

К.Н. Федорова

Российский Университет Дружбы Народов

ИСТОЧНИКИ РЕГУЛИРОВАНИЯ ПРАВ И ОБЯЗАННОСТЕЙ НОТАРИУСА: СПЕЦИАЛЬНЫЕ ПРАВА НОТАРИУСА

Российский нотариат представляет собой совокупность нотариусов, работающих в государственных нотариальных конторах и занимающихся частной практикой, как профессиональное сообщество не являющихся частью государственного механизма, и независимо и беспристрастно осуществляющих защиту прав и законных интересов граждан и юридических лиц путем осуществления публичной и некоммерческой по характеру нотариальной деятельности в предусмотренном законом порядке .

Институт современного российского нотариата обладает следующими основными признаками, раскрывающими его правовую сущность:

1. Российский нотариат включает в себя две категории нотариусов: нотариусов, работающих в государственных нотариальных конторах, и нотариусов, занимающихся частной практикой. Две категории российских нотариусов, несмотря на организационные отличия и несовпадающую компетенцию, равны в праве осуществлять нотариальную деятельность, имеют равных статус при ее осуществлении, правовые последствия их деятельности абсолютно одинаковы.

2. Нотариусы обладают публичными, властными полномочиями и осуществляют нотариальную деятельность от имени Российской Федерации.

3. Целью осуществления нотариальной деятельности является защита в установленном порядке и предусмотренными законом средствами прав, свобод и законных интересов граждан и юридических лиц.

4. Институт нотариата организационно не входит в систему органов государственной власти и представляет собой институт гражданского общества.

5. Нотариальная деятельность осуществляется в области бесспорной юрисдикции .

Специальные права нотариуса заключаются в следующем. Нотариус вправе: – совершать предусмотренные Основами нотариальные действия в интересах физических и юридических лиц, обратившихся к нему, за исключением случаев, когда место совершения нотариального действия определено законодательством России или международными договорами; – составлять проекты сделок, заявлений и других документов, изготавливать копии документов и выписки из них, а также давать разъяснения по вопросам совершения нотариальных действий; – истребовать от физических и юридических лиц сведения и документы, необходимые для совершения нотариальных действий, представлять в порядке, установленном Федеральным законом от 21 июля 1997 года № 122-ФЗ "О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним", заявление о государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним и иные необходимые для проведения такой государственной регистрации документы в орган, осуществляющий государственную регистрацию прав на недвижимое имущество и сделок с ним, в случае нотариального удостоверения им соответствующей сделки или совершения им иного соответствующего нотариального действия, заявление о погашении регистрационной записи об ипотеке в Едином государственном реестре прав на недвижимое имущество и сделок с ним по нотариально удостоверенному договору об ипотеке, договор, обязательства по которому обеспечены залогом, нотариально удостоверенный договор о залоге, содержащий условие о возможности обращения взыскания на заложенное имущество во внесудебном порядке, документ, подтверждающий исполнение залогодателем обеспеченного залогом обязательства и подписанный залогодержателем, и в случае, если права залогодержателя удостоверены закладной, закладную, содержащую отметку владельца закладной об исполнении обеспеченного ипотекой обязательства в полном объеме, а также получать свидетельства о государственной регистрации прав и (или) иные документы для передачи их лицам, в интересах которых осуществлялась такая государственная регистрация. Законодательством субъектов Российской Федерации нотариусу могут быть предоставлены и иные права .

В зависимости от содержания, целей осуществления и особенностей реализации права нотариуса могут быть классифицированы на несколько видов: права по непосредственному совершению нотариального действия; права по обеспечению совершения нотариального действия; права по обеспечению ведения нотариальной деятельности частнопрактикующим нотариусом; права по взаимодействию с государством.

В зависимости от правового результата и правовой направленности различаются следующие виды нотариальных действий:

- а) направленные на удостоверение бесспорного права;
- б) направленные на придание документу исполнительной силы;
- в) по удостоверению и засвидетельствованию бесспорных фактов;
- г) по обеспечению правоотношений;
- д) вспомогательного характера .

Представляется, что нотариальная подведомственность должна быть законодательно закреплена как возможность совершения нотариусами в случаях отсутствия спора о материальном праве предусмотренных федеральным законом нотариальных действий по удостоверению бесспорного права, приданию документу исполнительной силы, удостоверению и засвидетельствованию бесспорных фактов, обеспечению правоотношений.

