**Ивановский юридический колледж.**

**Курсовая работа.**

**По дисциплине «Правоохранительная деятельность».**

**Тема: «Правоохранительная деятельность нотариата».**

**Работу выполнила: студентка**

**3-его курса 32 группы ОДО**

**Котелевская Е. Н.**

**Работу проверила: Крайнева И. В.**

**ИВАНОВО – 2010.**

**Содержание.**

**Введение…………………………………………………………………………..3**

**Глава 1.** **Понятие и развитие нотариата в России…………………………..6**

* 1. История возникновения и развитие нотариата**……………………..6**
  2. Понятие и задачи нотариата**…………………………………………8**

**Глава 2.** **Переход к частному нотариату…………………………………….12**

* 1. Государственный нотариат**…………………………………………12**
  2. Частный нотариат**…………………………………………………...14**

**Глава 3.** **Характеристика законодательства и развитие нотариата…….18**

* 1. Характеристика законодательства о нотариате**…………………...18**
  2. Перспективы развития нотариата**…………………………………..22**

**Заключение……………………………………………………………………...27**

**Список используемых источников…………………………………………..30**

**Введение.**

В последние годы в деятельности нотариата произошли определенные перемены. В связи с переходом к рыночным экономическим отношениям, многообразию форм собственности, развитию предпринимательства, выходу в экономические пространства возникла необходимость реформирования нотариата. И в настоящее время российский нотариат терпит ряд существенных изменений, что делает выбранную мной тему актуальной. В 1993 году был принят новый закон о нотариате "Основы законодательства РФ о нотариате", который официально утвердил в нашей стране частный нотариат. Отныне в одном экономическом пространстве существуют два нотариуса: государственный и частный. Разница между ними лишь в том, что государственный нотариус передает всю пошлину за совершение нотариальных действий государству и получает от него гарантированную заработную плату, нотариус занимающийся частной практикой взимает тариф, который остается у него полностью (за исключением выплат налогов и других выплат, предусмотренных законом).

В 1995 году российский нотариат в лице Федеральной нотариальной палаты был принят в члены одной из крупнейших и почитаемых среди международных негосударственных организаций – Международный Союз Латинского нотариата, в состав которого входит 66 национальных нотариальных организаций (Европы, Азии, Америки, Африки) и который имеет свои официальные представительства в ООН, Совете Европы и во многих других межгосударственных, межправительственных и неправительственных международных организациях.

С появлением первых сделок на приобретение права собственности российский нотариат стал испытывать новый интерес к себе как со стороны государственной власти, так и со стороны обывателей. В условиях формирования рынка и развития с ним связанных гражданских правоотношений, органы нотариата стали приобретать решающее значение.

Новые законы Российской Федерации, принятые в 90-х годах, такие как о собственности, об аренде, о земле, об акционерных обществах, о ценных бумагах, о предпринимательстве, о приватизации и другие, связанные с переходом страны к рыночным отношениям, позволили значительно усилить влияние нотариата на укрепление гражданско-правовых отношений, расширить круг совершаемых нотариальных действий, увеличить количество удостоверяемых договоров, соглашений, доверенностей и иных сделок, ввести в гражданский оборот неизвестные ранее виды юридических документов[[1]](#footnote-1)1.

Целью данной работы является проведение параллели между государственным нотариатом и частным, который совсем недавно вновь занял место в системе государственных органов России; показать плюсы и минусы государственного и частного нотариата.

Показать, что же из себя представляет нотариат в современной России; раскрыть понятие и задачи нотариата, которые ставит перед ним нынешняя действительность какова его история. Этому посвящена первая глава курсовой работы. Во второй главе рассматривается постепенный переход государственного нотариата к частному.

В третьей главе проанализирована действующая законодательная база о нотариате, проблемы, касающиеся дальнейшей судьбы нотариата в нашей стране, я попытаюсь:

* раскрыть понятие нотариата, показать историю становления российского нотариата и мировой опыт нотариата стран латинского нотариата;
* проанализированы основные проблемы нотариата на современном этапе развития, связанные: во-первых, с применением нового законодательства в нотариальной деятельности, а во-вторых, с дальнейшей судьбой российского нотариата;
* сделаны выводы по исследуемой теме.

### Работа написана на основе законодательного и нормативного материала, научной литературы, публикаций, нотариальной практики.

**Глава 1. Понятие и развитие нотариата в России.**

* 1. **История возникновения и развития нотариата.**

Ранее всего нотариат развился в Италии еще в середине VIII века[[2]](#footnote-2)1. Его прообразом был древнеримский институт табеллионов (tabelliones, или notarii) - лиц, занимавшихся под контролем государственной власти сочинением юридических актов. В конце XIX века образцом устройства нотариата стала Франция, когда Карл Великий установил концепцию нотариата, неразрывно связанную с магистратурой. Сначала нотариус представлял собой нечто вроде секретаря суда, который составлял договоры и отдавал их на подпись судье. Затем очень быстро нотариус наравне с судьями стал держателем Государственной печати и прямым представителем государственной власти, имеющим полномочия удостоверять договоры. Стать нотариусом могло только лицо, проработавшее не менее 6 лет в нотариальной конторе. После этого необходимо было сдать специальный квалификационный экзамен. Функции нотариата были очень

широки. Нотариусы освидетельствовали все акты и договоры, составляли описи имущества, выдавали разного рода свидетельства, совершали публичные продажи. Поэтому к этой должности допускались только "благонадежные" лица, внесшие залог, размер которого зависел от доходности конторы. Должности нотариуса были несменяемыми. Взыскания на "провинившегося" налагались советами нотариусов, которые избирались профессиональным собранием.

