

Тема	<i>Актуальные вопросы организации системы нотариата, формирования стоимости нотариальных услуг, ответственности и финансового обеспечения деятельности нотариусов</i>
Дата	04.10.2019
Составители	Поиск, анализ, отбор, систематизация материалов, формирование контента инфодосье и библиографического списка, подготовка выходных форм – <i>А.А. Якушина</i> (консультант отдела библиотечно-информационного обслуживания УБФ (ПБ)).
Контакты	тел. 8(495)692-68-75, факс 8(495)692-97-36, e-mail: parlib@duma.gov.ru

Часть 1. Публикации в журналах, газетах и интернет-ресурсах

<i>Корсик К.А.</i> О современном состоянии и ближайшем будущем нотариата	2
<i>Терехова М.В.</i> Об актуальных вопросах организации нотариата и деятельности нотариусов	7
<i>Ярков В.В., Ренц И.Г.</i> Действительность принципов нотариата в XXI веке: новые вызовы	15
<i>Михайлова И.А., Романова И.Н.</i> К вопросу о страховании профессиональной ответственности нотариуса	25
<i>Вайпан Г.В.</i> О проблемных вопросах оплаты нотариальных услуг	27
<i>Филиппова О.В.</i> Информационные технологии в нотариальной деятельности	33
С 1 сентября значимые нотариальные действия совершаются только нотариусами	39

Часть 2. Библиографический список книг, публикаций в журналах, газетах и интернет-ресурсах 40

* В материалах, использованных для подготовки инфодосье, сохранены оригинальные тексты источников опубликования.

В соответствии с законодательством Российской Федерации в части, касающейся соблюдения авторских прав, публикации, представленные в инфодосье, не предназначены для тиражирования, размещения в Интернет, распространения или продажи.

Часть 1. Публикации в журналах, газетах и интернет-ресурсах

О СОВРЕМЕННОМ СОСТОЯНИИ И БЛИЖАЙШЕМ БУДУЩЕМ НОТАРИАТА*

К.А. Корсик, президент Федеральной нотариальной палаты, доктор юридических наук

Федеральная нотариальная палата направила в Министерство юстиции России список нотариальных действий, которые предлагается проводить в удаленном доступе - через интернет. Об этом сообщил в эксклюзивном интервью «РГ» президент Федеральной нотариальной палаты Константин Корсик. В режиме онлайн граждане смогут, например, зафиксировать факт троллинга в Сети для суда, получить исполнительную надпись для взыскания долга или оформить нотариально заверенный перевод документа.

- Константин Анатольевич, в последнее время на самых разных площадках не раз звучала идея, мол, было бы неплохо совершать некоторые нотариальные действия удаленно, без визита к нотариусу. Такое в принципе возможно?

- Да, безусловно.

- А когда-нибудь это будет?

- Сейчас разрабатывается инициатива, предполагающая распространение удаленного формата получения услуги на определенные виды нотариальных действий. На сегодняшний день перечень таких действий представлен нами на согласование Министерству юстиции РФ. Он составлялся с учетом важного фактора: в ходе совершения подобных действий закон не требует от нотариуса установления воли заявителя. В большинстве случаев, особенно при удостоверении сделок, проверка нотариусом воли и волеизъявления лица является принципиально важным моментом, подтверждающим законность сделки и осознанность действий заявителя. Не попадают под это правило лишь некоторые виды нотариальных услуг.

- Какие действия вошли в список?

- Сейчас в перечне шесть нотариальных действий: свидетельствование верности перевода документов с одного языка на другой, принятие в депозит денежных средств.

А также принятие в депозит денежных средств, принятие на хранение документов, совершение исполнительных надписей, обеспечение доказательств, в том числе в Интернете, и удостоверение времени предъявления электронных документов.

- Под обеспечением доказательств подразумевается в том числе фиксирование фактов травли и оскорблений в Интернете?

- Конечно. Обращение к нотариусу позволяет зафиксировать, что оскорбительные записи, клевета и другие нарушения прав граждан действительно были размещены на определенных ресурсах в Сети. Особенно актуальна такая услуга для фиксации нарушения авторских прав, защиты веб-контента и интеллектуальной собственности компаний и индивидуальных предпринимателей. Даже если потом записи будут удалены их автором, нотариально оформленный документ будет служить для суда надлежащим доказательством. Число обращений к нотариусу за подобной услугой растет ежегодно в среднем на 15-20 процентов. За год нотариусами России было совершено более 20 тысяч обеспечений доказательств в интернете.

- Как будет работать фиксация доказательств в режиме онлайн?

- ФНП разработало порядок, который может быть принят после внесения соответствующих изменений в законодательство. Согласно подготовленному проекту, для получения нотариальной услуги в удаленном формате заявитель должен будет направить нотариусу через специальный публичный сервис Единой информационной системы заявление заданного формата с приложением установленных законом документов. В свою очередь нотариус проводит проверку полученных документов и направляет на указанный заявителем электронный адрес готовый нотариальный акт, удостоверенный своей усиленной квалифицированной электронной подписью.

* Корсик К.А. День круглой печати: [о современном состоянии и ближайшем будущем нотариата] / К.А. Корсик, беседовал В. Куликов // Российская газета. – 2019. - 21 янв. - С. 1,5

- **Как гражданин будет подтверждать свою личность при входе в сервис системы?**

- Законопроектом предполагается вариант направления заявления через единый портал государственных и муниципальных услуг. При этом личность заявителя устанавливается путем проверки его регистрации в «Единой системе идентификации и аутентификации (ЕСИА)».

- **Какие перспективы у проекта, когда инициатива может появиться в Госдуме?**

- Законопроект планируется внести на рассмотрение в Госдуму уже в первом квартале 2019 года. Помимо точного перечня нотариальных действий, осуществление которых возможно без очной встречи с заявителем, положения проекта уточняют процесс регулирования режима тайны совершения нотариального действия, разъясняют детали работы нотариуса с электронными документами и предоставления сведений из Единой информационной системы нотариата. Также инициатива регламентирует сам порядок удаленного обращения граждан и юридических лиц за услугами нотариуса.

Безусловно, предлагаемые новеллы требуют тщательной проработки всех аспектов рассматриваемых процедур, и такая работа в настоящий момент проводится на экспертном уровне. Но в целом распространение удаленного формата в сфере нотариальных услуг призвано стать очень удобным новшеством и для граждан, и для бизнеса. Это повысит скорость гражданского оборота и уровень комфорта заявителей, снизит затраты времени и средств.

Особое значение такие новеллы могут иметь для обеспечения стабильности гражданского оборота на труднодоступных и малонаселенных территориях Российской Федерации. У жителей таких районов далеко не всегда есть возможность посетить нотариуса лично. Зачастую добраться до нотариальной конторы невозможно из-за сложных погодных условий, задержек в транспортном сообщении. Нотариальные услуги в удаленном формате помогут человеку, нуждающемуся в правовой помощи, здесь и сейчас.

Кроме того, полностью цифровой формат взаимодействия нотариуса и заявителя может дать толчок для дальнейшего расширения сферы применения отдельных видов нотариальных действий, например, исполнительной надписи нотариуса.

- **Многие не знают, что такое исполнительная надпись.**

- По закону, если договор, в том числе кредитный, оформлен нотариально, то взыскать по нему долги можно без суда, напрямую в службе судебных приставов - по исполнительной надписи нотариуса. Исполнительная надпись помогает сделать процедуру взыскания долгов настолько простой, насколько это возможно в принципе. И комфортна она для обеих сторон. Для кредитора это прежде всего быстрый способ вернуть деньги, сэкономив при этом время и деньги на суды. Для должника хорошая новость состоит в том, что взыскание по исполнительной надписи обращается только на основную часть долга, проценты по нему и тариф на совершение самого нотариального действия. Никаких дополнительных штрафов за просроченные платежи с должника не возьмут.

- **Проще говоря, если заверить расписку, по которой занимаете кому-то «до полочки»?**

- Только не расписку, а договор займа. Кроме того, это может быть и любой другой договор, связанный с финансовыми обязательствами, например аренды квартиры. Граждане, кстати, часто пользуются такой возможностью. Если владелец жилья удостоверит у нотариуса договор с жильцами, то, если они съедут, не заплатив, с ними не надо будет судиться. Достаточно предупредить должников о намерении решить вопрос с долгами через исполнительную надпись, дождаться окончания установленного законом срока в 2 недели и можно идти с договором к нотариусу. Он совершит исполнительную надпись, с которой уже можно обращаться к судебным приставам. Или напрямую в банк.

- **Неужели банкиры сразу спишут деньги с должника, увидев печать нотариуса?**

- Исполнительная надпись приравнена к судебному решению. По закону, взыскатель может прийти в банк должника и предъявить либо исполнительный лист, выписанный судом, либо исполнительную надпись нотариуса и указать номер счета, на который перевести деньги. Естественно, взыскатель должен знать, в каком банке находятся счета должника. Но этот вопрос можно проговаривать, например, в ходе заключения договора.

В перспективе возможно полностью перевести процесс взыскания долгов в режим онлайн: после принятия норм, разрешающих проводить определенные нотариальные действия в удаленном формате. Документы могли бы перенаправляться в банк по защищенным электронным каналам. При этом нотариусы уже сейчас обмениваются сведениями с банками в рамках системы межведомственного электронного взаимодействия.

- ***Сколько исполнительных надписей нотариусы уже сделали?***

- За 2018 год нотариусы России совершили больше исполнительных надписей, чем за предыдущие 3 года. Так, если за весь 2017 год нотариусы совершили 5068 исполнительных надписей, то за неполный 2018 год - более 19 тысяч исполнительных надписей. Более 90 процентов исполнительных надписей совершены на основании кредитных договоров.

- ***Иными словами, банки теперь предпочитают взыскивать деньги с должников по кредитам не через суд, а через нотариуса?***

- Более того, банкиры теперь стали реже обращаться и к коллекторам. Гораздо проще получить исполнительную надпись и направить документы судебным приставам, которые обладают серьезными полномочиями, чтобы взыскать долг, и действуют строго в правовом поле.

- ***Постойте: вы же сказали, что с исполнительной надписью нужно идти в банк?***

- Если известен банк, в котором должник хранит свои средства или получает зарплату, можно прийти в банк. Если банк не известен, то документы с исполнительной надписью направляются в службу судебных приставов. На практике сегодня, как правило, именно так происходит. Примечательно, что не только банки, но и граждане все чаще стали пользоваться преимуществами исполнительной надписи. За совершением исполнительных надписей на основании нотариально удостоверенной сделки, связанной с денежными обязательствами или передачей имущества, за прошедший год-два стали обращаться в 3,5 раза чаще, чем это было ранее.

Важно, чтобы права участников гражданского оборота защищались цивилизованным образом, при этом защита должна быть действенной. Можно сказать, что исполнительная надпись - это очень эффективный способ разрешения проблем в ходе финансовых или имущественных отношений между гражданами.

- ***Какая еще есть польза для клиентов нотариусов от внедрения цифровых технологий в их работу?***

- Предыдущие решения законодателя позволили самым существенным образом упростить создание и оборот удостоверенных нотариусом электронных документов, и это предоставило гражданам и бизнесу кардинально новые возможности, во много раз повышая скорость и удобство совершения многих юридически значимых действий. По сути, можно говорить о появлении электронного нотариата как масштабного проекта. Это приоритетное направление развития нашего правового института, которым мы занимаемся на протяжении последних нескольких лет. Все началось с создания Единой информационной системы нотариата, которая и стала своего рода базой для целого комплекса глобальных изменений. Благодаря ним нотариат по праву заслужил статус передового института, одного из лидеров в разработке и внедрении цифровых технологий в правовой сфере.

- ***Например?***

- Уже сейчас многие активно используют возможность удостоверения электронного документа или перевода документов из бумажной формы в электронную и обратно с сохранением их юридической силы. Граждане активно переводят в электронный вид доверенности, согласия и прочие документы. То есть благодаря нотариусу документ оперативно пересылается в другой город в электронном виде, а уже там, при необходимости, вновь переводится в бумажный вид. Такая процедура очень удобна, когда, допустим, надо очень быстро оформить и переслать разрешение на выезд ребенка за границу от родителя, живущего в другом регионе, или когда для сделки в другом конце страны срочно необходимы удостоверенные нотариусом уставные документы предприятия или доверенность.

В феврале 2019 года вступит в силу норма, упрощающая процедуру создания в электронном виде любого юридически значимого документа с помощью нотариуса. Если заявителя интересует именно цифровой формат документа, он сможет получить его именно в таком виде, минуя «бумажный» этап создания документа и его последующий перевод в электронный вид. При этом гражданину даже не придется приобретать личную усиленную квалифицированную электронную подпись (УКЭП). Юридическую силу документу в цифре придаст УКЭП нотариуса.

Это, конечно, серьезные новшества в организации работы нотариусов, благодаря которым граждане получают новый удобный и быстрый формат обслуживания, когда все можно сделать в одном месте, без беготни по инстанциям и лишних трат.

С каждым годом все большей популярностью у россиян пользуются и разработанные нотариатом современные публичные онлайн-сервисы. Они дают людям возможность оперативно

и совершенно бесплатно проверить важную юридическую информацию через интернет с любого имеющегося под рукой гаджета.

- Вы имеете в виду сервис проверки доверенностей?

- Не только его. Еще, например, можно получить информацию, находится ли то или иное движимое имущество в залоге. Данные сведения крайне важны при покупке автомобиля. Создание реестра уведомлений о залоге движимого имущества позволило решить проблему мошенничества при продаже автомобилей на вторичном рынке. Раньше часто были ситуации, когда человек покупал машину вместе с долгами и был вынужден потом либо исполнять чужие обязательства, либо отдавать автомобиль. Сегодня такой обман уже не возможен.

- Можно ли сегодня подделать нотариальный документ?

- Все нотариальные действия фиксируются в нашей информационной системе. Это обеспечивает им качественно новый уровень безопасности и надежной защиты от утери и подделки. Попытки сфальсифицировать нотариальный документ потеряли всякий смысл - проверить факт удостоверения того или иного документа, корректность его содержания можно практически моментально.

