыскания на заложенное имущество» законодатель внес изменения в Основы законодательства РФ о нотариате, касающиеся предоставления в орган государственной регистрации прав на недвижимое имущество заявления и иных документов, необходимых для государственной регистрации. Этим же законом были увеличены сумма страхования профессиональной ответственности нотариуса, а также положения, регулирующие законодательство о залоге.

Федеральным законом от 02.10.2012 г. № 166-ФЗ «О внесении изменений в Основы законодательства Российской Федерации о нотариате и отдельные законодательные акты Российской Федерации» закреплено использование нотариусами электронной подписи для действий с документами в электронной форме. Этим же законом закреплена Единая информационная система, предназначенная для комплексной автоматизации процессов сбора, обработки сведений о нотариальной деятельности и обеспечения всех видов информационного взаимодействия. Также следует отметить, что Основы законодательства Российской Федерации о нотариате дополнены главой, регуливающей регистрацию уведомлений о залоге движимого имущества и выдаче выписок из реестра уведомлений о залоге движимого имущества.

С 01.03.2013 г. вступил в силу Федеральный закон от 30.12.2012 г. № 302-ФЗ «О внесении изменений в главы 1, 2, 3 и 4 части первой Гражданского кодекса Российской Федерации», закрепляющий правило, согласно которому права по сделкам с недвижимостью могут быть зарегистрированы через нотариуса.

Однако, говоря о предпосылках к улучшению законодательства в сфере защиты прав, свобод и интересов граждан и юридических лиц, хотелось бы подчеркнуть порой нелогичность и витиеватость законодателя по отношению к принципам нотариата. Так, например, сведя на нет нотариальную форму сделки с недвижимым имуществом, введена обязательная форма сделок в хозяйственных обществах, обязательное нотариальное участие в регистрации изменений в учредительные документы юридических лиц и индивидуальных предпринимателей. Сам собой напрашивается вывод, что законодатель апробирует новшества, а после того, как они начинают работать в полную силу, отменяет участие нотариусов в гражданском обороте, снижая тем самым защиту граждан, которую может обеспечить нотариус.

Нотариат должен гарантировать защиту прав и свобод граждан и юридических лиц, а одним из гарантов является страхование профессиональной ответственности. Без страховки нотариус не имеет права осуществлять свою деятельность. Все возрастающую ответственность свидетельствуют изменения законодательства в части увеличения суммы страхования. Так, изначально нотариусы должны были застраховать свою ответственность на сумму 10 тыс. руб., сейчас же – на сумму не менее 2 млн. руб. (для нотариусов, имеющих нотариальную контору в городском поселении), а нотариусы, удостоверяющие договоры ипо-

теки – не менее 5 млн. руб. Понимая и осознавая свою ответственность, часть нотариусов Псковской области застрахованы сегодня на суммы, превышающие 5 млн. рублей.

Сегодня время диктует свои условия, законодательство – свои правила, и нотариат, осознавая всю серьезность положения, не должен отставать. Сейчас у большинства нотариусов Псковской области есть современные офисы, качественная оргтехника, опытные помощники и технические работники, активно внедряются информационные технологии. Нотариусы Псковской области принимают активное участие в мероприятиях, посвященных обучению и совершенствованию своей квалификации по 72-часовой программе обучения. В настоящее время данное обучение нотариусы проходят добровольно, но при этом в нотариальной палате принято решение, что каждый нотариус области должен один раз в пять лет пройти обучение.

Все вышеперечисленное помогает правильно организовывать работу нотариусов, быстро и грамотно оказывать помощь физическим и юридическим лицам при совершении нотариальных действий. Доступнее стало получение нотариальных услуг. Нотариусами Псковской области активно применяется практика организации приема по записи.

Граждане получают грамотное и профессиональное обслуживание, но иногда нотариусам приходится отказывать в совершении нотариальных действий, что приводит к жалобам. Их основная причина – в неправильном толковании гражданами норм материального права. Часто возникают вопросы правильного применения тех или иных правовых норм, но здесь помогает опыт прошлых лет. Так, по воспоминаниям нотариуса нотариального округа города Пскова и Псковского района Лидии Петровны Ефимовой, «придя на работу в Первую Псковскую нотариальную контору в будние дни, мы учили тонкости нотариальной деятельности, а в выходные собирались просто пообщаться. Несмотря на то, что коллектив был женский, и возраст у всех был разный, от 20 до 60 лет, нам было вместе интересно. Все делились друг с другом опытом, приобретенным в жизни и на практике. Во время таких встреч мы обсуждали сообща споры и разногласия, возникающие по юридическим вопросам».

За последние несколько лет Нотариальной палатой Псковской области было проведено более 40 семинаров и «круглых столов» по различным темам, например: «Актуальные вопросы ведения и оформления наследственных дел», «Правила нотариального делопроизводства...», «Некоторые вопросы отчуждения имущества несовершеннолетних при ипотечном кредитовании жилья». Обсуждались проблемы переходного периода применения ФЗ «О государственном кадастре недвижимости», особенности применения нотариусами Постановления Пленума Верховного Суда РФ о судебной практике по делам о наследовании» и др.

Проведение семинаров не ограничивается только нашим регионом. Нотариальной палатой Псковской области реализуется практика проведения совместных семинаров с другими нотариальными палатами, в особенности с нотариальными палатами соседних регионов. Регулярно проводятся семинары и «круглые столы» с участием представителей судов, Управления Министерства юстиции Российской Федерации по Псковской области, Росреестра, УФМС, органов опеки, ГИБДД, ПФ, Госархива, налоговых и иных государственных и муниципальных структур, чья деятельность неразрывно связана с нотариатом,

а также приглашаются преподаватели ведущих российских вузов, в том числе Санкт-Петербургского государственного университета и Российской правовой академии при Министерстве юстиции Российской Федерации. Нотариальной палатой Псковской области в 2004 и 2009 гг. организованы и проведены заседания Координационно-методического совета нотариальных палат Северо-Западного федерального округа.