Что до России, то здесь до революции нотариус был одним из уважаемых и высококвалифицированных специалистов. Первые российские нотариальные акты стали заключаться в XIV-XV веках. Мытники в присутствии свидетелей на рынках регистрировали сделки, за совершение которых сбирались пошлины и сборы. В 1649 году, в период правления царя Алексея Михайловича, по статьям Соборного уложения "писать на дому" разрешалось только определенные акты: о займе денег или хлеба (в деревнях на суммы не свыше 10 рублей), сговорные свадебные записи и духовные завещания.

Остальные юридические акты должны были составляться площадными подьячими. Радикальную реформу нотариат России впервые пережил в 1866 году. Тогда Положение о нотариате получило силу закона, по которому нотариусы числились на государственной службе без права занимать какую-либо иную должность. Сфера юрисдикции нотариуса распространялась только на округ окружного суда, в ведомстве которого он состоял. Желающий примкнуть к сообществу нотариусов должен был пройти собеседование с комиссией, состоявшей из председателя окружного суда, прокурора и старшего нотариуса, после чего внести определенный залог в окружной суд. Из этого залога удовлетворялись взыскания по должности и частные долги нотариуса[[3]](#footnote-3)1.

Уволить нотариуса мог только старший председатель судебной палаты по представлению председателя окружного суда или по решению суда. Должность нотариуса не могли занимать иностранцы. Помимо строго установленных пошлин и сборов в пользу казны, нотариус по добровольному соглашению с обратившемуся к нему лицу взимал плату в свою пользу. Если такового соглашения не было, то услуги нотариуса оплачивались по таксе, устанавливаемой с высочайшего утверждения министерством юстиции совместно с министерством внутренних дел и министерством финансов. Правда, требования платы сверх таксы Правительствующий Сенат считал вымогательством, поэтому соглашение должно было быть обязательно добровольным.

Чем интенсивнее работал нотариус, тем больше он получал. Однако, даже при личной заинтересованности в увеличении числа сделок нотариус не мог себе позволить совершать любые нотариальные действия, поскольку любая сделка обеспечивалась его залогом. Если на покрытие взыскания залог был израсходован полностью или частично, нотариус временно отстранялся от должности до пополнения залога. В случае же невосполнения залога в течение шести месяцев нотариус увольнялся с должности. Жалобы на нотариусов приносились в 2-недельный срок окружному суду и самому нотариусу. Последний обязан был в течение недели представить в суд свои объяснения. Надзор за деятельностью нотариусов и взыскания с них за упущения и злоупотребления по должности подчинялись общим правилам об ответственности должностных лиц судебного ведомства. Таким образом, нотариальная система России до революции 1917 года практически ничем не отличалась от нотариата большинства европейских государств. Нотариальные документы, составленные российскими нотариусами, принимались во всех странах.

**2.1. Понятие и задачи нотариата.**

Защита субъективных прав и охраняемых законом интересов граждан и организаций в Российской Федерации возложена на различные органы, к которым относится и нотариат. Термин "нотариат" происходит от латинского "notarius", что означает писец, секретарь[[4]](#footnote-4)1. Во-первых, нотариат представляет собой систему органов, на которую возложено удостоверение бесспорных прав и фактов, свидетельствование документов, выписок из них, придание документам исполнительной силы и выполнения других нотариальных действий в целях обеспечения защиты прав и законных интересов граждан и юридических лиц.

В систему нотариата входят не только государственные нотариальные конторы и нотариусы, занимающиеся частной практикой, в эту систему входят и должностные лица органов исполнительной власти, уполномоченные на совершение нотариальных действий; должностные лица консульских учреждений Российской Федерации совершают нотариальные действия на территории других государств; правом совершать отдельные нотариальные действия наделены главные врачи, их заместители по медицинской части, дежурные врачи больниц, других стационарных учреждений, а также директора и главные врачи домов для престарелых и инвалидов, командиры воинских частей, соединений, учреждений и военно-учебных заведений и ряд других лиц. Должностные лица органов исполнительной власти могут совершать нотариальные действия в случае отсутствия в населенном пункте нотариуса[[5]](#footnote-5)1. По своему характеру и выполняемым функциям нотариат относится к числу органов государственного управления. Это обусловлено тем, что совершение нотариальных действий возложено только органом, обладающим определенными властными полномочиями (например, властное подтверждение в бесспорном порядке субъективных прав и обязанностей физических и юридических лиц, принятие охранительных мер путем наложения запрещений и ареста на имущество и др.)[[6]](#footnote-6)2. Во-вторых, это отрасль законодательства, нормами которой регулируется нотариальная деятельность. И в первую очередь, деятельность нотариата в нашей стране организована в соответствии с требованиями Основ законодательства о нотариате. Однако не следует считать, что только названный Закон регулирует деятельность нотариуса. Круг законодательных актов, так или иначе организующих деятельность нотариуса или совершение конкретных нотариальных действий, достаточно широк, и главенствующее место в нем занимают Гражданский кодекс Российской Федерации и Гражданско- и Уголовно-процессуальные кодексы РФ и другие.

Определяющим правовую природу нотариата признаком следует считать юрисдикционную, правоохранительную функцию. С одной стороны, она является продолжением, детализацией функции Министерства юстиции по организации юридических услуг и правовой помощи. Подчеркивается, что реестр государственных нотариальных контор и контор нотариусов, занимающихся частной практикой, ведет Министерство юстиции РФ. С другой стороны нотариат и суд осуществляют единую функцию предварительного и последующего контроля за законностью в гражданском обороте.