- А если человек придет к нотариусу с электронной версией документа вместо бумажного аналога, такой документ примут? К примеру, нет у меня на руках оригинала свидетельства о рождении ребенка, и я хочу использовать его скан, когда-то сохранившийся в почте.

- Здесь нужно разграничивать простые электронные копии различных бумаг и действительно имеющие юридическую силу документы, созданные в электронном формате или переведенные в него. Если вы дома взяли свидетельство о рождении, отсканировали его или сфотографировали, допустим, на смартфон, то получившийся цифровой файл не имеет юридической силы. И это вполне справедливо, ведь «слепить на коленке» такого рода файл может любой человек, владеющий хотя бы одним графическим редактором.

При этом документ в электронной форме, который имеет юридическую силу, - это очень удобная и все более востребованная в нашем гражданском обороте вещь, за этим форматом - будущее. И здесь уже сегодня вам поможет нотариус.

- Еще один вопрос, по которому давно идет дискуссия в обществе: надо ли вводить обязательное нотариальное оформление сделок с недвижимостью. Почему вы считаете, что квартиру лучше покупать через нотариуса, а не из рук в руки?

- Прежде всего нужно понимать, что сам процесс нотариального удостоверения сделки - это не какая-то формальность, а многошаговая процедура, включающая как обширную работу нотариуса по проверке сведений, так и его личное общение со сторонами сделки. Перед ее удостоверением нотариус в обязательном порядке проводит правовую экспертизу всех документов. Благодаря электронному взаимодействию с Росреестром, МВД и другими ведомствами актуальные данные нотариус получает сам, и весьма оперативно. В свою очередь, при очной встрече с участниками сделки нотариус разъясняет им правовую суть и последствия заключаемого договора, он обязан удостовериться, что стороны действуют осознанно и добровольно. Часто впоследствии сделки оспариваются в суде на том основании, что кто-то чего-то не уяснил, не до конца понимал юридический смысл своих действий. Нотариальное удостоверение снимает эти риски. И очень важно, что нотариально удостоверенный акт имеет повышенную доказательную силу. Оспорить его в отличие от договора в простой письменной форме крайне сложно. Кроме того, нотариус имеет право использовать видеофиксацию, чтобы тем самым максимально подтвердить достоверность нотариального акта.

И коль скоро мы говорили об «электронном нотариате», нотариус сам подает в Росреестр сведения об удостоверенной им сделке в электронном виде, и в таком случае право собственности регистрируется всего за 1 рабочий день. С 1 февраля 2019 года такая процедура станет обязательным действием нотариуса в ходе удостоверения сделки. При этом доплачивать за столь оперативный и удобный способ решения вопроса с регистрацией права собственности заявителю не придется.

- Нотариус, как и любой живой человек, может допустить ошибку. Что тогда?

- Если по ошибке нотариуса впоследствии сделка будет оспорена, или выяснится, что кто-то из ее участников понес ущерб, такой ущерб будет полностью компенсирован нотариусом. Мы - единственный правовой институт, который несет полную имущественную ответственность, в том числе и благодаря многоступенчатой системе обязательного страхования нашей ответственности. Никакой другой профессиональный участник рынка недвижимости не дает таких гарантий.

- Распространенный довод «против», что оформлять квартиру через нотариуса будет дорого.

- Зачастую те, кто высказывает такое мнение, давно не уточняли актуальные размеры стоимости нотариального удостоверения сделки с недвижимостью. За последние несколько лет тарифы на такое нотариальное действие были снижены более чем в три раза. Так, нотариальный тариф за удостоверение договора купли-продажи квартиры между посторонними людьми стоимостью 10 миллионов рублей составляет 25 000 рублей. А для сделок, которые подлежат обязательному нотариальному удостоверению, тариф составляет 0,5% от стоимости недвижимости, при этом он ограничен порогом в 20 000 рублей. То есть в случае, если нотариальное удостоверение сделок с жильем граждан станет обязательным, то и здесь тариф будет ограничен порогом в 20 000 рублей, а для некой «средней» по стране квартиры ценой в 2 миллиона рублей тариф составит 10 000 рублей. Это вполне обоснованный размер тарифа, при котором гражданину гарантируется соблюдение его прав. Если же сравнить эти тарифы со стоимостью услуг различных посредников на рынке, которые вообще не несут никакой ответственности за свои действия, то и здесь сравнение будет в пользу обращения к нотариусу.

Кстати, для 16 категорий граждан, включая ветеранов Великой Отечественной войны, инвалидов, несовершеннолетних лиц, также предусмотрен целый ряд льгот при оплате нотариального тарифа.

- Допустим, решение о нотариальном оформлении всех сделок с жильем будет принято: не возникнут ли очереди в нотариальных конторах, как в старые добрые времена?

- Сегодня в России работают 8 тысяч нотариусов. Такое количество квалифицированных кадров вполне достаточно и соответствует объему работы, которая возложена на наш институт. Отмечу, что все эти 8 тысяч специалистов - профессиональные юристы широкого профиля, чья квалификация продолжает контролироваться и в обязательном порядке совершенствоваться в течение всего времени работы нотариусом.

Нотариус есть даже в самых удаленных и труднодоступных районах нашей страны. Если округ большой, а нотариус только один, то он регулярно осуществляет выезды, работает во временных пунктах приема. Для обеспечения квалифицированной правовой помощью жителей удаленных и малонаселенных районов страны по инициативе Федеральной нотариальной палаты была разработана специальная программа. Средства, поступающие за счет отчислений от взносов нотариусов, направляются в помощь в организации нотариальной деятельности на территориях со сложным климатом, неразвитой инфраструктурой, низкой плотностью населения. Это позволяет обеспечить нотариусов необходимым техническим оснащением, помочь обеспечить самофинансирование их работы, заполнить вакантные должности, организовать регулярные выезды нотариуса как в рамках одного нотариального округа, так и при необходимости - в примыкающие районы. Думаю, это достаточно показательный пример того, как нотариат собственными силами и ресурсами, в том числе финансовыми, решает очень важные вопросы государственного масштаба.

ОБ АКТУАЛЬНЫХ ВОПРОСАХ ОРГАНИЗАЦИИ НОТАРИАТА И ДЕЯТЕЛЬНОСТИ НОТАРИУСОВ*

М.В. Терехова, президент Нотариальной палаты Санкт-Петербурга

- Мария Викторовна, в последнее время много говорят об удаленном и дистанционном нотариате, иногда еще звучит термин «электронный нотариат». Как традиционно консервативное нотариальное сообщество относится к этим идеям?

- Действительно, государство объявило общий курс на цифровизацию, и нотариат как институт гражданского общества не мог остаться в стороне.

Например, уже сейчас довольно востребованным нотариальным действием стало обеспечение доказательств в сети Интернет. У нас в Санкт-Петербурге оно часто используется для защиты брендов, доброго имени, деловой репутации. В Интернете плагиат очень распространен, это необходимо фиксировать.

- И насколько эта процедура доступна в плане стоимости?

- Достаточно доступна. Тем более что сейчас Федеральная нотариальная палата ежегодно утверждает предельные размеры платы за услуги правового и технического характера для каждого региона, и спрогнозировать стоимость не составляет труда.

Я могу назвать цифры по Санкт-Петербургу. Например, нам нужно осмотреть конкретную страницу в Интернете. Для этого потребуется открыть главную страницу сайта и по ссылкам перейти в интересующий нас раздел. По итогам совершения этого действия мы составим протокол. Теперь считаем. Тариф, установленный за это нотариальное действие, - 3000 руб. Стоимость сопутствующих услуг правового и технического характера составляет 2400 руб. за одну страницу протокола плюс 85 руб. за каждую отпечатанную страничку с сайта. Мы люди разумные и не делаем протоколы 20-м кеглем, шрифт может быть убогим, пусть даже 10-м, но, главное, читаемым. То есть складываем 3000, 2400 и 85 постранично.

- То есть в 10 тыс. руб. реально уложиться.

- Да, если осмотр достаточно простой. Но бывают и исключения. Однажды я осматривала объемную переписку, где обсуждалось нарушение обязательств контрагентом. Протокол занял 700 листов, на его подготовку ушла неделя.

- А чем отличается удаленный нотариат от электронного?

- «Электронный» - это просто более широкое понятие, включающее в себя и удаленное нотариальное действие, и дистанционное. Между удаленным и дистанционным нотариатом также есть различие. В первом случае люди смогут участвовать в нотариальных действиях удаленно, без личной встречи с нотариусом. Это те ситуации, когда не требуется проверки нотариусом волеизъявления обратившегося лица.

- Речь идет о чем-то наподобие электронной цифровой подписи?

- Да, но сперва нужно будет пройти аутентификацию на сайте Федеральной нотариальной палаты либо в центре государственных услуг. После этого вы получите возможность подать заявку о совершении удаленного нотариального действия. Например, вам необходимо обеспечить доказательство в виде осмотра сайта. Эта заявка поступает нотариусу, и он совершает все те действия, что и при вашем личном участии. Готовит протокол и направляет его вам в электронной форме.

Теперь приведу пример дистанционного нотариального действия. Допустим, вы - продавец недвижимости, а я - ее покупатель. Вы в Москве, я в Санкт-Петербурге. Сделка должна быть совершена по месту нахождения недвижимости, т.е. в Москве, но я не могу приехать к вам по уважительной причине. Тогда вы обращаетесь к московскому нотариусу, а я - к петербургскому. Ваш нотариус будет основным, а мой - оказывающим содействие. Нотариус в Санкт-Петербурге совершит ровно те же действия, которые он совершил бы и в вашем присутствии, т.е. если бы мы оба перед ним сидели. Он установит мою личность, проверит мою дееспособность и мою волю, выяснит, что я на самом деле хочу купить вашу квартиру, а не взять ее, например, во временное пользование. Когда все эти факты будут установлены, он примет от меня заявление с просьбой принять участие в данном нотариальном действии, зафиксирует все то, что он проверил, и даст отмашку нотариусу в Москве: покупатель действительно Терехова Мария Викторовна, она все

* Терехова М.В. Любое нотариальное действие подразумевает определенную правовую экспертизу: [об актуальных вопросах организации нотариата и деятельности нотариусов] / М.В. Терехова, беседовали А. Верецагин, В. Румак // Закон. - 2019. - № 7. - С. 8-16

понимает, она хочет купить именно эту квартиру, именно на этих условиях. То есть это обычные проверочные действия нотариуса.

И тогда нотариус в Москве тоже совершит нотариальное действие: удостоверит договор, предварительно совершив все требуемые проверочные действия.

- Правильно ли я понимаю, что тарифы и стоимость услуг вспомогательного нотариуса будут ниже, чем у основного?

- Вероятнее всего, тарифы будут разными, и для оказывающего содействие нотариуса они будут ниже. Но пока их нет и говорить о них рано, потому что дистанционного нотариата в России еще нет.

- Когда он может появиться?

- Соответствующий законопроект обсуждается уже пару лет, в нем было много недочетов юридического свойства, и сейчас он на доработке. Скорее всего, он будет внесен в Госдуму в течение года.

- Почему такие сроки, что мешает?

- То, что это очень серьезный шаг, особенно с учетом нашей необъятной Родины и, наверное, даже нашей ментальности. Когда есть возможность сделать простую схему, обязательно находятся люди, которые пытаются влезть в нее и все сломать. А мы не можем себе такое позволить, потому что нотариат - это институт, который гарантирует чистоту сделки.

Дистанционное и удаленное нотариальные действия должны быть продуманы до мелочей, и на это времени не жалко.

- На первый взгляд в ситуации с дистанционным нотариатом все выглядит достаточно надежно: с двух сторон нотариусы проверяют личности подписантов. Больше вопросов возникает по поводу удаленного нотариата, ведь нотариус не сможет проверить обстоятельства подписания договора с помощью электронной подписи.

- Абсолютно справедливое замечание. Как практикующий нотариус, я бы, конечно, хотела лично видеть человека, независимо от того, какое нотариальное действие я совершаю, потому что существуют определенные требования, которыми мы не можем пренебречь. Например, мы должны убедиться в том, что человек, подписывающий документ, не находится в состоянии алкогольного, наркотического опьянения. Как я это проверю удаленно? Никак.

- Не исключено, что по ту сторону экрана может оказаться и совершенно другое лицо, не подписант.

- К сожалению, есть такая вероятность. Это к вопросу о том, что в российских реалиях всегда найдутся люди, желающие воспользоваться предоставленными законом возможностями в незаконных целях. Например, сейчас можно самостоятельно получить цифровую подпись в удостоверяющих центрах. И каков результат? Посмотрите, в стране идет бум мошенничества с простыми подписями, когда заключается договор в простой письменной форме, без нотариуса, а в итоге собственники помимо их воли лишаются квартир. Нотариальное удостоверение дает защиту от таких недобросовестных действий. Поэтому законопроект об удаленном нотариате проходит очень серьезную правовую оценку, чтобы исключить все подобные риски.

- Здесь, наверное, не обойтись без взаимодействия информационных систем нотариусов и госорганов, того, что принято называть цифровой средой доверия. Какие проблемы нужно решить, чтобы система заверения дистанционных сделок работала эффективно?

- В первую очередь важно предоставить нотариусам доступ не только к базам Росреестра, но и к информационной системе органов ЗАГС, тем более что в Закон об актах гражданского состояния¹ уже внесены изменения, позволяющие нам запрашивать в электронной форме сведения из ЗАГСа и одновременно обязывающие ЗАГС оперативно эти сведения предоставлять. Но пока система только настраивается, и переходный период установлен до 2021 г. До этого времени базы данных будут наполняться. А значит, в полной мере мы, а равно и обращающиеся к нам граждане воспользоваться ими еще не могут.

В некоторых иных правовых порядках, например в Казахстане, нотариус при обращении к нему гражданина вводит в Единую информационную систему нотариата данные этого человека и сразу получает всю информацию о нем: дату и место рождения, семейное положение, наличие детей, менял ли он фамилию. А если появится окошечко с информацией о том, что человек умер, то нотариус поймет, что кто-то пришел с поддельным паспортом. Паспортные данные и то, что паспорт не утрачен, не потерян, тоже отображаются в Единой информационной системе нотариата. У нас такая система пока только в перспективе, Федеральная нотариальная палата активно работает в этом направлении.