Право на совершение нотариального действия включает правомочия по возбуждению нотариального производства, по установлению юридического состава (правового и фактического), необходимого для совершения нотариального действия, по собственно совершению нотариального действия — вынесению нотариального акта или отказу в его совершении в зависимости от установленного состава. Такое понимание закономерно исключает рассмотрение совершения нотариального действия как просто проставления соответствующей надписи нотариусом, его печати и подписи.

Права нотариуса следует дополнить правом на выполнение нотариусом функции налогового агента; правом принимать в депозит денежные суммы в уплату налогов и иных обязательных платежей в соответствующие бюджеты; правом обеспечения отдельных

видов доказательств (свидетельских показаний, письменных пояснений, имеющих в наличии письменных доказательств) и после принятия дела к своему производству судом или административным органом.

Необходима разработка и законодательное закрепление системы прав нотариуса при осуществлении в отношении него мер государственного контроля по вопросам исполнением профессиональных обязанностей.

В частности, следует законодательно закрепить запрет на изъятие в ходе проведения проверки органами следствия, суда и прокуратуры печатей нотариусов, реестров для регистрации нотариальных действий; урегулировать процедуру изъятия в качестве доказательства исключительно выписки из реестра для регистрации нотариальных действий; закрепить запрет лицам, осуществляющим проверку, давать оценку законности и обоснованности нотариальных действий, поскольку это прерогатива суда .

1.2. Общие права нотариуса

Нотариусами называются специально уполномоченные должностные лица, имеющие право на совершение от лица государства нотариальных действий в интересах граждан и организаций. В первую очередь, нотариус призван обеспечивать реальность прав физических и юридических лиц и закреплять эти права в установленной юридической форме.

Законодательной основой нотариальной деятельности является Конституция РФ, Основы законодательства РФ о нотариате, а также правовые нормы Налогового кодекса, Гражданского кодекса и Семейного кодекса. Общие права и обязанности нотариуса могут несколько различаться в зависимости от специфики законодательства субъектов РФ.

Государственные и частнопрактикующие нотариусы в рамках своей деятельности вправе совершать следующие нотариальные действия:

- составлять проекты сделок;

- удостоверять сделки;
- представлять заявление о государственной регистрации прав на недвижимость и сделок с ним;
- налагать и снимать запрещения отчуждения имущества;
- свидетельствовать верность копий документов и выписок из документов;
- свидетельствовать подлинность подписи на документах;
- свидетельствовать верность перевода документов с одного языка на другой;
- выдавать свидетельства о праве собственности на долю в общем имуществе супругов;
- удостоверять время предъявления документов;
- удостоверять факт нахождения гражданина в том или ином месте;
- удостоверять факт нахождения гражданина в живых;
- удостоверять тождественность гражданина с его изображением на фотографии;
- передавать заявления юридических и физических лиц других юридическим и физическим лицам;
- принимать на хранение документы;
- совершать исполнительные надписи;
- принимать в депозит денежные суммы и ценные бумаги;
- предъявлять чеки к платежу и удостоверять неоплату чеков;
- совершать протесты векселей;
- совершать морские протесты;
- обеспечивать доказательства .

Кроме того, нотариусы, работающие в государственных нотариальных конторах, обладают компетенцией по совершению нотариальных действий, связанных с оформлением наследства. Если же в нотариальном округе отсутствует государственная нотариальная контора, то действия по выдаче свидетельств о праве на наследство и принятию мер по охране наследственного имущества поручаются частнопрактикующим нотариусам.

Нотариус не имеет права заниматься предпринимательской или другой деятельностью, за исключением нотариальной, преподавательской или научной. Кроме того, нотариус не может выступать в качестве посредника при заключении договоров.

Общие функциональные права нотариуса заключаются в следующем. Согласно ст. 8 Основ, нотариус, занимающийся частной практикой, вправе иметь контору, открывать в любом банке расчетный и другие счета, в том числе валютный, иметь имущественные и личные неимущественные права и обязанности, нанимать и увольнять работников, распоряжаться поступившим доходом, выступать в суде, арбитражном суде от своего имени и совершать другие действия в соответствии с законодательством Российской Федерации и субъектов Российской Федерации. Нотариус пользуется услугами системы государственного социального обеспечения, медицинского и социального страхования в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.