Поэтому их деятельность тесно соприкасается - суд рассматривает жалобы на нотариальные действия или отказ в их совершении, нотариальные акты оспариваются в порядке искового производства в суде или арбитражном суде, при совершении некоторых действий нотариальный орган, как и суд; руководствуются нормами ГПК, принудительное взыскание по исполнительной надписи осуществляется по правилам исполнительного производства и др. В отличие от суда, который рассматривает в гражданском процессе споры о праве, нотариат выполняет функции, направленные на предупреждение гражданских нарушений в будущем. Таким образом, деятельность нотариата имеет предупредительный характер.

Главная задача, которая всегда стояла и стоит перед нотариатом, это обеспечить надежную защиту прав и интересов участников гражданских правоотношений. Такая задача вытекает из Основ законодательства РФ о нотариате. А вот чтобы обеспечить выполнение этой задачи Федеральная нотариальная палата, нотариальные палаты субъектов РФ, нотариусы должны строго выполнять требования закона, а также должно быть обеспечено соблюдение принципов, на которых основан наш нотариат.

Следующей немаловажной задачей нотариата является превентивное правосудие. Юридическое закрепление бесспорных прав позволяет избежать обращения в суд и экономит как время и средства сторон, так и затраты государства на судебную систему.

В качестве примера, когда нотариусы способны снизить нагрузку на суды, можно привести установление факта наличия родственных отношений. Этот вопрос часто возникает при оформлении наследственных прав и нередко сопровождается ситуацией, когда документа, подтверждающего наличие родственных отношений, наследники представить не могут. Сейчас в подобном случае нотариус обязан направить стороны в суд, который делает те же запросы, что уже направлялись нотариусом, и, в конечном счете, вызывает свидетелей, которые могут подтвердить наличие отношений родства.

При этом нотариус может проверять соблюдение законодательства, например, разъяснять работникам акционируемого предприятия правовые последствия тех или иных решений общего собрания, оказывая таким образом гарантированную Конституцией правовую помощь большому количеству граждан. Печальный опыт массовых нарушений прав граждан при создании и функционировании хозяйственных обществ (прежде всего акционерных), к сожалению, в нашей стране слишком обширен. Поэтому сомневаться в необходимости создания эффективного механизма обеспечения законности в этой сфере не приходится. Какие же в этой связи возможны решения? Попытки применения административных методов к частноправовым рыночным отношениям заранее обречены на провал - здесь необходима взаимная заинтересованность сторон. Создание специальных органов потребует слишком больших затрат государственных средств и времени и неизвестно, какую пользу это принесет.

К сожалению, далеко не всеми гражданами, должностными лицами объективно оценивается роль и значение нотариата. Многие воспринимают деятельность нотариуса как формальное, непонятное для чего, проставление печати на документе. Тогда как нотариальное удостоверение и свидетельствование совершается от имени государства и нотариально заверенный документ подтверждает, что этот документ является законным и в случае возникновения спора поможет защитить права заинтересованных лиц, гарантировать эти права в течение действия этого документа.

В Основах о нотариате от 11 февраля 1993 года отдельной статьи, посвященной задачам нотариата нет, но они вытекают из общего смысла законодательства о нотариате.

**Глава 2. Переход к частному нотариату.**

**2.1. Государственный нотариат.**

44 года назад было издано последнее в советский период положение о государственном нотариате.

В годы советской власти роль нотариата была незначительной. Отмена частной собственности на землю, на средства производства, на жилище привела к ослаблению значения института нотариата.

Первое положение о нотариате , принятое в 1922 году, заложило основы советского нотариата, как полностью государственного. Его задачами были охрана социалистической собственности, прав и законных интересов граждан, учреждений, предприятий, организаций, укрепление социалистической законности и правопорядка.

Нотариальные действия могли совершать не только народные нотариусы в нотариальных отделах местных советов, но и отделы юстиции, отделы социального обеспечения, записей актов гражданского состояния и судебные органы.

В 1965 году положение государственного нотариата изменилось. Руководство нотариатом было передано Министерству юстиции. Появились должности старших нотариусов. Была разграничена компетенция государственных нотариальных контор и иных органов, осуществляющих нотариальные действия. Расширился перечень нотариальных действий, детальнее стал регулироваться порядок их совершения.

Несмотря на упорядочение нормативно-правовой базы, государственные нотариальные конторы советского периода имели плохое техническое оснащение, мизерную оплату нотариуса, огромные очереди и полное отсутствие престижа нотариальной деятельности.

Принятый в 1974 году закон «О государственном нотариате» регулировал деятельность государственного нотариата почти двадцать лет.

В 1993 году, в результате реформы нотариата, наряду с государственным нотариусом появился нотариус, занимающийся частной практикой. В ныне действующем законодательстве о нотариате государственный нотариат предусмотрен наравне с частнопрактикующим нотариусом. Однако в некоторых регионах страны государственные нотариальные конторы полностью уступили место частным нотариусам.

Прежде чем стать нотариусом, необходимо пройти стажировку сроком до 1 года в нотариальной конторе. На первый взгляд может показаться, что эта стажировка не нужна. Однако это не так. Ведь в силу неумелых и неправильных действий нотариус наносит ущерб гражданам, который естественно, надо возмещать.

Нотариус совершает нотариальные действия от имени государства. Стало быть, государству не безразлично, какие будут у него нотариусы. Мало обладать необходимой суммой знаний, важно не превратиться в коммерсанта.