Наши нотариусы также должны быть допущены к информационным базам органов публичной власти в полной мере - именно для того, чтобы создать ту самую среду доверия, о которой Вы сказали. Другое дело, что за рубежом решить эту задачу проще - там эти базы находятся в едином подчинении министерства юстиции.

А у нас ведомственная подчиненность ЗАГСов и Росреестра, например, разная, соответственно, информационные системы тоже разные. Это порождает определенные технические сложности для получения информации нотариусами, но мы ищем пути их преодоления.

- С Росреестром нотариусы уже обмениваются информацией. Какого рода проблемы испытываете с ним?

- Это больше проблемы переходного периода. 1 февраля вступили в силу изменения в Основы законодательства Российской Федерации о нотариате², и теперь мы обязаны направлять на регистрацию в Росреестр все документы по удостоверенным сделкам и выданным свидетельствам о праве на наследство и на долю в общем имуществе супругов в отношении недвижимости, если только стороны договора не пожелают сами подать эти документы. Естественно, Росреестр оказался перегружен из-за потока документов. Надо сказать, что территориальные управления с этим в целом справляются, взаимодействуют с нотариальными палатами и всячески оказывают помощь и содействие в реализации этих полномочий, но техническая сторона вопроса пока далека от идеала.

- Кроме удостоверения факта подписания документа, в чем Вы видите функции нотариуса? Например, если говорить о правовой экспертизе, то где ее пределы? Должен ли нотариус предупреждать о юридических рисках сделки и если да, то в каком объеме? Должен ли он заниматься консультированием, как во Франции?

- Организация работы нотариуса в России скорее напоминает германскую модель, потому что функция советчика - это функция адвоката. Адвокат, являясь представителем одной из сторон в сделке, действительно должен рассказать все варианты развития событий и предупредить, что вот этот путь приведет к одним последствиям, а вот тот - к другим.

У нотариуса функция иная. Он должен выяснить действительную волю. Классический и часто встречающийся пример - объяснение различий в правовых последствиях договора дарения и завещания. Если к нам приходит человек, особенно в возрасте, и заявляет о намерении подарить кому-то квартиру, то мы долго выясняем, понимает ли он, что тем самым лишается имущества здесь и сейчас, не получая взамен вообще ничего. Как правило, после этого восемь из десяти обратившихся осознают, что они хотели совсем другого, - часто речь идет о завещании. Но в редких случаях человек остается при своем мнении: например, у него есть, где жить, и он решил осчастливить свою дочку/внучку/сына/внука. Поэтому задача нотариуса - выяснить, что хочет человек, и если он задает нам вопросы, то, конечно, мы должны быть компетентны в любой области права.

- Даже, к примеру, в налоговой?

- И в налоговой в том числе. Если нам зададут вопрос о возможных налоговых последствиях тех или иных действий, мы, конечно, их разъясним, но навязывать свои советы в налоговом поле, я думаю, нотариус не вправе. Здесь следует иметь в виду, что нотариус как специалист обладает знаниями в различных отраслях права - это и гражданское, и семейное, и жилищное, и финансовое право... Поэтому он всегда окажет обратившимся лицам содействие в осуществлении их прав и законных интересов.

Полагаю, что поскольку все мы взрослые люди и если уж собираемся совершить то или иное юридически значимое действие, подписать какой-либо документ, то, наверное, должны оговорить какие-то вопросы заранее. Неважно, кто перед нами: нотариус, доктор или контрагент по сделке. Если в больнице вам скажут: «Подпишите», вы же, сообразуясь принципом разумности, спросите: а что это и почему я должен подписывать? Может, вы мне предлагаете почку продать, а я ведь не хочу этого.

Вот так и здесь. Если нотариус подготовил по вашей просьбе документ, огласил его и разъяснил права и обязанности по нему, но вы после ознакомления с этим документом все еще не вполне понимаете из его формулировок, как говорится в известном фильме, «кто на ком стоял», нотариус должен разъяснить все непонятные моменты. Более того, он должен у вас спросить: вы сейчас понимаете, что вы делаете? Понимаете последствия подписания этой бумаги? Это безусловная обязанность нотариуса.

- Вместе с тем Вы сказали, что нотариус не дает консультаций. Что в себя включают в таком случае услуги правового характера, которые, как правило, оплачиваются наряду с нотариальным тарифом?

- Слово «консультация» можно понимать по-разному.

Мы консультируем, но строго в рамках совершения нотариального действия. Наша компетенция заканчивается на вопросе о развитии правовой ситуации: что будет, если я поступлю так или иначе?

Но в рамках нотариального действия, повторяюсь, консультации мы, конечно же, проводим - без этого люди не всегда могут принять нужное им решение. Любое нотариальное действие подразумевает определенную правовую экспертизу. Бывает, что к нам приходят с распечатанным текстом некоего документа (как правило, это доверенность) и говорят: у меня уже все есть, я правовую и техническую работу сделал, будьте добры, заверьте мне это. А мы не можем ничего заверить, не проверив правовую составляющую, по той простой причине, что нотариус - это не бездумная машина. Мы все равно проводим правовую экспертизу документов. И очень часто проект, который нам приносят, содержит те или иные правовые огрехи, которые мы вынуждены поправлять.

- А если правовых огрехов вы не находите?

- Как правило, находим. И даже если документ идеален с точки зрения технического исполнения, мы все равно работаем с ним, проводим экспертизу на предмет его законности. В данной ситуации мы проводим работу правового характера, не только технического.

Такая экспертиза, кстати, имеет много нюансов. Бывают случаи, когда нам приносят заявления, в которых содержатся нелицеприятные, а порой и оскорбительные отзывы о других людях, а технически все сделано замечательно, запятые все на месте. Мы не можем принять такой документ в работу, потому что он противоречит нормам морали. И мы его отвергнем, не будем его удостоверять.

- Разве это не проблема того, кто обращается за совершением нотариального действия? Вы удостоверяете, что документ подписал определенный человек, а отвечать за его содержание должен сам подписант.

- Нет, мы не можем поставить печать с изображением герба Российской Федерации и подпись на документ, который содержит, например, ненормативную лексику. Ведь нотариус работает в сфере бесспорной юрисдикции и действует от имени государства, поэтому любой нотариальный акт должен быть безупречен.

Представьте ситуацию. Составляется закрытое завещание - уникальный, конечно, для нашего правового института, масло масляное: мы прячем документ от нотариуса, который и без того обязан хранить тайну нотариального действия. Такое завещание должно быть собственноручно написано и подписано человеком, при его составлении нельзя применять технические средства, скажем набирать текст на компьютере. И вот этот человек, будучи обиженным на весь мир, со всей пролетарской любовью пишет в закрытом завещании пожелания всем своим родственникам. Но я, составляя протокол оглашения этого документа наследникам, не буду отражать в нем все эпитеты, а просто напишу в скобках: «нецензурная брань». Потому что, как я уже сказала, работаю от имени государства и не могу фиксировать то, что противоречит нормам нравственности. Нельзя сбрасывать со счетов и требования Закона о государственном языке³, согласно которым при использовании русского языка как государственного языка Российской Федерации не допускается использование слов и выражений, не соответствующих нормам современного русского литературного языка (в том числе нецензурной брани).

Есть и другой пример - составление протокола в рамках обеспечения доказательств, например переписки в телефоне или по электронной почте. Бывает, что супруги уже дошли до такой ярой ненависти к друг другу, что пишут ужасные вещи, которые просто не должны быть написаны на бумаге, и мы их, естественно, в протоколе «запикиваем». Опять-таки по той причине, что мы работаем от имени государства, а государственный документ не может содержать ненормативную лексику.

- Получается, что услуги правового и технического характера - это обязательная составляющая любого нотариального действия.

- Да.

- *А как тогда быть с позицией КС РФ⁴ и разъяснениями Федеральной нотариальной палаты⁵ о том, что такие услуги не могут быть навязаны?*

- Эта позиция Конституционного Суда была высказана еще до внесения в Основы законодательства РФ о нотариате изменений, установивших, что размер оплаты нотариального действия определяется как общая сумма нотариального тарифа и стоимости услуг правового и технического характера. И еще до того, как ФНП начала устанавливать предельные размеры оплаты за такие услуги, и до вступления в силу Кодекса профессиональной этики нотариуса⁶, где написано, что произвольное изменение такой платы вплоть до ее невзимания является дисциплинарным проступком.

- *То есть любое невзимание платы за услуги правового и технического характера может повлечь для нотариуса неблагоприятные последствия?*

- Да, если нотариус систематически это делает.

- *Не происходит ли в таком случае обман населения? Государство говорит: вот вам нотариальные тарифы, грубо говоря, цена входа в сделку. А человек приходит к нотариусу и узнает, что цена входа в разы выше, чем та, что декларирует государство.*

- Отвечу фразой из старого анекдота: «Вам шашечки или ехать?» Мы чего хотим от нотариата? Зачем нам нужно удостоверять сделку?

- *Чтобы обеспечить ее юридическую чистоту.*

- Правильно. Чтобы, если кто-то потом захочет эту сделку оспорить, с нами в суд ходил нотариус, т.е. априори квалифицированный юрист, и нам не пришлось (и, как правило, не приходится) привлекать других специалистов в этой области. Но для этого нотариус должен быть независим, в том числе и экономически. Это ст. 1 Основ. Нотариусу нужна финансовая независимость, чтобы на него невозможно было давить.

- *А что тогда подразумевается под нотариальным тарифом?*

- Плата за проставление удостоверительной надписи о том, что сделка действительно удостоверена и совершена.

- *Правильно ли я понимаю, что разъяснения ФНП, данные в 2014 г., можно считать утратившими силу, хотя официально они не отозваны?*

- Просто они более не актуальны. Аналогично и позиция КС РФ 2011 г. уже не актуальна, потому что она было высказана на основании действующей в то время нормативно-правовой базы. Сейчас эта база значительно изменилась.

- *А в какой степени нотариус должен отвечать за чистоту сделки, если уж она нарушена? Статья 17 Основ ограничивает размер его ответственности только реальным ущербом. Как Вы считаете, правильно ли исключать, к примеру, возможность возмещения упущенной выгоды за счет страхования?*

- Я не вижу здесь какой-то нелогичности, потому что должна соблюдаться презумпция невиновности.

Ни один разумный нотариус не будет удостоверять сделку, если увидит в ней какие-то пороки. Ведь одна из заповедей латинского нотариата гласит: «Воздержись, если даже малейшее сомнение делает неясными твои действия».

И основной миссией нотариуса латинского нотариата является недопущение споров между людьми. Кроме того, в соответствии со ст. 15 Гражданского кодекса лицо, право которого нарушено, может требовать полного возмещения причиненных ему убытков, если законом или договором не предусмотрено возмещение убытков в меньшем размере. В данном случае законом (точнее - Основами законодательства РФ о нотариате) установлено иное: ограничение степени ответственности нотариуса.

- *Если есть ответственность, значит, есть и нарушение. Предположим, это доказанный факт. Но даже в этом случае нотариус будет отвечать в пределах реального ущерба. К примеру, я покупаю квартиру по нотариально удостоверенному договору. Через какое-то время этот договор признается недействительным, и я получаю право требовать возврата уплаченного по нему. Но к этому моменту стоимость аналогичной квартиры может быть совершенно иной. Кто возместит мне упущенную выгоду?*

- У Вас есть продавец, который все это время пользовался деньгами. Нотариус деньгами не пользовался. Так должен ли он отвечать за того, кто извлекал действительную выгоду из недействительной сделки?

- *Может быть, и не должен. Но мне-то как покупателю что делать? Ведь я обращаюсь к нотариусу как раз затем, чтобы подстраховаться от неблагоприятных последствий, получить правовую защиту. Но в итоге профессиональное страхование не позволит мне возместить убытки в полном объеме. И получается, что доверять нотариату в таком случае стоит с оглядкой.*

- Для этого нет оснований хотя бы потому, что согласно общероссийской статистике оспаривание нотариальных сделок - явление нечастое, это тысячные доли процентов от общего количества удостоверенных сделок. То есть, как правило, оспариваются сделки, совершенные без участия нотариуса. А если оспариваются именно нотариальные сделки, то надо разбираться, почему. Скорее всего, не потому, что нотариус ошибся, а потому, что люди неверно интерпретировали свою договоренность или нарушили свои обязательства по отношению друг к другу.

- *Мы сейчас про разные вещи говорим. Я говорю про случаи возмещения нотариусом причиненного ущерба.*

- Они тоже единичны. Например, в Санкт-Петербурге за последние пять лет было всего четыре таких случая.

- *А что говорит общероссийская статистика?*

- Процент по России не сильно отличается от нашего региона. При этом чаще всего оспариваются завещания. Это и понятно: всегда есть обиженные наследники. Тем более что в завещании происходит самая позорная, какая только может быть, экспертиза: посмертная психиатрическая.

- *А в чем ее проблема?*

- В непонимании того, что нотариус не будет удостоверять завещание, если увидит у человека сомнения по этому поводу или не сможет понять направленность его воли. А коль скоро завещание удостоверено, значит, наследодатель действительно хотел распорядиться своим имуществом именно так, как распорядился.

Завещание составляет, как правило, пожилой человек. Он может быть вполне здоровым, даже несмотря на возраст, не обращаться в клиники и не проходить лечение. Но когда после его смерти появляются не очень довольные завещанием наследники и начинают оспаривать его волю, назначается эта экспертиза. Запрашиваются медицинские карты наследодателя: какие там у него заболевания, сопутствующие возрасту? Опрашиваются его соседи, друзья, подруги: как-то он себя чувствовал в день составления завещания? А самочувствие может быть разным, на него может и погода влиять. И потом, человек не может припомнить в деталях, что происходило год назад с ним самим, - что уж тут говорить о знакомом, соседе? Тем не менее посмертная психиатрическая экспертиза основывается именно на таких показаниях. И практика складывается таким образом, что эксперту проще опровергнуть дееспособность и сказать, что у наследодателя действительно был, например, рассеянный склероз. Во всяком случае, при любом минимальном сомнении эксперт скорее заключит, что человек был болен, а не здоров.