Для повышения профессиональных качеств нотариусов палата осуществляет методическую и информационную деятельность. Созданы и работают девять комиссий, в которые входят члены нотариальной палаты – нотариусы и помощники нотариусов.

Работа комиссий палаты, аппарата палаты неоднократно оценивалась территориальным органом Министерства юстиции и Федеральной нотариальной палатой. Так, в 2011 году коллективу Нотариальной палаты Псковской области объявлена благодарность руководителя Управления Минюста РФ по Псковской области, в 2012 году по итогам комплексной проверки нотариальная была награждена Почетной грамотой ФНП, в 2013 году палата заняла третье место в конкурсе «Нотариат. Общество. СМИ».

Одним из направлений публично-правовой функции палаты является оказание бесплатной юридической помощи населению. С 2008 года проводятся консультации на правовую тематику, в том числе для отдельных категорий граждан: членов общества глухих, ветеранов ВОВ, пенсионеров, работников исправительных учреждений. На базе Нотариальной палаты Псковской области создан пункт оказания нотариусами бесплатной юридической помощи населению. Создание такого пункта позволило снизить уровень конфликтных ситуаций. К слову сказать, с принятием Федерального закона «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)» у нотариусов Псковской области появилось желание освоить эту процедуру. Впоследствии на базе Нотариальной палаты Псковской области 11 нотариусов и 2 помощника нотариуса прошли учебный курс медиации. Пока для нотариусов это не может быть профессией ввиду того, что законом определен перечень полномочий. Однако знания, полученные при прохождении названных курсов, оказывают положительный эффект при общении с гражданами.

Палата проводит активную разъяснительную работу среди населения Псковской области через средства массовой информации. Статьи нотариальной тематики регулярно публикуются в различных СМИ. Издаются и распространяются буклеты для граждан с разъяснением вопросов, касающихся нотариальной деятельности.

На сайте нотариальной палаты публикуется вся необходимая информация по вопросам, касающимся нотариальной деятельности. В общедоступных разделах содержатся справочная информация о нотариусах Псковской области, консультации специалистов нотариальной палаты.

С 2012 года выходит газета НППО «Мир нотариата Псковской области», которая находит своих читателей во всех нотариальных конторах Псковской области.

Как самой нотариальной палатой, так и нотариусами самостоятельно, регулярно оказывается благотворительная помощь, в частности: МОУ «Центру лечебной педагогики и дифференцированного обучения», Управлению образования, Псковскому областному Совету ветеранов, Всероссийскому обществу

слепых, Псковскому областному отделению «Российский детский фонд», Обществу родителей детей-инвалидов с аутизмом «Я и Ты», Детской деревне – SOS Псков и другим организациям.

Для оперативного и конструктивного решения вопросов, возникающих в нотариальной деятельности, палатой постоянно осуществляется взаимодействие с различными органами государственной власти.

В 2008 году в связи с внесением изменений в законодательные акты Российской Федерации Нотариальной палатой Псковской области была оказана методическая помощь органам местного самоуправления по вопросам совершения нотариальных действий. Данная работа заключалась в участии нотариусов в совместных семинарах, совещаниях, обучении глав и должностных лиц органов местного самоуправления правилам совершения нотариальных действий. Указанные мероприятия неоднократно проводились как на районном, так и на областном уровнях, что, несомненно, способствовало повышению квалификации глав органов местного самоуправления.

Сегодня в нашей стране четко прослеживается тенденция к уменьшению бумажного документооборота, уменьшению себестоимости оказываемых услуг. В стороне не остается и нотариат. Нотариальной палатой Псковской области в максимально возможной степени поддерживается курс на электронный документооборот и электронное взаимодействие. Будущее нотариата – не документ на бумажном носителе, а документ в электронном виде. Конечно, до идеала далеко, да, собственно, и начинать нелегко, но первый шаг сделан подобно тому, как он был сделан 20 лет назад, когда уверенности в завтрашнем дне было значительно меньше, чем энтузиазма и желания. Нотариусами Псковской области активно и в полной мере используются ключи электронной подписи. Они есть не только у нотариусов, но и у помощников нотариусов. Федеральной нотариальной палатой подписан ряд соглашений с государственными органами и кредитными организациями об электронном взаимодействии. Благодаря этому осуществляется непрерывный информационный обмен не только между нотариальными палатами регионов Российской Федерации, но и с налоговыми органами, с органами государственной регистрации, службой судебных приставов, Сбербанком и другими. В данной сфере Нотариальная палата Псковской области достигла значительных успехов, за что и была отмечена дипломом Федеральной нотариальной палаты «За высокие достижения в конкурсе среди нотариальных палат за использование информационных технологий».

Впереди нас ждет еще не одно празднование круглых дат со дня образования нотариальной палаты. Предстоит сделать много работы, многому научиться, многому научить подрастающее поколение, подготовить и вырастить достойную смену.

Защита интересов человека как личности всегда была благородным делом. Чувство справедливости, ставшее неотъемлемой составляющей профессионализма, способствует нашему ответственному отношению к работе. Нотариат не должен останавливаться в своем развитии, необходимо всегда идти в ногу со временем, работать на опережение. В дальнейшем благодаря плодотворной и упорной работе роль нотариата как союзника Государства Российского станет более значимой, а фундаментом этому послужат многолетний опыт и профессионализм наших коллег.