Работая над документами, он должен быть беспристрастным и разъяснять сторонам последствия тех или иных совершаемых им сделок. Если только свободный нотариус попадает в зависимость от коммерческих структур, тем самым он подпишет себе «смертный приговор», поскольку уже ни о какой беспристрастности речи идти не может. В своей деятельности он обязан оставаться самостоятельным и свободным.

Можно подвести итог: необходимость назначения нотариуса на должность диктуется самой логикой развития рыночных отношений, «нуждающихся» в законной защите интересов их участников.

**2.2. Частный нотариат.**

Появление нотариусов, занимающихся частной практикой, вызывает сегодня множество споров. Принятие 11 февраля 1993 года Верховным Советом Российской Федерации Основ регламентировало построение свободного нотариата. Однако ориентир нотариальной службы на гарантию рыночных отношений породил новые проблемы. Государству кажется, что "частники" слишком много берут у казны. А там, где большие деньги, не дремлют и криминальные структуры.

Сейчас в России существует так называемый "свободный нотариат"[[7]](#footnote-7)1. Поскольку в России долгое время нотариат был только государственным, ему нужно было дать другое название, и его назвали частным. Я считаю, что термин "частный" некорректен. Вся их деятельность прописана в Основах о нотариате. Здесь четко сказано, что "частные" нотариусы осуществляют свои действия от лица государства, поэтому система частной являться никак не может. Собственностью нотариуса может стать стол, стул, но не документы, с которыми он работает, которые при уходе с этой должности передаются государству. В настоящее время "частный" нотариус за свои ошибки несет полную материальную и моральную ответственность. Он обязан заключить договор страхования своей деятельности, а это и есть тот фонд, который гарантирует потерпевшему возмещение вреда.

Налоговая политика в отношении нотариуса очень своеобразная, порой такая, что ничем ее объяснить невозможно. В казну государства нотариус платит те же отчисления, что и любое физическое лицо, занимающееся предпринимательской деятельностью - 30% подоходного налога, 28% - в Пенсионный фонд, 2% - в региональную нотариальную палату. При этом те льготы, которые даны предпринимателям, к нотариусу не применяются. Транспорт и расходы на него в затраты нотариусу не идут. Самый честный налогоплательщик из физических лиц - это нотариус. Потому что при получении тарифа за сделку ведется его тройная регистрация. Сумма тарифа указывается в реестре, в документах, удостоверенных нотариусом, и в книге учета для налоговой инспекции.

Скрыть эти данные просто невозможно. Это надо быть вообще «без головы», и вряд ли найдется такой нотариус, который не понимал бы этого.

Тарифы за оформление документов, сделок для государственных и частнопрактикующих нотариусов одинаковые, но при этом государство не несет абсолютно никакой материальной ответственности, а тем более моральной, перед гражданином или предприятием в случае нарушения его прав государственным нотариусом.

К государственным и частным нотариусам при перечислении в казну налогов применяется совершенно разный подход. Государственный нотариус получает заработную плату. Должностные оклады определяются органом юстиции на местах и федеральным Министерством юстиции. А частный получает все, что он взыскивает с гражданина, предприятия, по крайней мере, именно эта сумма тарифа признается налоговыми органами его доходом. Хотя из этого дохода он выплачивает все обязательные платежи и налоги государству. К тому же свою деятельность частнопрактикующий нотариус обеспечивает сам полностью, а это и канцтовары, и компьютеры, и мебель, и аренда или приобретение помещения под контору.

Какова же структура взаимоотношений частнопрактикующего нотариата с органами юстиции, является ли свободный нотариат частью правоохранительной системы? Слово "нотариус" и происходит от латинского "nota", что значит буква закона. То есть нотариус - это человек, буквально исполняющий закон. У него всегда были и есть ряд функций, документов, которые являются процессуальными, не требующими доказательств. Но, несмотря на то, что, по сути и содержанию, по своим профессиональным обязанностям нотариус выполняет правоохранительные функции, в систему правоохранительных органов нотариат никогда включен не был, хотя Министерство юстиции относится к правоохранительным органам[[8]](#footnote-8)1. Правоохранительные органы - это ведь система, охраняющая права. Тем же самым занимается и нотариус. Своей деятельностью он обеспечивает права граждан и юридических лиц. Здесь парадоксально то, что нотариус всегда входил лишь в номенклатуру Минюста, но не в правоохранительные органы.

Частнопрактикующий нотариат не состоит в профессионально-трудовых отношениях ни с кем, потому что существует самостоятельная система финансирования. То, что нотариус назначается на должность отделом юстиции, это не трудовые отношения. Государство наделяет свободный нотариат лишь полномочиями в лице органа юстиции, дает право на ведение от его имени нотариальных действий.

Во всем мире существует двойная иерархия взаимоотношений нотариата: с одной стороны - это органы юстиции, с другой - нотариальная палата. В этой модели наше российское государство ничего нового не придумало, кроме одного - не помогать частнопрактикующему нотариусу в осуществлении им своих функций от имени государства. Исполнительные органы власти считают, что частный нотариус слишком много получает.