А судья, так же как и нотариус, является юристом и не обладает специальными познаниями в области психиатрии, поэтому поверит экспертизе. На практике так и происходит - случаи оспаривания результатов экспертизы крайне редки.

Впрочем, и такие дела тоже крайне редки. У меня, например, пытались оспорить три завещания.

- *Успешно?*

- Нет.

- *П.В. Крашенинников называл неприемлемой ситуацией, когда суды признают недействительными нотариально удостоверенные сделки.*

- Абсолютно согласна с Павлом Владимировичем. В России, как и во всем мире, нотариальные акты обладают особой доказательственной силой. И опровергнуть их можно, только если доказано, что это вообще не нотариальный акт, а подделка. Иначе говоря, действительность нотариального акта презюмируется.

- *Как Вы думаете, в ближайшей перспективе такая ситуация в судах изменится?*

- Суды сейчас прощупывают каждую новую норму, и положения об особой доказательственной силе нотариального акта⁷ не стали исключением. Но они уже начинают работать, суды на них опираются. Мы очень надеемся, что ситуация изменится в лучшую для нас и, соответственно, для граждан сторону, и делаем все для того, чтобы к институту нотариата было повышенное доверие. С этой же целью появился Кодекс профессиональной этики нотариусов, где

установлено множество оснований для применения дисциплинарного воздействия. Мы работаем не в безвоздушном пространстве и меру своей ответственности прекрасно понимаем.

- *Относительно недавно появился еще Регламент совершения нотариальных действий⁸. Для ваших клиентов это однозначно плюс, а для нотариусов?*

- Для нас он тоже стал подспорьем.

С одной стороны, нам понятно, где и какой документ мы можем и должны требовать, а с другой стороны, Регламент совершенно не исключает применения иных норм законодательства, например об истребовании дополнительных документов в спорной ситуации.

- *То есть нотариус может запросить документы не из установленного Регламентом перечня?*

- Совершенно верно. Такое нередко случается в наследственных делах, особенно если речь идет о дальних родственниках. Документы из Регламента не всегда бесспорно свидетельствуют о том, что перед нами сидит именно двоюродный племянник завещателя. Поэтому, конечно, мы в таких случаях истребуем дополнительные документы.

То же самое касается недвижимости, оформленной по Закону о собственности 1990 г.⁹, права на которую не зарегистрированы в Росреестре. Регламент обязывает нас истребовать документы из публичных реестров. И мы действительно заказываем выписку из ЕГРН самостоятельно, не привлекая к этому граждан. Но если ЕГРН не подтверждает принадлежности этого объекта недвижимости наследодателю, а доступа к базам других ведомств у нас нет, то наследникам приходится по нашему запросу обращаться, например, в сельсовет, потому что иначе мы не сможем оформить принятие наследства.

- *А если, допустим, человек продает квартиру, в которую вложен материнский капитал, а доли детям еще не оформлены, будете ли Вы запрашивать документы по оплате недвижимости от продавца или ограничитесь выпиской из реестра? Как обеспечить чистоту сделки в этом случае?*

- Мы не можем заведомо считать продавца мошенником, поскольку предполагается, что участники гражданского оборота действуют добросовестно. Но если мы видим, что продавец квартиры по возрасту может иметь и троих, и четверых, и пятерых детей, то в этой сделке в заверениях будет стоять фраза: продавец подтверждает, что указанная квартира не продана, не подарена, не заложена, не обременена правами третьих лиц, в споре и запрещении не состоит, в отношении квартиры отсутствуют неисполненные обязательства. И я непременно спрошу продавца, не был ли задействован маткапитал при оплате продаваемого жилья.

- *В присутствии покупателя?*

- Разумеется. Если продавец подтвердит, что маткапитал использовался, то мы не будем удостоверять сделку и разъясним покупателю все последствия.

- *В 2018 - 2019 гг. существенно обновилось регулирование наследования. Появились наследственный фонд, наследственный договор и совместное завещание. Говорят, что по крайней мере первые два института не будут востребованы. А что показывает Ваша практика, такие сделки уже оформляются?*

- Когда положения о наследственном фонде только появились, в обществе были пессимистичные настроения. Но совсем недавно, весной, была подведена статистика за период с 1 сентября 2018 г., показалось, что в России уже удостоверено порядка 560 завещаний, содержащих условия об учреждении наследственных фондов. Другой вопрос, как это будет реализовываться, когда люди начнут уходить из жизни. Ответ на него даст только время.

Что касается наследственного договора и совместных завещаний, то они, по нашему мнению, будут пользоваться большим спросом. Напомню, что закон прямо предусматривает, что договор дарения с условием о дарении на случай смерти ничтожен. А завещание вступает в силу только после смерти, и его можно в любой момент отменить. То есть наследник находится в некоем подвешенном состоянии, ведь завещатель может в любое время изменить свое волеизъявление. Вместе с тем и ранее, и сейчас существует возможность заключить договор пожизненного содержания с иждивением, когда недвижимость переходит в собственность плательщика ренты незамедлительно. Но в данном виде договора собственнику недвижимости не всегда нравится ситуация, что он лишается имущества без отлагательства.

Наследственный договор - это конгломерат завещания, договора дарения и пожизненного содержания с иждивением. И мне кажется, он будет очень востребован, хотя, конечно, в нем есть и не вполне логично урегулированные моменты.

Например, по германскому законодательству собственник имущества и будущий наследник, заключая наследственный договор, должны напрямую в нем указать, что собственник

не вправе распоряжаться этим имуществом. То есть они связаны своей волей, и это логично. Ты за мной ухаживаешь до моей смерти, я остаюсь собственником, а когда я умираю, собственником становишься ты. У нас же собственник вправе распоряжаться этим имуществом, может в любой момент продать или подарить его, несмотря на наследственный договор. Впрочем, я понимаю, почему так сделано: у нас все-таки право собственности - абсолютное. И ущемление человека в праве распорядиться его имуществом в законодательстве смотрелось бы не очень хорошо.

- А как насчет предоставленной пережившему супругу возможности аннулировать совместное завещание? Правовая логика та же?

- Совместное завещание в разных правовых порядках работает по-разному. Например, в Германии существует прямой запрет для пережившего супруга менять совместную волю. То есть если супруги совместно приняли это решение, значит, оно распространяется на них обоих, и смерть одного из них никак не должна влиять на эту волю. У нас пошли по другому пути, сообразуясь с принципом свободы завещания.

Пока мы не видим ажиотажа вокруг совместных завещаний, но я думаю, что вскоре их число заметно вырастет. Просто люди у нас осторожные, они очень ответственно подходят к таким серьезным документам. Например, в Санкт-Петербурге пока нет ни одного удостоверенного совместного завещания или наследственного договора. Но мы уже провели очень много семинаров и конференций по этим нововведениям, заслушали мнения российских ученых в этой области и определились с тем, как мы должны применять новые положения. Мы к этому готовы.

¹ Федеральный закон от 15.11.1997 № 143-ФЗ «Об актах гражданского состояния».

² Утверждены ВС РФ 11.02.1993 № 4462 - 1 (далее также - Основы).

³ Федеральный закон от 01.06.2005 № 53-ФЗ «О государственном языке Российской Федерации».

⁴ Определение КС РФ от 01.03.2011 № 272 - 0-0 «Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданки Чераневой Антонины Афанасьевны на нарушение ее конституционных прав абзацем третьим части первой статьи 15 и частью первой статьи 23 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате».

⁵ Письмо Федеральной нотариальной палаты от 25.07.2014 № 1986/03 - 16.3 «О взыскании нотариусами тарифов за оказание услуг правового и технического характера при совершении нотариального действия по регистрации уведомлений о залоге движимого имущества».

⁶ Утвержден Минюстом России 19.01.2016.

⁷ Основания освобождения от доказывания обстоятельств, подтвержденных нотариусом при совершении нотариального действия, установлены ч. 5 ст. 61 ГПК РФ (введена Федеральным законом от 29.12.2014 N 457-ФЗ) и ч. 5 ст. 69 АПК РФ (введена Федеральным законом от 29.12.2015 № 391-ФЗ).

⁸ Регламент совершения нотариусами нотариальных действий, устанавливающий объем информации, необходимой нотариусу для совершения нотариальных действий, и способ ее фиксирования (утв. приказом Минюста России от 30.08.2017 № 156).

⁹ Закон РСФСР от 24.12.1990 № 443 - 1 «О собственности в РСФСР».

ДЕЙСТВИТЕЛЬНОСТЬ ПРИНЦИПОВ НОТАРИАТА В XXI ВЕКЕ: НОВЫЕ ВЫЗОВЫ*

В.В. Ярков, президент Нотариальной палаты Свердловской области, заслуженный деятель науки Российской Федерации, доктор юридических наук, профессор (Уральский государственный юридический университет)
И.Г. Ренц, доктор юридических наук, профессор (Уральский государственный юридический университет); доктор права (Университет Париж-Восток, Франция)

1. Новые вызовы для российского нотариата

Российский нотариат вернулся в семью латинского нотариата в 1993 г. - после принятия соответствующих Основ законодательства¹, которые воссоздали систему небюджетного нотариата на переходный период. Используемая в качестве его базы модель латинского нотариата уже существовала в Российской империи в период с 1866 г. (после принятия Положения о нотариальной части) по 1917 г.

За относительно небольшой срок после своего возрождения нотариат в России столкнулся с рядом универсальных вызовов, оказавших воздействие на развитие как самой профессии, так и нотариального законодательства. Поэтому неоднократно предпринимались попытки проведения комплексных реформ в данной сфере с учетом лучших мировых образцов особого развития. В конечном счете реформы заключались в стремлении следовать за развитием общественных отношений, а в последнее время - за технологической и процессуальной революцией.

Сегодня можно отметить несколько ключевых для профессии вопросов.

Во-первых, поиск оптимальной схемы разграничения компетенции нотариата с учетом тенденций развития других юридических и смежных профессий (особенно адвокатов, корпоративных юристов, риелторов, банковских служащих) в условиях серьезной конкуренции с ними, прежде всего на рынке недвижимости, корпоративного права и при обеспечении (фиксации) прав собственности в этой сфере. Нотариусы испытывают все возрастающее давление со стороны других юридических и иных профессий, которые ищут для себя новые рынки труда, в том числе за счет традиционных компетенций нотариата.

Во-вторых, сохранение ключевых публично-правовых характеристик нотариата², т.е. его собственного лица, в клиенториентированной экономике, нацеленной на удобство потребителя. Тенденции консьюмеризации общества и клиентоориентированности как основы организации любого вида юридической деятельности повлияли на новое восприятие нотариата как услуги, которую потребитель хочет получить быстро и дешево. Промежуточной реакцией стало развитие концепции активного нотариата, способного к оказанию комплексной юридической помощи своим клиентам, основанной на принципах одного окна, при одновременном сокращении формалистского и узкотехнического подхода к осуществлению нотариальной деятельности.

В-третьих, поиск баланса между лично-доверительным характером нотариальной деятельности и необходимостью развивать услуги удаленного доступа, основанные на современных информационных технологиях. Технологическая революция, которая стремительно меняет многие традиционные сферы предоставления услуг, в том числе публичных, привела к существенной дематериализации гражданского оборота. Однако вопросы о том, каким должен быть «е-нотариат 2.0» и не произойдет ли в результате смены технологической и процессуальной парадигмы утраты классических признаков и ценностей профессии, пока остаются без ответа.

Новое поколение потребителей уже привыкло получать необходимые услуги, заключать сделки, совершать самые различные юридически значимые действия в условиях удаленного доступа, без личного контакта с другой стороной. Все это ведет к необходимости иного взгляда и на нотариальную деятельность, переосмысления способов взаимодействия нотариуса со своими клиентами. Немаловажную роль здесь играет и концепция электронного государства, нацеленная на предоставление публичных услуг в максимально упрощенном режиме без необходимости личного контакта гражданина и государственного органа - на дематериализованной основе.

В-четвертых, стремительное упрощение правовых процедур в ключевых юрисдикционных органах, обусловленное ключевой тенденцией развития современного процессуального права - его деритуализацией.

Так, основная масса дел в судах общей юрисдикции и арбитражных судах рассматривается не путем классических судебных слушаний, а в рамках бесконтактного правосудия, через приказное и упрощенное производства, в которых не предусмотрено личное общение судьи с участниками процесса. Такие же реформы происходят и в рамках исполнительного производства для упрощения и ускорения денежных взысканий. Никто не хочет видеть никого: центр тяжести в юридических

* Ярков В.В. Действительность принципов нотариата в XXI веке: новые вызовы / В.В. Ярков, И.Г. Ренц // Закон. - 2019. - № 7. - С. 30-43

процедурах продолжает постепенно смещаться в виртуальную, цифровую сферу, что, впрочем, не отменяет общего запроса на доступ к праву и легитимность принимаемых правовых решений. Поэтому в любом случае потребитель нотариальных услуг ожидает аналогичных возможностей и от системы нотариата, по возможности без утраты ее известных преимуществ, и прежде всего бесспорности, особой доказательной и исполнительной силы нотариальных актов.

2. Влияние зарубежных практик

Нельзя отрицать и влияние на нашу страну отдельных зарубежных законодательств и практик. Вряд ли возможно игнорировать многие эффективные и апробированные институты нотариального и гражданского права других государств, совершенно иначе решающие многие вопросы в сфере интересов нотариата, например при наследовании, переходе прав собственности, корпоративном и доверительном управлении и т.д. В этом смысле международная конкуренция юрисдикций не обошла стороной нотариат: богатая и наиболее интересная клиентура, образно говоря, «голосует ногами», выбирая для решения имущественных задач не российскую, а зарубежные юрисдикции, открывающие больше возможностей, в том числе и в области нотариата. Поэтому так или иначе российское нотариальное право и нотариусы стали воспринимать отдельные зарубежные практики, вводя их в нашу правовую систему, а также задумываться о развитии ее собственных преимуществ и их продвижении на глобальном юридическом рынке.