Нотариус становится, заинтересован в результатах своего труда, поэтому на частную практику переходит абсолютное большинство нотариусов. Так, например в течение 1993 года в Псковской области из 38 нотариусов 20 перешли на частную практику, а из 18 оставшихся 10 человек не имели высшего юридического образования. Во многих регионах к 1998 году исчезают государственные нотариальные конторы. Так, например, в Вологодской области в августе 1998 года ликвидированы 2 последние государственные нотариальные конторы. Вместе с тем, существуют примеры усиления роли государственного нотариата. Например, в Республике Беларусь также сосуществует государственный и негосударственный нотариат, однако в настоящее время первый все более усиливает свои позиции[[9]](#footnote-9)1. В настоящее время замечается существенный рост частнопрактикующих нотариусов, которых существовало 6150 в 2002 году, по сравнению с 2001 годом – 5970. Поднялся статус нотариуса, а вместе с ним и его доходы (весь полученный после уплаты налогов доход нотариус, занимающийся частной практикой оставляет себе, хотя госпошлина за совершение нотариальных действий должна была приносить доход государственному бюджету). Теперь нотариус несет ответственность за законность совершаемых им нотариальных действий (обязательное страхование деятельности). Рамки данной работы не позволяют более подробно осветить основные изменения, касающиеся производства отдельных нотариальных действий, так как служат предметом изучения отдельных отраслей права.

Таким образом, с отказом России от командно-административных методов регулирования экономических отношений, с возрождением частной собственности нотариат пережил второе рождение. Исторический опыт показывает, что потребность в нотариате была и будет, однако его значимость и весомость зависит от политического режима, а также от осознания властью его потенциала.

**Глава 3.** **Характеристика законодательства и**

**развитие нотариата.**

**3.1. Характеристика законодательства о нотариате.**

Актом высшей юридической силы и основой для текущего законодательства является Конституция РФ 1993 года, она закрепляет основные положения о государственном устройстве, правах и свободах человека и гражданина и т.д. Не обошла она своим вниманием и нотариат. «Каждому гарантируется право на получение квалифицированной юридической помощи» сказано в ч.1 статьи 48, а нотариальная деятельность оказывает юридическую помощь и защиту прав и охраняемых законом интересов граждан и юридических лиц. Также согласно Конституции РФ нотариат находится в совместном ведении РФ и ее субъектов[[10]](#footnote-10)1, т.е. Федерация устанавливает основные принципы деятельности органов нотариата, но субъекты могут детализировать, развивать определенные положения.

Основным нормативным актом, регулирующим деятельность нотариусов, являются Основы о нотариате. Их принятие было закономерным явлением в связи с зарождением имущественного оборота, объективной необходимостью защиты частной собственности, вовлечением в гражданский оборот недвижимости, земли и иного дорогостоящего имущества. Основы пошли по пути учреждения свободного нотариата, т.е. ввели институт свободных нотариусов – независимых представителей государства.

Уникальность данного института, его полезность, а также экономичность для общества заключается в том, что нотариат позволяет обеспечить правоохранительные функции, законность и правомерность юридических действий участников гражданского оборота за счет них самих, без каких-либо затрат со стороны государства. Данные преимущества проявляются сейчас, когда государство испытывает трудности с финансированием правоохранительной и судебной системы. Введение института нотариусов, занимающихся частной практикой, является наиболее яркой и положительной чертой Основ законодательства о нотариате. Однако роль государственного нотариата не принижается. Тем не менее, полагается, что государственный постепенно отомрет.

Структурно Основы о нотариате состоят из двух разделов: организационные основы деятельности нотариата и нотариальные действия и правила их совершения. В первый раздел входят главы о правовом статусе нотариусов, об их правах и обязанностях, порядке учреждения, замещения и ликвидации должностей нотариусов, а также должностей стажера и помощника нотариуса; о финансовом обеспечении и контроле над деятельностью нотариусов и о нотариальных палатах как особых профессиональных объединениях нотариусов, занимающихся частной практикой. Главы второго раздела посвящены определению круга нотариальных действий и правилам их совершения, а также применению нотариусами норм иностранного права и международных договоров.

То, что нотариальный процесс как определенная законом процедура совершения нотариальных действий, существует, является очевидным и для практикующих нотариусов, и для ученых[[11]](#footnote-11)1. Долгое время своеобразным «процессуальным кодексом» для нотариусов была Инструкция о порядке совершения нотариальных действий государственными нотариальными конторами РСФСР, утвержденная приказом Министра юстиции РСФСР от 06 января 1987 года № 01/16-01[[12]](#footnote-12)2. Данная инструкция достаточно подробно описывала общий порядок совершения нотариальных действий и правила совершения отдельных видов, но применительно к уже давно утратившему силу законодательству, и 26 апреля 1999 года приказом Министра юстиции № 73 была признана утратившей силу. Таким образом, сложилась ситуация, в результате которой, кроме Основ, не было ни одного акта, регулирующего порядок совершения нотариальных действий; однако его положения не являются исчерпывающими и требуют более детального регламентирования. Поэтому Федеральная нотариальная палата РФ рекомендовала руководствоваться некоторыми отмененными положениями инструкции, поскольку они являлись единственными положениями, регулирующими порядок совершения нотариусами некоторых нотариальных действий, а их отмена увеличивала количество пробелов правового регулирования порядка совершения нотариальных действий. Из 195 положений инструкции ФНП рекомендовала придерживаться 88. Но позже, 15 марта 2000 года приказом Министра юстиции № 91 были утверждены Методические рекомендации по совершению отдельных видов нотариальных действий нотариусами РФ[[13]](#footnote-13)1.

Существует и ряд актов, утвержденных Министерством юстиции РФ и определяющих правовой статус лиц, желающих стать нотариусами: порядок прохождения стажировки лицами, претендующими на должность нотариуса; Положение о квалификационной комиссии по приему экзамена у лиц, желающих получить лицензию на право нотариальной деятельности.

Одним из важнейших законов, регулирующих порядок деятельности нотариусов, является «Закон о государственной пошлине» от 09 декабря 1991 года (в редакции 31 декабря 1995 г., с последующими изменениями). Согласно которому за выполнение нотариальных действий, нотариусы, занимающиеся частной практикой, взимают плату по тарифам, соответствующим размерам государственной пошлины, предусмотренной за совершение аналогичного действия в государственной нотариальной конторе. В других случаях тариф определяется соглашением между лицами, обратившимися к нотариусу, и нотариусом (ст.22 Основ о нотариате). Данное правило является защитой интересов нотариусов, занимающихся частной практикой, поскольку они самостоятельно несут ответственность, платят налоги и иные платежи в бюджет и внебюджетные фонды, при этом не получая никакой поддержки от государства; поэтому, если взыскивать плату по всем действиям согласно закону «О государственной пошлине», то нотариус чисто экономически не сможет осуществлять свою деятельность.

Необходимо сказать и о законодательстве, касающимся нотариальной формы документов, т.е. определяющем обязательность нотариальной формы для определенных видов документов.

Прежде всего, это Гражданский кодекс РФ. Авторы-разработчики Гражданского кодекса сознательно пошли по пути уменьшения количества сделок и документов, требующих обязательной нотариальной формы, что вряд ли можно считать положительным явлением Гражданского кодекса. Вызывает недоумение положение п.1 ст.163 ГК, которое сводит нотариальное удостоверение к проставлению удостоверительной надписи нотариусом, т.е. фактически существо нотариального действия состоит из того, что нотариус просто подписывает документ. Хотя на самом деле оно включает в себя большой круг действий: нотариус проверяет личность обратившихся, их правоспособность и дееспособность, разъясняет права и обязанности, предупреждает о последствиях совершаемого нотариального действия и т.д. Данное положение противоречит и ст.1 Основ законодательства о нотариате, в которой говорится о нотариальных действиях, а не удостоверительных надписях. Кроме того, удостоверительные надписи относятся к правилам совершения нотариальных действий и в сферу регулирования ГК никак не входят.

Гражданский кодекс содержит очень небольшой вид сделок, для которых требуется обязательная нотариальная форма: договор об ипотеке и залоговое соглашение (ст.339, 349); договоры ренты всех видов (гл.33); доверенности на совершение сделки, требующей нотариальной формы или выдаваемой в порядке передоверия (ст.185,187); завещание и свидетельство о праве на наследство (ст.1124, ст.1162); но любая сделка по желанию сторон может быть заключена в нотариальной форме.

Особо остро стоит вопрос по поводу совершения сделок с недвижимостью, в особенности с жилыми помещениями – ГК РФ не предусматривает обязательной нотариальной формы для данных сделок. Данное положение существенно сужает гарантии. Обеспечивающие конституционный принцип охраны прав и свобод, включая право собственности. Негативным следствием этого явилось то, что граждане зачастую лишались права собственности в результате возросшей криминальной деятельности насильственного и мошеннического характера в сфере операций с недвижимостью[[14]](#footnote-14)1.

Таким образом, законодательство, касающееся нотариата, не является полным, завершенным и совершенным, но, тем не менее, позволяет нотариату достаточно эффективно осуществлять защиту прав граждан и юридических лиц.

* 1. **Перспективы развития нотариата.**

Фундаментальное реформирование отношений собственности явилось объективным фактором современного выделения роли и значимости института нотариата. Новые принципы организации нотариальной деятельности, заложенные в Основах о нотариате, не только решили организационные проблемы по нотариальному обеспечению субъектов гражданско-правовых отношений, но и позволили государству практически снять с себя большинство организационных вопросов и материальных затрат в этой сфере. За весь период существования, российский нотариат претерпел изменения не только в количественном, но и в качественном отношении. Среди них: рост уровня самосознания в нотариальном сообществе, рост профессионализма нотариусов; увеличение нотариальных контор, более быстрое обслуживание граждан и организаций и многое другое.

Не умаляя положительных сторон в развитии российского нотариата, следует признать и наличие серьезных негативных факторов. К их числу относятся:

1. Противоречивость и неоднозначность действующей базы о нотариате;

2. Отсутствие серьезных научных исследований современной отечественной науки по нотариату;

3. Умаление на законодательном уровне роли функций нотариуса, выражающаяся в сведении его роли лишь к процедуре подписания документа и проставления печати;

4. Интерес криминальных структур к сфере нотариата.

Федеральная нотариальная палата исходит из того, что концептуальной основой развития российского нотариата является создание правовых, экономических и организационных основ и механизмов, обеспечивающих выполнение институтом нотариата следующих задач:

1. Наиболее полное и всеобъемлющее обеспечение реализации гражданами и государством своих имущественных и иных законных прав и интересов;

2. Придание гражданско-правовым отношениям стабильного, бесконфликтного, предсказуемого и законного характера;

3. Обеспечение доступности в получении государственной правовой помощи по охране и защите имущественных и связанных с ними прав граждан и иных участников гражданского оборота;

4. Повышение правового уровня культуры граждан и создание реальных предпосылок для придания России статуса правового государства;

5. Обеспечение реализации фискальных функций и интересов государства;

6. Создание условий для придания России статуса экономической зоны, выгодной для отечественных и иностранных инвесторов;

ФНП предполагает дальнейшее развитие нотариата по следующим направлениям:

- организационное, включающее в себя проведение широкого круга мероприятий по совершенствованию деятельности нотариусов и нотариальных палат, установление более конструктивных взаимоотношений между нотариальными палатами и органами исполнительной власти и судебными органами, устранению негативных явлений в деятельности нотариусов и нотариальных палат;

- законодательное, включающее в себя создание правовой базы по нотариату, обеспечивающей реализацию стоящих задач, расширяющей влияние государства на развитие и функционирование системы нотариата на законодательном уровне, на уровне исполнительных органов власти и судебных органов, а также препятствующих возникновению в нотариате криминальных явлений и негативных факторов.