Судя по всему, наибольшее влияние на российскую правовую систему продолжает оказывать общее право, более всего - английское торговое и корпоративное. Не в последнюю очередь это связано с тем, что в России действует много филиалов международных юридических компаний из США и Великобритании, работающих в основном по ставшим универсальными для ведения современного бизнеса стандартам общего права. Неудивительно поэтому, что многие успешные компании, имеющие бизнес в России и нередко подконтрольные российским акционерам, зарегистрированы в офшорных территориях в зоне действия английского или производного от него права. Последняя масштабная реформа Гражданского кодекса (ГК) РФ в основном прошла с внедрением в него конструкций из системы общего права (например, реформа корпоративного права, возможность заключения акционерных соглашений и создания внутренних офшоров, создание наследственных фондов как специфической аналогии англосаксонского наследственного траста). В то же время из немецкого права в последнее время были восприняты конструкции наследственных договоров и совместных завещаний.

На этом фоне несколько парадоксальным выглядит скромность российского законодателя при адаптации к местным условиям процессуальных механизмов, от которых нередко зависит эффективность реализации новейших институтов материального права.

Сомнительно, чтобы без совершенствования юридических процедур, в том числе нотариальных, окончательного отказа от формально-назидательного подхода стала возможной полноценная реализация задумки законодателя: для возврата капиталов недостаточно самих норм, какими бы современными и прогрессивными они ни выглядели, - нужен качественно иной уровень правоприменения.

В связи с этим нельзя не отметить увеличение технической сложности и детализации права, что обуславливает иной масштаб требований к профессиональной подготовке и повышению квалификации нотариусов, их ориентированности на результат, а не только формальную законность нотариального действия.

Таким образом, развитие и постоянное реформирование института нотариата в России за последние годы преследовало следующие цели: создание модели активного нотариата - клиентоориентированного, адекватного потребностям общества и гражданского оборота, но при этом входящего в систему оказания публичных услуг; сохранение и постепенное расширение нотариальной компетенции за счет естественных преимуществ нотариальной деятельности и нотариального акта; совершенствование (упрощение) нотариальных процедур и введение новых нотариальных действий; согласование нотариальной профессии с современными технологиями; решение вопросов экономики нотариальной деятельности, обеспечивающего действие принципа самофинансирования нотариата и доступности публичных нотариальных услуг.

Все это не могло не повлиять и на ключевые принципы организации и осуществления нотариальной профессии. Ориентирами для развития российского нотариата, помимо собственного опыта, были правила латинского нотариата, используемые с учетом специфики и особенностей правовой системы России. Например, Кодекс профессиональной этики нотариусов в Российской Федерации³ в качестве принципов профессиональной этики содержит ключевые положения деонтологии латинского нотариата, в частности в его ст. 2 прямо сказано, что нотариус в своей деятельности руководствуется принципами, разработанными в рамках Международного союза нотариата. Также активно использовался опыт нотариатов других государств, более всего Франции, Германии и Швейцарии.

Главным принципом, который проходит сквозь профессию нотариуса в России, является публично-правовой характер нотариальной деятельности. Это отмечается в настоящее время

практически всеми авторами, исследующими доктрину нотариата⁴. Ряд авторов полагают, что органы нотариата занимаются нотариальным обслуживанием граждан и юридических лиц⁵ либо юридическим обслуживанием⁶. Такое суждение сомнительно, поскольку на всех этапах совершения нотариального действия, в том числе и при даче правовых консультаций, нотариус действует в рамках нотариального производства, его взаимоотношения с обратившимися за совершением нотариального действия лицами имеют не частноправовую, а публично-правовую основу. Именно от сохранения элементов публично-правового статуса зависит, на наш взгляд, возможность дальнейшего развития нотариальной профессии в нашей стране и не только в ней.

Публично-правовые черты нотариальной деятельности проявляются во многих характеристиках, поскольку профессия нотариуса относится к числу регламентированных.

Базовые черты публично-правового статуса нотариальной профессии заключаются в том, что:

1) нотариус получает доступ к профессии и наделяется полномочиями только после прохождения достаточно сложной процедуры, связанной с проверкой профессиональной компетентности, деловых и личных качеств;

2) осуществление профессии с точки зрения ее организации, совершения нотариальных действий и ответственности регламентировано в правилах нотариальной деятельности. В частности, нотариус обязан быть членом соответствующей нотариальной палаты. Нотариус и лицо, временно его замещающее, не вправе одновременно исполнять свои обязанности;

3) взаимоотношения нотариуса и его клиентов имеют не договорную, а публично-правовую основу;

4) нотариат является элементом системы оказания квалифицированной юридической помощи. В соответствии со ст. 48 Конституции РФ каждому гарантируется право на получение квалифицированной юридической помощи. В случаях, предусмотренных законом, юридическая помощь оказывается бесплатно. Поэтому, согласно ст. 19 Федерального закона 21.11.2011 № 324-ФЗ «О бесплатной юридической помощи в Российской Федерации», нотариусы в рамках государственной системы бесплатной юридической помощи оказывают бесплатную юридическую помощь гражданам, обратившимся за совершением нотариальных действий, исходя из своих полномочий путем консультирования по вопросам совершения нотариальных действий в порядке, установленном законодательством о нотариате.

Публично-правовые основы нотариальной деятельности нашли подтверждение в некоторых знаковых актах Конституционного Суда РФ⁷.

3. Основные мировые модели нотариата

Важно обратить внимание на то, что граница между публично-правовым и частноправовым аспектами в организации и деятельности нотариата подвижна и меняется в зависимости от господствующей в праве идеологии. Исторически уже более двух столетий идет борьба между двумя парадигмами участия государства в гражданском обороте: 1) «больше государства» (государственники) и 2) «меньше государства» (либералы), от преобладания представителей одной из них в конкретный момент времени и зависит решение вопроса об организации нотариата и его компетенции. В крайнем выражении оба подхода негативны: первые стремятся национализировать нотариат, превратив нотариусов в чиновников, снижая тем самым их эффективность и клиентоориентированность, вторые - размыть нотариальную компетенцию, выведя нотариусов полностью на конкурентное поле с другими частными юридическими профессиями, ставя под сомнение их независимость и беспристрастность.

Считается, что именно в двойственной природе нотариата и нотариального акта скрывается их сила и социальная значимость и именно эту двойственную природу наиболее сложно бывает объяснить власти и обществу. В целом установление разумного, справедливого баланса между публичным и частным в нотариальной профессии составляет одну из целей совершенствования нотариата в мире.

Несмотря на общие черты национальных нотариатов латинского типа, положение нотариуса в конкретных государствах разнится. Творческая активность национального законодателя в разных странах довольно быстро привела к адаптации классической нотариальной модели к местным правовым традициям. В этом смысле универсальной модели, некоего нотариата-космополита, не существует, а есть совокупность национальных нотариатов, обладающих как общими признаками, так и существенными различиями, которые в меру своего развития и возможностей пытаются взаимодействовать на международном уровне. Однако это не исключает возможной систематизации. Например, в Европе существуют три основные модели латинского нотариата: немецкая, французская и смешанная⁸.

Для *немецкой модели* характерна меньшая активность нотариуса на всех этапах нотариального производства. Его работа сводится к составлению соответствующего акта и его последующему удостоверению. Нотариус не играет значительной роли при подготовке нотариального действия: проведении консультаций, переговорах, получении необходимых документов и т.д. Как следствие, осуществление нотариальных функций носит порой формализованный, инструктивный

характер. В то же время этот формализм позволяет добиться большего единообразия в отношении используемых процедур и содержания получаемых документов, исключает возможность конкуренции между нотариусами. Можно встретить довольно поверхностное мнение о том, что российский нотариат по основным характеристикам ближе именно к уже канувшей в Лету классической немецкой модели.

Французская модель, напротив, предполагает инициативность самого нотариуса с момента обращения к нему заинтересованного лица. Нотариус и его многочисленные помощники полностью берут на себя все заботы клиентов, начиная от сбора необходимых документов, проведения переговоров с другими заинтересованными лицами, составления и удостоверения документа и заканчивая регистрацией нотариального акта в компетентных органах. Французская модель - это конвейер с индивидуальным подходом, где нотариус и работники нотариальной конторы обеспечивают получение желаемого клиентом правового результата. Естественно, что такой гибкий подход также не лишен недостатков. Игнорирование формализма порой занижает здесь публично-правовую составляющую нотариальной профессии.

Смешанная модель сочетает в различных пропорциях элементы обеих вышеназванных систем⁹. Она существует во многих европейских странах, например Испании, Нидерландах, Швейцарии и др.

Необходимо отметить, что с развитием и массовым распространением в юридической практике информационных систем обмена данных между государством и нотариусами функциональная роль последних становится все более единообразной. В рамках систем электронного правительства нотариальные конторы начинают выполнять функции так называемых передовых офисов многих государственных органов.

Оттого в праве отдельных стран реализуются такие парадоксальные на первый взгляд идеи, как участие нотариусов в регистрации и расторжении браков, других актов гражданского состояния, регистрации прав на недвижимое имущество и т.д.¹⁰

Нотариат свободного типа функционирует во всех странах Европейского союза, за исключением Дании, государств Северной Европы, а также Великобритании¹¹.

В разных странах мира статус нотариуса также различен.

Обычно латинский нотариус осуществляет свои функции в рамках свободной юридической профессии. Но, например, на Кубе или в отдельных швейцарских кантонах он - государственный служащий. В основном нотариусы назначаются государством и не могут отчуждать свою должность или передавать ее по наследству. Доступ к профессии нотариуса во всех странах обусловлен дополнительными, повышенными по сравнению с другими юридическими профессиями требованиями. Помимо обязательного получения юридического образования сроком от 3 до 5 лет, в зависимости от страны общераспространенным требованием для кандидата на должность нотариуса является прохождение специализированной стажировки длительностью от 1 до 3 лет. В некоторых странах (Испания, Италия, Греция, Португалия) для занятия должности нотариуса требуется еще прохождение общенационального конкурса.

В подавляющем большинстве государств латинского нотариата нотариусы объединены в региональные нотариальные палаты. Нередко также существует национальный орган нотариата, создание которого может предусматриваться законом (Италия, Франция) или происходить по инициативе самих нотариусов (Бельгия, Нидерланды). Нотариусы могут осуществлять свои функции индивидуально или совместно. Совместное выполнение профессиональных функций возможно во Франции, Италии, Нидерландах, а также Испании, но исключительно в форме простого товарищества.

Обязательная компетенция нотариуса в большинстве стран классического нотариата касается удостоверения договоров купли-продажи недвижимого имущества, договоров займа, обеспеченного залогом недвижимости (ипотекой), брачных контрактов, дарения. Заявление о принятии наследства требует участия нотариуса в Испании, Италии и Нидерландах. Закон большинства стран Европы, кроме Франции, также требует обязательного участия нотариуса для учреждения хозяйственного общества.

Так или иначе в правовых системах, основанных на цивилистических традициях, нотариус выступает в качестве своеобразного судьи договора *ex ante*, иные же сферы компетенции носят вторичный характер.

Реальная роль нотариата в различных странах также очень неодинакова. Так, в Испании нотариусами работают юристы высокого класса, нередко преподающие в университетах, но разработкой договоров и выполнением сопутствующих формальностей заняты в основном адвокаты. В Греции роль нотариуса сводится к механистической удостоверительной функции. В некоторых странах нотариусы выполняют также несвойственные им функции. Например, во Франции и в некоторой степени Бельгии нотариус может проводить экспертизы, выступать посредником при продаже недвижимости. В ряде земель Германии и отдельных кантонах Швейцарии возможно совмещение между должностями нотариуса и адвоката.

4. Понятие принципов нотариального права

Принципы нотариального права (профессиональные и деонтологические) отражены в самой сути нотариальной профессии. В разное время в российской доктрине давалось неоднозначное толкование системы принципов нотариата. Во-первых, практически все авторы писали не о принципах нотариального права, а либо о принципах организации и деятельности нотариальных органов¹², либо о принципах только нотариальной деятельности¹³ или только нотариального процесса¹⁴. Во-вторых, предлагался совершенно разный состав нотариальных принципов. Например, Л.Ф. Лесницкая выделяет принципы законности, соблюдения тайны совершаемых нотариальных действий, объективной истины, национального языка нотариального производства¹⁵; Е.Б. Тарбагаева - принципы независимости и ответственности нотариуса, нотариальной тайны, законности и обоснованности нотариальных актов¹⁶. В.В. Комаров и В.В. Баранкова в данный перечень включают в качестве уже принципов нотариального процесса диспозитивность, непосредственность, содействие гражданам и организациям в реализации их прав, однако исключая другие, например ответственность нотариуса¹⁷. В.В. Аргунов выделил принципы законности, независимости нотариальных органов, государственного и национального языка нотариального производства, а также принципы диспозитивности, содействия нотариусом в осуществлении прав и интересов, объективность и беспристрастность нотариального органа, непосредственность, тайна нотариального производства¹⁸.

Полагаем, что в силу комплексного характера нотариального права принципы нотариального права носят как публично-правовой (в силу публично-правового статуса нотариальной профессии), так и частноправовой (исходя из диспозитивного содержания гражданских прав) характер. Они отражают в своем содержании взаимосвязи с теми отраслями права, на основе которых произошло формирование данной отрасли как комплексной в системе российского права. К их числу относятся гражданское и семейное право, гражданское процессуальное право, конституционное право, административное право.

Важная особенность принципов нотариального права - отражение основных признаков организации деятельности нотариуса. Например, принцип объективной истинности нотариальных актов существенно отличает нотариальную деятельность от современной модели судебного процесса, в рамках которой суд не занимается поиском истины, а решает спор на основе представленных доказательств.

Помимо объективной истинности нотариальных актов, специфику нотариального производства отражают принципы нотариальной тайны, самофинансирования, активной помощи нотариуса в осуществлении права и т.д.