Концепция ФНП создает объективные условия для реализации судебной реформы, привлечения данного института в качестве активного участника создания в России системы учета недвижимости и сделок с ней, обеспечения интересов граждан, вкладывающих свои денежные средства в то или иное дело в рамках акционерных обществ и хозяйственных товариществ.

Казаневич И.Л., начальник отдела правовой помощи Управления Министерства юстиции РФ по Ханты-мансийскому округу видит проблему в отсутствии четкой регламентации системы нотариата. Он предлагает искать выход двумя способами: методами поиска нестандартного решения или по аналогии[[15]](#footnote-15)1.

Предлагается несколько возможных вариантов.

Вариант 1.

Систему нотариата в РФ составляют нотариальные палаты субъектов РФ. В данном случае законодательно закрепляются публично-властные (по отношению к нотариусам) полномочия нотариальных палат, имеющих статус юридического лица.

По аналогии с учреждением юстиции по государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним, количество нотариусов или нотариальных контор определяется решением органа исполнительной власти субъекта РФ.

Вариант устраняет споры о первичности нотариальной палаты.

Вариант 2.

Систему нотариата в РФ составляют нотариальные конторы.

Вариант устраняет пробел в сложившейся практике, обязывает нотариусов иметь помещение для совершения нотариальных действий, повышает статус нотариальных контор, оправдывает необходимость ведения Министерством юстиции РФ реестра нотариальных контор и функцию территориальных органов Министерства юстиции РФ по обеспечению деятельности нотариальных контор, финансируемых за счет бюджетных сфер.

Вариант 3.

Систему нотариата в РФ составляют нотариусы и уполномоченные должностные лица консульских учреждений.

Вариант предусматривает на территории РФ систему единого типа внебюджетного нотариата.

В дотационных районах, в которых деятельность нотариуса экономически нерентабельна, по совместному решению территориального органа юстиции и нотариальной палаты нотариусу можно разрешить заниматься иной деятельностью, целью которой не является извлечение прибыли.

Предоставление права должностным лицам консульских учреждений совершать нотариальные действия соответствует сложившейся мировой практике.

Вариант 4.

Систему нотариата в РФ составляют нотариусы и уполномоченные должностные лица.

Компетенция указанных лиц и порядок совершения нотариальных действий устанавливается в соответствии с законом. Вариант закрепляет статус нотариуса, как субъекта правоотношений, но нотариальная деятельность в данном случае не носит исключительный характер, т.к. отдельные нотариальные действия вправе совершать и иные лица.

Из содержания данных норм можно сделать вывод, что российский законодатель выбрал пути, предложенные в вариантах 3 и 4. Тем не менее, не исключается и комплексный подход к определению системы нотариата в РФ.

Таким образом, будущее у нотариата России, несомненно, есть, но только если он может измениться и упреждающе ответить на вызовы, которые ему бросает изменяющаяся политико-правовая ситуация, новые социально-экономические реалии и потребности гражданского оборота. Многое зависит и от того, сможет ли власть понять и оценить тот потенциал, который содержит в себе нотариат как социально полезный правовой институт.

**Заключение.**

Исследуя научный и практический материал по данной теме, проанализировав Российское законодательство, регулирующее такой институт как нотариат можно сделать следующие выводы:

1) Институт нотариат обладает огромным положительным историческим опытом, в том числе российским, развития и функционирования;

2) Наличие теоретических предпосылок объективного присутствия нотариата в российской правовой системе;

3) Институт нотариата является единственным правовым способом осуществления государством своей обязанности по обеспечению охраны и защиты имущественных и иных прав граждан на беззатратной основе;

4) Институт нотариата является наиболее доступным для граждан и организаций, так как обходится им в несколько раз дешевле в сравнении с другими существующими правовыми способами охраны и защиты аналогичных прав граждан;

5) Институт нотариата является открытым, стабильным и предсказуемым источником формирования доходной части государственного бюджета;

6) Институт нотариата обладает большим потенциалом по предотвращению экономических преступлений;

7) Институт нотариата широко используется во многих странах мира, с которыми Россия имеет тесные экономические и политические связи.

Параллельно с существующей системой государственных нотариальных контор создан институт частного нотариата, который имеет некоторые особенности, обусловленные его положением в системе нотариальных органов и деятельностью, а именно:

1. Частный нотариат дополняет существующую систему государственного нотариального обслуживания физических и юридических лиц;
2. Деятельность частного нотариуса базируется не на бюджетном финансировании. Частный нотариус как представитель свободной профессии организует свою работу, нанимает и увольняет работников, обеспечивает материально свою профессиональную деятельность.

В то же время государство сохраняет за собой решение некоторых вопросов по урегулированию деятельности частных нотариусов:

а) установление особого порядка учреждения и ликвидации должности частного нотариуса;

б) наделение частного нотариуса полномочиями на конкурсной основе из числа лиц, имеющих лицензии;

в) контроль за исполнением правил нотариального делопроизводства частными нотариусами и тарифами на их услуги и др.

5. Последние годы двадцатого столетия характеризуются бурным развитием российского законодательства. Были приняты новые кодексы и многочисленные подзаконные акты, регулирующие разные общественные отношения. Применение нового законодательства сопровождается рядом проблем в нотариальной практике. Например, возникают вопросы, касающиеся ответственности нотариуса, как частного, так и государственного. Актуальны вопросы, связанные с изменением перечня сделок, для совершения которых в силу закона обязательно соблюдение нотариальной формы, а также вопросы, связанные с появлением учреждений органов юстиции, которые теперь регистрируют сделки с недвижимостью. Не повлекут ли эти факты уменьшение роли института нотариата? Может государство предпринимает атаку на позиции нотариата, в особенности частного нотариата? Все это может привести к тому, что частный нотариат прекратит свое существование, и в России вновь будет существовать только государственный нотариат. Только принятие федерального закона о нотариате может решить этот вопрос, а также вопрос: необходимо ли сохранять государственный нотариат или лучше создать единую систему нотариата, состоящую только из частных нотариусов. Я думаю, что пока рано избавляться от государственного нотариата, так как частный нотариат еще не имеет нужной законодательной базы и в недостаточной степени наработана частная практика. И, кроме того, по ряду объективных причин в стадии становления частного и резкого сокращения государственного нотариата отмечалось снижение качества и объема нотариальных услуг. По этим причинам все еще остаются возможными случаи нарушения законодательства о нотариате. Как известно, на прием к государственному нотариусу всегда стояла огромная очередь. Частный нотариат, например, мало доступен для основной массы граждан, да и для юридических лиц тоже по различным причинам. Вот некоторые из них: во-первых, избирательный подход к клиентам "выгодный", "невыгодный". Во-вторых, отсутствие информации об образовании частных контор.

И несмотря ни на что, я думаю – за частным нотариатом в нашей стране будущее. Будем надеяться, что частный нотариат выживет и займёт достойное место в системе государственных органов России.

**Список используемых источников.**

**Законодательные и иные нормативные акты:**

1. Конституция Российской Федерации, принятая 12 декабря 1993 года.
2. Гражданский Кодекс Российской Федерации: в четырёх частях. – 10-е

издание – М.: Ось-89, 2008, - 560 с.

1. «Основы законодательства РФ о нотариате» (утв. ВС РФ 11.02.1993 г.

№ 4462-1, в ред. 19.07.2009 г.).

1. Закон РФ «О государственной пошлине» от 09 декабря 1991 года

(в ред. 31.12.1995 года, с послед. изменениями).

5. Инструкция о порядке совершения нотариальных действий

государственными нотариальными конторами РСФСР. – М., 1987 г.

**Специальная литература:**

1. Долгов Н.А. Большая история нотариата. //Нотариус. – 2000 г.
2. Ляпидевский Н.И. История нотариата. //Нотариальный вестник – 2005 г.
3. Нотариат. Курс лекций. М., 2004.
4. Алёхин А.П., Кармолицкий А.А., Козлов Ю.М. Административное право. Учебник, 2007 г.
5. Пантелеев И.А. Проблемы российского нотариата. 2004 г.
6. Хыштикуев О.В. Министерство юстиции и нотариат. //Российская юстиция. 2002 г.
7. Голованов В.Г. Развитие нотариата в постсоциалистическом государстве. (Опыт Республики Беларусь), 2005 г.
8. Треушников М.К. Современные проблемы гражданского и нотариального процесса. 2007 г.
9. Гражданский процесс. Учебник. М., 2006 г.
10. Нотариальный вестник № 3, 4 – 2006 г.
11. Алферов И.А. Нотариат на современном этапе. 2006 г.
12. Казаневич И.Л. Проблемы реформирования нотариата в РФ, 2002 г.

1. 1 Гражданский процесс. Учебник. М., 2006, ст. 490 [↑](#footnote-ref-1)
2. 1 Долгов М.А. Большая история нотариата //Нотариус. – 2000 г. – С.76-80. [↑](#footnote-ref-2)
3. 1 Ляпидевский Н. История нотариата // Нотариальный вестник. – 2005 г. С.51-53. [↑](#footnote-ref-3)
4. 1 Нотариат. Курс лекций. М.,2004., с 4 [↑](#footnote-ref-4)
5. 1 Гл. 1 ст. 1 Основ законодательства РФ о нотариате. [↑](#footnote-ref-5)
6. 2 Административное право. Учебник, 2007, ст. 489 [↑](#footnote-ref-6)
7. 1 Пантелеев И.А. Проблемы российского нотариата. 2004 г. С.13 [↑](#footnote-ref-7)
8. 1 О.Хыштикуев. Министерство юстиции и нотариат.// Российская юстиция. 2002 г. – С.33 [↑](#footnote-ref-8)
9. 1 Голованов В. Г. Развитие нотариата в постсоциалистическом государстве (Опыт Республики Беларусь) 2005 г. с. 117-120 [↑](#footnote-ref-9)
10. 1 ч.1.п. «л» ст.72 Конституции РФ [↑](#footnote-ref-10)
11. 1 Треушников М.К. Современные проблемы гражданского и нотариального процесса. 2007 г. С.35-37. [↑](#footnote-ref-11)
12. 2 Инструкция о порядке совершения нотариальных действий государственными нотариальными конторами РСФСР. – М.,1987. [↑](#footnote-ref-12)
13. 1 Нотариальный вестник.№ 3,4-2000 г. – С.17-26. [↑](#footnote-ref-13)
14. 1 Алферов И.А. Нотариат на современном этапе. 2006 г. с.3 [↑](#footnote-ref-14)
15. 1 Казаневич И.Л. Проблемы реформирования нотариата в РФ. – 2002. - №2. – С.4. [↑](#footnote-ref-15)