Значительное воздействие на современную систему принципов нотариального права оказывает концепция прав человека и ее положения, отраженные в международно-правовых актах, включая Всеобщую декларацию прав человека (1966 г.), Международный пакт о гражданских и политических правах (1966 г.), Европейскую конвенцию о защите прав человека и основных свобод (1950 г.), а также в деятельности международных органов правосудия, особенно Европейского суда по правам человека. Кроме того, существенно влияние решений органов Международного союза нотариата, аккумулирующих в себе интеллектуальный и научный потенциал специалистов, работающих в сфере нотариального права и занимающихся нотариальной практикой.

При характеристике нотариальных принципов следует также принять во внимание Резолюцию Европейского парламента от 18.01.1994 «Нотариат в Европейском сообществе». Она содержит основополагающие начала нотариальной деятельности латинского типа, образующие его систему, и была положена наряду с другими нормативными предпосылками в основу принятия Постановления Конституционного Суда РФ от 19.05.1998 № 15-П.

5. Классификация принципов нотариального права

Принципы состоят между собой в определенной взаимосвязи, обусловленной различными факторами объективного порядка. Как уже отмечалось, в доктрине существуют самые разные взгляды на систему принципов и их количество, поскольку возможны различные их классификации. Очевидно, что современная система принципов нотариального права должна отражать как правила организации нотариата, так и содержание нотариального производства. Здесь уместна аналогия с классификацией, принятой в гражданском процессуальном и арбитражном процессуальном праве и разделяющей принципы на организационные и судопроизводственные.

Поэтому можно выделить следующие принципы организации нотариата: законность; независимость нотариуса; самофинансирование; национальный язык нотариального производства. Принципы нотариальной деятельности включают в себя; диспозитивность; активную помощь нотариуса в осуществлении прав; беспристрастность нотариуса; обеспечение тайны совершения нотариальных действий; объективная истинность нотариальных актов; предупреждение правонарушений и споров.

В XXI в. под воздействием тенденций развития современного общества, технологической революции, влиянием других правовых систем и других факторов содержание многих принципов стало модифицироваться.

Сильнее всего это коснулось принципов нотариальной тайны, самофинансирования, независимости, объективной истинности нотариальных актов, активной помощи нотариуса в реализации прав клиентов. Остановимся на анализе тех из них, содержание которых в наибольшей степени изменилось и, как мы полагаем, будет меняться дальше.

5.1. Принцип независимости нотариуса

Согласно классическому пониманию этот принцип означает, что нотариусы совершают нотариальные действия и осуществляют иные свои полномочия без влияния каких-либо других органов и лиц и основываясь только на нормативных актах определенного уровня. Принцип независимости является одной из гарантий нотариальной деятельности, будучи увязанным с другими нотариальными принципами - законностью, беспристрастностью и т.д.

Принцип независимости отражен в ст. 5 Основ и в других их положениях, например ст. 12, оговаривающей основания и порядок освобождения нотариуса от должности. Вряд ли верно толковать гарантии нотариальной деятельности, закрепленные в ст. 5, только с позиции клиента, как это делает В. С. Репин¹⁹. Тем самым обедняется содержание принципа независимости нотариуса, который включает в себя независимость при осуществлении конкретного нотариального действия как от органов управления нотариатом, так и от непосредственных участников нотариального производства²⁰. Нотариус обязан соблюдать Конституцию РФ и законы государства, но не обязан следовать указаниям каких-либо государственных органов или должностных лиц и еще меньше - подчиняться какому-либо давлению.

Например, как сказано в ст. 13 Базовых принципов системы латинского нотариата²¹, нотариуса невозможно принудить составить удостоверяемые им документы по проекту, представленному адвокатом или заинтересованными лицами. Нотариус вправе принять или отклонить этот проект или по согласованию с договаривающимися сторонами внести изменения, которые он считает необходимыми.

Таким образом, следует выделить следующие аспекты понимания принципа независимости нотариуса:

1) речь идет не о полной независимости, а о независимости при совершении конкретного нотариального действия - процессуальной независимости, когда нотариус самостоятельно разрешает вопрос о возможности и правомерности его осуществления с учетом имеющегося юридико-фактического состава;

2) независимость нотариуса одновременно ограничивается необходимостью его подчинения Конституции РФ, федеральным законам, иному законодательству, которые определяют формы и пределы реализации предоставленных ему полномочий, а также содержательную сторону нотариального производства;

3) нотариус обязан соблюдать правила и законные требования, установленные органами нотариального сообщества - нотариальными палатами, членство в которых является обязательным.

Соответственно, гарантии независимости нотариуса можно подразделить на организационные, экономические и правовые.

Что влияет на независимость нотариуса? Согласно российскому пониманию независимости нотариус должен работать в одиночку, не совмещая эту работу с другими видами деятельности, за небольшими исключениями, и только в пределах своего нотариального округа. В современных условиях такой ограничительный подход выглядит не вполне оправданным с точки зрения концепции содействия нотариуса реализации прав заинтересованных лиц (активного нотариата), реальной эффективности нотариальной деятельности и ее клиентоориентированности.

Зарубежные практики показывают возможности иной организации, которые никак не подрывают канонического понимания независимости нотариата. Например, во Франции нотариусы работают в рамках нотариальных партнерств, позволяющих объединить в рамках одной конторы несколько нотариусов, иногда до нескольких десятков в крупных городах. Это обеспечивает непрерывность работы нотариальных контор, внутреннюю специализацию нотариусов на определенных видах нотариальных действий, взаимозаменяемость нотариусов и другие значимые преимущества для клиентов.

Кроме того, в нашей стране нотариус не вправе заниматься предпринимательской и другой оплачиваемой деятельностью, за исключением преподавательской, научной или иной творческой деятельности. В зарубежном законодательстве можно встретить более гибкий подход. Например, в Германии нотариус вправе быть членом совета директоров и других органов в акционерных обществах, выступая, по сути, в качестве специфического публичного ревизора за их деятельностью. Во Франции нотариус может оказывать посреднические услуги при заключении договоров, например искать и предлагать варианты приобретения недвижимости для покупателя. В Швейцарии нотариус может быть мировым судьей, избранным в этом качестве местным сообществом. Все это способствует выходу нотариуса из его «раковины», обеспечивает его включение в повседневную экономическую и общественную жизнь, способствует устранению внешнего впечатления об элитности нотариальной

профессии. В России уже сделаны первые шаги на пути к этому. Так, появилось понимание необходимости в дополнительной компетенции нотариуса как медиатора²². Но можно сделать и следующие шаги в этом направлении.

Меняются и подходы к самофинансированию нотариальной деятельности, являющиеся ключевой экономической гарантией независимости нотариата. Здесь очевидна потребность в сохранении хрупкого баланса между необходимостью финансировать текущие расходы, связанные с поддержанием надлежащего (высокого) уровня предоставления нотариальных публичных услуг, с одной стороны, и обеспечением доступности этих услуг, в том числе для малоимущих, - с другой.

Как показывает российская и зарубежная практика, сочетание различных механизмов тарифообразования (регулируемые и договорные тарифы) вкупе с перераспределением получаемого тарифа и других сумм в зависимости от социальной значимости тех или иных нотариальных действий, категории обратившихся за их совершением лиц и уровня их доходов, введения региональной компоненты и т.д. обычно позволяют найти компромисс, достаточный для сохранения независимости нотариуса и недопущения экономической конкуренции при осуществлении им публично-правовой деятельности.

Другое дело, что споры и лоббистские стычки относительно экономической обоснованности той или иной модели финансирования нотариальной деятельности практически неистребимы, тем более в условиях затянувшегося для российского нотариата переходного периода.

5.2. Нотариальная тайна

Согласно классическому пониманию принцип обеспечения тайны совершения нотариальных действий представляет собой правило, согласно которому сведения и документы, а также устная информация, которые используются в нотариальном производстве в связи с осуществлением профессиональной деятельности либо как результат совершения нотариальных действий, являются нотариальной тайной и охраняются законом. Лица, разгласившие сведения, являющиеся нотариальной тайной, несут ответственность в порядке и по основаниям, установленным федеральным законом. Данный принцип отражен в содержании ст. 5, 16, 28 и других положений Основ.

Профессиональная тайна, как отмечает Р. Никлаус, является одним из основных принципов нотариата²³. Ей посвящена обширная литература как в нашей стране, так и за рубежом²⁴. В силу складывающихся отношений нотариус может быть информирован о самых разных сторонах личной жизни граждан, их имущественном положении, волеизъявлении на случай смерти и другой конфиденциальной информации, составляющей частную жизнь лица. Поэтому с точки зрения догмы права нотариус обязан сохранять в тайне известную ему информацию, которая не может быть им разглашена, за исключением случаев, предусмотренных законом.

Принцип обеспечения тайны совершения нотариальных действий имеет целый ряд различных аспектов, определяющих его понимание на современном этапе развития законодательства и правоприменительных практик. Остановимся на характеристике некоторых из них.

Концепция нотариальной тайны в России существенно изменилась, если не стала вообще иллюзорной²⁵. Это связано, в частности:

1) с развитием нотариальных интернет-сервисов и созданием общедоступных и/или ограниченно доступных реестров (удостоверенных и отмененных доверенностей, залогов движимого имущества, завещаний, наследственных дел и т.д.), что переводит ряд сведений из конфиденциальных в общедоступные или ограниченно доступные;

2) борьбой с отмыванием денег, которая обязывает нотариуса сообщать о подозрительных сделках по собственной инициативе. При этом предлагаемые в действующем законодательстве и сложившиеся в судебной практике критерии подозрительности сделок носят зачастую неопределенный, умозрительный характер, зависят от дискреции правоприменителя, который из соображений личной безопасности обычно исходит из расширительного подхода;

3) развитием систем электронного правительства и расширением информационных обменов внутри них (СМЭВ 3.0), что приводит к неконтролируемому расширению круга субъектов, которым становится доступна юридически значимая информация конфиденциального характера, связанная с совершением нотариальных действий;

4) усилением и упрощением (автоматизацией) трансграничных информационных обменов, прежде всего в фискальной области, которое сокращает возможности сохранения в тайне экономических результатов нотариальных актов с международным эффектом.

5.3. Принцип активной помощи нотариуса в осуществлении прав

В настоящее время это один из ключевых принципов российского нотариального права, согласно которому нотариус обязан оказывать физическим и юридическим лицам содействие в осуществлении их прав и защите законных интересов, разъяснять им права и обязанности, предупреждать о последствиях совершаемых нотариальных действий с тем, чтобы юридическая неосведомленность не могла быть использована им во вред. Наиболее полно данный принцип изложен в ст. 15, 16 Основ.

Принцип активной помощи имеет целый ряд аспектов.

Во-первых, нотариус обязан проинформировать лиц, обратившихся за совершением нотариального действия, о существе нотариального действия и его последствиях. Эта специфическая нотариальная функция советника подробно разработана в законодательстве и доктрине стран латинского нотариата, например Швейцарии²⁶ и Франции²⁷. Невыполнение обязанности по даче надлежащего совета, причинившее ущерб гражданам и организациям - участникам нотариального действия, может повлечь постановку вопроса о его возмещении за счет нотариуса.

Во-вторых, нотариус выясняет соответствие желания стороны на совершение нотариального действия и избранного вида действия ее истинному волеизъявлению. Тем самым нотариус стремится обеспечить соответствие воли и волеизъявления для исключения заблуждения соответствующего лица.

В-третьих, нотариус в рамках активной помощи в реализации прав составляет проекты нотариальных актов либо вносит предложения по изменению в представленных ему проектах.

В-четвертых, нотариус вправе запросить необходимые дополнительные документы с целью более полного установления законных предпосылок для совершения нотариального действия. Так, согласно ст. 15 Основ нотариус имеет право истребовать от физических и юридических лиц сведения и документы, необходимые для совершения нотариальных действий, в том числе из ЕГРЮЛ и ЕГРИП.

В-пятых, нотариус в некоторых случаях принимает меры к активной помощи в защите прав лиц, которые не являются участниками будущего нотариального действия, но права и законные интересы которых могут быть затронуты ее совершением, например другого долевого сособственника при отчуждении доли, истребует согласие супруга на отчуждение имущества, находящегося в совместной собственности. В случае если нотариальное действие затрагивает права несовершеннолетних, нотариус должен принять меры к их защите. Большие полномочия по активному содействию в осуществлении прав возлагаются на нотариуса при ведении наследственных дел (розыск наследников, принятие мер к охране наследственного имущества и т.д.).

Собственно, вся процедура нотариального производства отражает активную помощь нотариуса в осуществлении прав участников гражданского оборота, равно как и в исполнении обязанностей. В этом принципе нотариального права ярко проявляется различие институтов нотариата и адвокатуры, поскольку нотариус, в отличие от адвоката, работает в интересах не одного клиента, а всех участников нотариального действия.

С дальнейшим развитием технологий доступность юридической информации будет только повышаться. Помимо сохранения нотариальной тайны, здесь также встает вопрос об эффективности организации нотариата: насколько жестко необходимо и дальше ограничивать территориальную компетенцию нотариусов? Например, во Франции нотариусы наделены национальной компетенцией, т.е. они вправе совершать нотариальные действия на всей территории Французской Республики независимо от местонахождения имущества, места жительства сторон и других обстоятельств.

В России нотариус по общему правилу вправе совершать нотариальные действия только в пределах своего нотариального округа. Каждый гражданин или организация для совершения нотариального действия может обратиться к любому нотариусу, за исключением случаев строгой территориальной компетенции. Насколько такой подход рационален в современных условиях?

Впрочем, уже сделаны первые шаги к более широкому пониманию правил территориальной компетенции. В частности, удостоверение договоров об отчуждении объектов недвижимого имущества производится нотариусом, осуществляющим свою деятельность в рамках соответствующего субъекта Федерации, например г. Москвы или Свердловской области, на территории которого находится указанное имущество. Развитие ЕИС нотариата будет и дальше снимать ограничения работы нотариуса в пределах нотариального округа.

Оставаясь привязанными к помещению нотариальной конторы, нотариусы будут все более расширять свою территориальную компетенцию, поскольку информационные технологии делают доступной практически любую информацию, необходимую для совершения нотариального действия. Такой подход делает нотариальную деятельность более удобной для ее потребителей, усиливает элемент доверия в отношениях между ними, прежде всего за счет возможности обращения к своему нотариусу.

Другой вопрос - совершение нотариальных действий в удаленном доступе, которое стало привычным, например, при предоставлении банковских услуг онлайн. Надо ли всегда требовать личной явки клиента в контору? Уже сейчас мы можем переводить достаточно большие суммы денег и совершать сделки без личного визита в банк и других лишних формальностей.

Возможно, для постоянных клиентов той либо иной нотариальной конторы возможно введение первичной идентификации по биометрическим признакам, как это предлагается для банков, а именно однократная проверка личности, а затем получение и обмен информацией и направление совершенных нотариальных актов по электронной почте в рамках защищенных каналов или иным путем, исключающим допуск других лиц к этой информации.

В то же время следует отдавать себе отчет в определенных ограничениях, с которыми может быть связано использование современных технологий идентификации стороны и передачи данных с точки зрения базовых начал нотариальной процедуры. Речь среди прочего идет о том, что:

1) идентификация стороны - лишь малая, техническая по содержанию и довольно элементарная операция в составе нотариального удостоверения. Бесспорное установление личности - предпосылка для нотариального удостоверения как такового;

2) содержание нотариальной процедуры является юрисдикционным (а не техническим) и составляет применение закона к конкретной фактической ситуации, разъяснение правовых последствий соответствующих юридических действий, совершаемых заинтересованными лицами (обязанность дачи совета) и т.д.;

3) в сфере частного права преобладает вариативный подход, основанный на диспозитивности регулирования и высокой степени усмотрения заинтересованных лиц. Соответственно, блокчейн-сделки и биометрическая идентификация как его составная часть возможны только для замещения элементарных и повторяемых нотариальных действий (копии, подписи, типовые и другие масштабируемые договоры и т.д.);

4) использование биометрических данных для целей идентификации физических лиц в гражданском обороте по общему правилу не допускается как нарушающее частную жизнь;

5) массовое использование систем биометрической идентификации характерно для стран с высоким уровнем правонарушений в сфере документооборота и неустойчивыми традициями защиты частной жизни (примеры: Индия, Буркина-Фасо, Колумбия и др.).

6. Заключительные выводы

Действительность принципов нотариата в будущем вряд ли пострадает, хотя их адаптация к новым социально-экономическим и технологическим условиям, скорее всего, неизбежна. Нотариат будущего - сохранивший публичные элементы организации профессии, электронный и частично дематериализованный, гибкий и клиентоориентированный, работающий по принципу одного окна, способный в комплексе решать проблемы заявителя (вопросы права, налогов, различных экспертиз, включая экологические, технические и т.д.).

Профессия нотариуса будет сближаться с профессией адвоката, медиатора, налогового консультанта и, вероятнее всего, системного администратора, наделенного хотя бы основами знаний о деятельности в виртуальном пространстве. Возможно введение формальной специализации нотариусов, создание больших нотариальных кабинетов со специализированными нотариусами либо, как альтернатива, существенное усиление методической поддержки от органов нотариального сообщества в повседневной работе нотариуса, поскольку система права становится все более сложной и детализированной во всех ее отдельных институтах.

Знать и уметь все с одинаковой степенью тщательности невозможно. Поэтому в дифференциации и гибкости нотариальных процедур и компетенций, возможно, и состоит искомый ответ на вопрос о востребованности нотариата обществом и гражданским оборотом. Нельзя оставлять без внимания как основу для дальнейшего развития и постоянную динамику общественных отношений и технологий, которые делают любую, даже самую совершенную правовую модель всего лишь промежуточной.

¹ Основы законодательства Российской Федерации о нотариате (утв. ВС РФ 11.02.1993 № 4462 - 1) (далее по тексту - Основы).

² Традиционно к их числу относятся регламентированный характер нотариальной профессии, *numerus clausus*, регулирование тарифов, преимущественно лично-доверительный характер нотариальной деятельности.

³ Утвержден Минюстом России 19.01.2016.

⁴ См., напр.: Ярков ВВ. Публично-правовой характер нотариальной деятельности // Российская юстиция. 1997. № 6. С. 31 - 32, 109; Калинин Т.Г. Нотариальное право и процесс в Российской Федерации. М., 2010. С. 11.

⁵ См.: Тарбагаева Е.Б. Нотариат в Российской Федерации. СПб., 2001. С. 9, 10.

⁶ См.: Козуб Т.Р. Взаимодействие органов государственной власти и нотариата в Российской Федерации: дис. ... канд. юрид. наук. М., 1996. С. 39.

⁷ См., напр.: Постановление КС РФ от 19.05.1998 № 15-П. Из недавних актов можно назвать Определение от 25.09.2014 № 2206-О.

⁸ См.: Мерлотти М. Единые стандарты нотариальной деятельности в Европе // Нотариальный вестник. 2003. № 1. С. 48 - 50.

⁹ В чистом виде эти системы не существуют даже в Германии или во Франции. Их выделение - абстракция, позволяющая при противопоставлении сравнить две возможные модели регулирования нотариата, их достоинства и недостатки.

- ¹⁰ Подробнее см.: *Медведев И.Г.* Некоторые тенденции эволюции нотариата и нотариальной формы в мире // *Нотариальный вестник*. 2014. № 5. С. 47 и след.
- ¹¹ См.: *Пиену Ж.-Ф., Ягр Ж.* Профессиональное нотариальное право. М., 2001. С. 209.
- ¹² См., напр.: *Нотариат в СССР: учеб. / под ред. А. Ф. Клейнмана*. М., 1960. С. 9 - 13; *Тарбагаева Е.Б.* Указ. соч. С. 85, 124 и др.; *Правовые основы нотариальной деятельности в Российской Федерации: учеб. / под ред. Е.А. Борисовой*. М., 2016. С. 124 (автор соответствующей главы - В.В. Аргунов).
- ¹³ См.: *Нотариат в СССР / под ред. Л.Ф. Лесницкой*. М., 1990. С. 8 - 11.
- ¹⁴ См.: *Комаров В.В., Баранкова В.В.* Нотариат и нотариальный процесс. Харьков, 1999. С. 91, 92 и др.
- ¹⁵ См.: *Нотариат в СССР*. С. 8 - 11.
- ¹⁶ *Тарбагаева Е.Б.* Указ. соч. С. 85, 124 и др.
- ¹⁷ *Комаров В.В., Баранкова В.В.* Указ. соч. С. 92.
- ¹⁸ *Правовые основы нотариальной деятельности в Российской Федерации: учеб.* С. 129.
- ¹⁹ *Репин В.С.* Комментарий к Основам законодательства Российской Федерации о нотариате. М., 1998. С. 9.
- ²⁰ См.: *Вольхардт Ю.* Общее положение нотариуса // *Современный нотариат. Структуры и задачи*. Кельн, 1993. С. 186, 187; *Тарбагаева Е.Б.* Указ. соч. С. 85, 86.
- ²¹ Утверждены 18 января 1986 г. Бюро при Комиссии по международному сотрудничеству нотариата и Постоянным советом в Гааге (13 - 15 марта 1986 г.).
- ²² См. материалы журнала «Нотариальный вестник» (2019. № 3).
- ²³ *Никлаус Р.* Нотариальная этика. Основные принципы и случаи из практики // *Развитие небюджетного нотариата в России: квалифицированная юридическая помощь, защита прав граждан и юридических лиц*. М., 2000. С. 59.
- ²⁴ См., напр.: *Шарафетдинов Н.* Нотариальная тайна: аспекты теоретические и практические // *Нотариальный вестник*. 1998. № 2; *Комаров ВВ., Баранкова ВВ.* Указ. соч. С. 99 - 101; *Тарбагаева Е.Б.* Указ. соч. С. 117 - 123; *Бюрри П.-Ж.* Профессиональная тайна // *Развитие небюджетного нотариата в России...* С. 103 - 116; *Пиену Ж.-Ф., Ягр Ж.* Указ. соч. С. 172 - 178.
- ²⁵ Довольно категоричный вывод об этом применительно к тайне завещания, обеспечиваемой нотариусом, см.: *Наследственное право: постатейный комментарий к статьям 1110-1185, 1224 Гражданского кодекса Российской Федерации /отв. ред. Е.Ю. Петров*. М., 2018. С. 137, 138 (автор соответствующего комментария - И.Г. Ренц).
- ²⁶ См.: *Конт Ф.* Обязанность предоставления консультаций сторонам // *Развитие небюджетного нотариата в России...* С. 117 - 122.
- ²⁷ См.: *Пиену Ж.-Ф., Ягр Ж.* Указ. соч. С. 27, 28, 171, 189 и др.

К ВОПРОСУ О СТРАХОВАНИИ ПРОФЕССИОНАЛЬНОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ НОТАРИУСА *

И.А. Михайлова, доктор юридических наук, профессор;

И.Н. Романова, кандидат юридических наук, доцент

(Московский университет имени С.Ю. Витте (филиал в г. Рязани))

Необходимость защиты интересов субъектов гражданского права побуждает их к выбору оптимальной для этого правовой формы построения общественных отношений, рассматриваемой в юридической науке в качестве объективно выраженной и устойчивой связи между составляющими право элементами, а также между правом и неправовыми явлениями, нуждающимися в правовой регламентации, хотя в ряде случаев этот выбор за них делает законодатель исходя из потребности защиты публичных интересов.

За последние годы система страхования, являющаяся обеспечительной базой имущественной ответственности нотариусов, претерпевала неоднократные трансформации на законодательном уровне в сторону совершенствования этой системы. Анализ произошедших законодательных изменений показывает, что страхование в ряде случаев вытесняет некоторые административно-правовые механизмы, в других выступает в качестве предписываемой правовой формы защиты участников гражданского оборота от рисков, становясь альтернативой другим гражданско-правовым формам.

Рассматривая риск как объективную категорию, обозначающую явление, не зависящее от воли субъекта, большинство исследователей связывают понятие риска с наступлением некоего случайного события, не учитывая, что для страховщика и страхователя при определенных обстоятельствах более значимым является его ненаступление¹. Кроме того, речь может идти не об одном, а о нескольких событиях. В силу этого нельзя не согласиться с В.С. Белых, который рассматривает риск как «потенциальную возможность (опасность) наступления или ненаступления события (совокупности событий)»². Вместе с тем вызывает сомнение однозначная привязка подобного события к причинению убытков³. Более обоснованной является точка зрения, согласно которой риск определяется как «опасность наступления неблагоприятных событий для субъекта, изначально характеризующаяся неопределенностью исхода, но возможностью их наступления, которые обернутся расходами, которые необходимо будет произвести для восстановления нарушенных прав, а также в неполучении доходов, которые могли быть получены при обычных условиях»⁴.

Таким образом, событие, рассматриваемое в качестве страхового риска, должно обладать признаками случайности и вероятности его наступления. Риск не должен зависеть от участников страхования. Вместе с тем о наличии риска можно судить, когда имеется вероятность наступления страхового события, т.е. в отношении его заранее не должно быть известно, наступит оно или нет. Следовательно, риск не должен быть, с одной стороны, неизбежным, с другой - невозможным. Обращая внимание на то обстоятельство, что в имущественном страховании далеко не всегда характер и степень размера риска могут получить соответствующую оценку исходя из стоимости имущества, которое выступает в качестве объекта страхования, или суммы сделки, составляющей предмет деятельности страхователя, представляется, что данное явление характерно прежде всего для договоров страхования ответственности по договору⁵.

В науке, однако, преимущественно дискутируется вопрос о разграничении страхования ответственности по договору и страхования ответственности за причинение вреда, существование которого в значительной степени обусловлено проблемой определения соотношения деликтной и договорной ответственности, границы между которыми иногда стираются, что дает основание для выводов об отсутствии оснований для подобного разграничения. Однако с подобным подходом трудно согласиться, учитывая существующие между ними различия основания возникновения соответствующих обязательств и особенности решения вопроса об ответственности.

Договорная ответственность возникает из относительного правоотношения, уже связывающего стороны, в то время как деликтная ответственность является следствием нарушения вытекающей из абсолютного правоотношения обязанности воздерживаться от посягательства на принадлежащие другим лицам блага⁶. Соответственно, в первом случае страховой интерес будет связан с исполнением условий гражданско-правового договора, позволяющих спрогнозировать размер потенциальных убытков, что имеет особое значение для определения страховой суммы и размера страхового покрытия, а во втором - с обязанностью возместить вред жизни, здоровью или имуществу третьих лиц, вследствие чего на момент заключения договора становится возможным оговорить лишь некий лимит ответственности, который может весьма отдаленно быть связан с реальным ущербом.

Основным риском при страховании ответственности нотариуса является имущественная ответственность, которая наступает перед третьим лицом (гражданином или юридическим лицом), которому нотариусом был причинен имущественный вред (данный факт должен быть признан самим

* Михайлова И.А. К вопросу о страховании профессиональной ответственности нотариуса / И.А. Михайлова, И.Н. Романова // Нотариус. - 2019. - № 3. - С. 6-8

страховщиком или установлен судебным решением, вступившим в законную силу) в результате совершенных действий или вследствие бездействия в ходе осуществляемой частнопрактикующим нотариусом основной профессиональной деятельности. Вред также может быть причинен неправомерным отказом в совершении нотариального действия (при условии, что это подтверждено соответствующим постановлением нотариуса), а также разглашением нотариусом сведений о том нотариальном действии, которое было им совершено.

Анализ содержания ст. 17 Основ законодательства о нотариате⁷, определяющей характер и условия, как презюмируется, полной ответственности нотариуса, позволяет прийти к выводу о неоднозначном подходе законодателя к решению данного вопроса. Так, согласно ч. 1 ст. 17 Основ имущественная ответственность нотариуса за причиненный имуществу гражданина или юридического лица вред хотя и предполагается полной, но является возможной лишь при условии, что будет установлена и доказана вина нотариуса за совершенное им нотариальное действие с нарушением закона. Такая формулировка, устанавливающая нотариальную ответственность за «действия, нарушающие закон», представляется более расплывчатой по сравнению с утратившим силу правилом, предусматривавшим ответственность за «действия, противоречащие законодательству», поскольку, согласно утратившей силу норме, ответственность нотариуса могла наступать даже вследствие неверной трактовки нотариусом применяемых им в нотариальной практике норм, а по действующему правилу такая ответственность приобретает ограниченный характер, поскольку сводится к нарушению нотариусом буквы закона. В ч. 2 ст. 17 Основ обозначенная динамика приобретает уже более выраженные очертания: законодатель, продолжая определять имущественную ответственность нотариуса как полную, вместе с тем вновь дает основания рассматривать ее как носящую ограниченный характер, о чем свидетельствует прямое указание на то, что в случае неправомерного отказа в совершении нотариального действия или в случае разглашения сведений о нотариальном действии нотариус будет отвечать только за реальный ущерб. В свою очередь, действующая система индивидуальной (осуществляется непосредственно нотариусом, занимающимся частной практикой) и коллективной (осуществляется нотариальной палатой субъекта РФ) страховой защиты нотариуса от рисков также свидетельствует о стремлении законодателя максимально снизить вероятность случаев, при которых взыскание за причиненный нотариусом вред сможет быть обращено на его личное имущество.

В целом, хотя страхование ответственности нотариуса за причинение вреда влияет на реализацию функций деликтной ответственности, снижая силу превенции, обеспечиваемой риском ответственности, и порождая дилемму относительно приоритета наказания виновного или защиты имущественных интересов потерпевшего, все же в этом все акценты смещаются с вопросов вины причинителя вреда на определение размеров возмещения, а само страхование выступает элементом позитивной ответственности, обуславливая участие в системе страхования независимо от реального причинения вреда.

¹ Михайлова И.А. Категория «добросовестность» в гражданском праве // Цивилист. 2013. С. 7.

² Белых В.С. Правовое регулирование предпринимательской деятельности в России: Монография. М.: Проспект, 2005. С. 46.

³ Красавчиков О.А. Юридические факты в советском гражданском праве. Категории науки гражданского права / Избр. тр. М.: Статут, 2005. С. 415.

⁴ Савин А.Г. Страхование рисков предпринимательской деятельности: гражданско-правовое регулирование: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Волгоград, 2012. С. 11.

⁵ Тикиджи В.Н. Заключение договора страхования ответственности адвоката и нотариуса // Вестник Московского университета МВД России. 2013. № 5. С. 72.

⁶ Романова И.Н. Убытки в гражданском праве: категориальный аспект и проблемы доказывания // Вестник Московского университета им. С.Ю. Витте. Серия 2: Юридические науки. 2017. № 4. С. 35.

⁷ Основы законодательства Российской Федерации о нотариате от 11 февраля 1993 г. № 4462-1 // СПС «КонсультантПлюс».

Литература

1. Белых В.С. Правовое регулирование предпринимательской деятельности в России: Монография / В.С. Белых. М.: Проспект, 2005. 432 с.

2. Красавчиков О.А. Юридические факты в советском гражданском праве / О.А. Красавчиков // Категории науки гражданского права: Избр. тр. в 2 т. Т. 2. М.: Статут, 2005. 492 с.

3. Михайлова И.А. Категория «добросовестность» в гражданском праве / И.А. Михайлова // Цивилист. 2013. № 2. С. 7 - 9.

4. Романова И.Н. Убытки в гражданском праве: категориальный аспект и проблемы доказывания / И.Н. Романова // Вестник Московского университета им. С.Ю. Витте. Серия 2: Юридические науки. 2017. № 4. С. 34 - 38.

5. Савин А.Г. Страхование рисков предпринимательской деятельности: гражданско-правовое регулирование: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук / А.Г. Савин. Волгоград, 2012. 27 с.

6. Тикиджи В.Н. Заключение договора страхования ответственности адвоката и нотариуса / В.Н. Тикиджи // Вестник Московского университета МВД России. 2013. № 5. С. 72 - 76.

О ПРОБЛЕМНЫХ ВОПРОСАХ ОПЛАТЫ НОТАРИАЛЬНЫХ УСЛУГ*

Г.В. Вайпан, кандидат юридических наук, магистр права (Гарвардский университет)

1. Социально значимый вопрос

Вопреки наименованию, оказание и оплата «услуг правового и технического характера» (далее также - УПТХ) - вопрос отнюдь не технический и далеко не только правовой. Ежегодно к нотариусам обращаются миллионы людей. По официальным данным, в 2018 г. в России было совершено более 48 млн. нотариальных действий¹. Размер оплаты нотариальных услуг - это такой же социально чувствительный вопрос, как, скажем, тарифы на коммунальные услуги или стоимость проезда в общественном транспорте. Поэтому особенно важно, чтобы состав нотариальных услуг и их стоимость были понятными и экономически обоснованными. Сейчас это не так.

Мой взгляд на проблему УПТХ - это взгляд не только юриста, но и потребителя нотариальных услуг. Я столкнулся с ней в сентябре прошлого года. Сначала мне нужно было выдать доверенность на получение от моего имени диплома кандидата юридических наук, а потом, уже после получения диплома, засвидетельствовать верность его копий. Я самостоятельно подготовил проект доверенности - это было несложно - и обратился в нотариальную контору с просьбой удостоверить ее по нотариальному тарифу за 200 руб. (п. 6 ч. 1 ст. 22.1 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате²). Нотариус отказалась это делать, предложив дополнительно оплатить «услуги правового и технического характера» в размере 1700 руб. Я попытался выяснить, в чем эти услуги состоят, с учетом того, что использовался подготовленный мной текст доверенности, но внятного ответа не получил. Кроме того, я безуспешно предлагал нотариусу уменьшить размер платы за эти услуги в моем случае, учитывая, что я принес распечатанный проект доверенности, а также его электронную версию на съемном носителе. Точно такой же разговор у меня состоялся в двух десятках других нотариальных контор Москвы и Московской области, и везде я получил категорический отказ. Двум нотариусам (одному в Москве и одному в Московской области) я подал письменные заявления о совершении нотариального действия - удостоверении доверенности по нотариальному тарифу. В заявлениях я специально оговаривал, что в «услугах правового и технического характера» не нуждаюсь, и прилагал к ним проект доверенности. Один нотариус вынес постановление об отказе в совершении нотариального действия, а другой направил мне письмо-ответ аналогичного отказного содержания. В первом случае я оспорил в суде постановление нотариуса, а во втором - его бездействие. В обоих случаях суды встали на сторону нотариусов³. Примечательно, что ни в своих письменных ответах, ни в ходе судебных разбирательств нотариусы не высказывали никаких претензий к моему проекту доверенности.

Мое третье судебное дело по УПТХ касалось заверения копий с моего диплома. Когда я обратился к ближайшему московскому нотариусу с просьбой засвидетельствовать их верность, она предложила мне «принести свои». Однако оказалось, что на стоимость это не влияет: нотариус потребовала оплатить не только нотариальное действие по тарифу (10 руб. за одну страницу согласно п. 9 ч. 1 ст. 22.1 Основ), но и УПТХ (дополнительные 50 руб. за каждую страницу), несмотря на то что копии я изготовил самостоятельно на своем копировальном аппарате. Рассмотрение этого дела в суде продолжается.

2. Конституционный Суд и УПТХ

В 2011 г. Конституционный Суд (КС) РФ сформулировал правовую позицию, согласно которой УПТХ - это услуги, которые нотариус может предоставлять гражданам и юридическим лицам «вне рамок нотариальных действий» и «исключительно при наличии их согласия»⁴. Суд провел границу между УПТХ, с одной стороны, и «публичными обязанностями» нотариуса, исполнение которых является «неотъемлемым элементом нотариального действия», - с другой. В числе последних КС назвал проверку законности совершаемых нотариальных действий, ведение делопроизводства, оказание физическим и юридическим лицам содействия в осуществлении их прав и защите законных интересов, разъяснение им их прав и обязанностей и последствий совершаемых нотариальных действий. УПТХ же, по логике КС, - это дополнительные (факультативные) услуги, которые находятся за рамками нотариального действия. Например, удостоверение договора и подготовка его проекта - это разные услуги. Если удостоверить договор может только нотариус, то составить проект такого документа клиент может самостоятельно или при помощи другого юриста. А значит, навязывать такие дополнительные услуги нотариус не должен. КС указал:

Лицо, обратившееся к нотариусу, не связано необходимостью получения от нотариуса помимо нотариальных действий - дополнительно услуг правового или технического характера. Получение этих услуг для лица, обратившегося к нотариусу, носит исключительно добровольный

* Вайпан Г.В. Услуги, от которых невозможно отказаться: [о проблемных вопросах оплаты нотариальных услуг] / Г.В. Вайпан // Закон. - 2019. - № 7. - С. 48-56

характер: при его несогласии с формой, структурой, размерами оплаты этих услуг и прочими условиями такие услуги не оказываются, а их навязывание нотариусом недопустимо. Лицо, обратившееся к нотариусу, вправе при необходимости самостоятельно осуществлять соответствующие действия.

Важно понимать, что эта правовая позиция КС основана непосредственно на Конституции РФ. КС рассматривает нотариальную деятельность как разновидность квалифицированной юридической помощи, право на получение которой гарантируется ч. 1 ст. 48 Конституции⁵. Поэтому актуальность правовой позиции, которую КС сформулировал в 2011 г., не может зависеть от последующих изменений законодательства и судебной практики⁶. Напротив, учитывая общеобязательный характер решений (в том числе определений) КС⁷, любые такие изменения подлежат оценке на предмет их соответствия позиции Суда.

С 2011 г. происходит любопытный процесс: нотариат последовательно пытается дезавуировать правовую позицию КС, не вступая с ней в прямое противоречие.

В целом можно говорить о трех разных способах:

1) объявление всех УПТХ «неотъемлемым элементом нотариального действия». Мантрой в разъяснениях Федеральной нотариальной палаты стала фраза о том, что УПТХ «являются неотъемлемой частью нотариального действия, без осуществления которых не может возникнуть юридическое последствие в виде оформленного нотариального акта»⁸. Эта позиция к 2016 - 2017 гг. была воспринята и судами общей юрисдикции⁹;

2) корпоративное «закрепощение» нотариусов. Принятый в 2016 г. Кодекс профессиональной этики нотариусов в Российской Федерации¹⁰ обязал нотариусов соблюдать рекомендации нотариальной палаты по взиманию платы за оказание услуг правового и технического характера (п. 3.1.11), а несоблюдение этих рекомендаций было объявлено дисциплинарным проступком (п. 9.2.13). Параллельно были внесены изменения в Основы, которыми нотариальные палаты были наделены полномочиями устанавливать обязательные для применения нотариусами размеры платы за оказание услуг правового и технического характера (ч. 2 ст. 25, п. 15 - 17 ч. 2 ст. 30). Обязанность клиентов получать и оплачивать УПТХ стали объяснять обязательствами нотариуса перед своей корпорацией;

3) внесение изменений в закон. Летом 2018 г., после того, как Верховный Суд (ВС) РФ принял несколько резонансных определений о недопустимости навязывания УПТХ¹¹, в Основы были стремительно внесены изменения. Уже через месяц в ст. 22 Основ были добавлены положения о том, что «нотариусу, занимающемуся частной практикой, в связи с совершением нотариального действия оплачиваются услуги правового и технического характера» (ч. 6), а «размер оплаты нотариального действия, совершенного нотариусом, занимающимся частной практикой, определяется как общая сумма нотариального тарифа... и стоимости услуг правового и технического характера» (ч. 7). Кроме того, был добавлен открытый перечень таких услуг (ч. 6). Нетрудно заметить, что во вновь введенных положениях закона об обязанности граждан и юридических лиц приобретать у нотариуса УПТХ ничего прямо не сказано. Это неудивительно, ведь обратное явно противоречило бы правовой позиции КС. Логично было бы истолковать ч. 6 и 7 ст. 22 Основ таким образом, что они предусматривают оплату нотариусу стоимости УПТХ только в тех случаях, когда клиент добровольно и недвусмысленно выразил намерение воспользоваться этими услугами и когда эти услуги были фактически оказаны нотариусом. Однако в судебной практике новые обтекаемые формулировки ст. 22 Основ были восприняты именно как недвусмысленная и безусловная обязательность дополнительной оплаты подобных услуг.

Президиум ВС исключил из обзора судебной практики свою правовую позицию о недопустимости навязывания УПТХ¹², а практика судов общей юрисдикции, едва успев качнуться в сторону потребителей нотариальных услуг¹³, теперь возвращается на прежние позиции¹⁴.

3. Что не так с «услугами правового и технического характера»?

Эпопея с УПТХ продолжается уже много лет. Тем удивительнее, что ключевые вопросы до сих пор остаются без какого-либо внятного ответа со стороны нотариата. Если обобщить основные проблемы, связанные с оказанием и оплатой «услуг правового и технического характера», то их можно условно разделить на две группы. Первая - содержательная: плата за УПТХ дублирует нотариальный тариф, а ее размер не зависит от того, была ли услуга фактически оказана и если да, то в каком объеме. Вторая - процессуальная: как законодательное, так и корпоративное регулирование УПТХ происходит в отсутствие сколько-нибудь заметной экспертной и общественной дискуссии. Далее я рассмотрю каждую из этих проблем подробнее.

4. Дважды за одно

В том виде, как они теперь описаны в законе, «услуги правового и технического характера» полностью дублируют содержание нотариальных действий, а плата за УПТХ, соответственно, дублирует нотариальный тариф.

Новая ч. 6 ст. 22 Основ относит к «услугам правового и технического характера» следующие действия нотариуса: «Правовой анализ представленных документов, проектов документов, полученной информации, консультирование по вопросам применения норм законодательства, осуществление обязанностей и полномочий, предусмотренных законодательством, в связи с совершением нотариального действия, изготовление документов, копий, скан-образов документов, отображений на бумажном носителе образов электронных документов и информации, полученной в том числе в электронной форме, техническое обеспечение хранения документов или депонированного имущества, в том числе денежных сумм, иные услуги правового и технического характера».

Нетрудно заметить, что в том виде, как они сформулированы в ч. 6 ст. 22 Основ, УПТХ повторяют содержание публичных обязанностей нотариуса, которые уже предусмотрены другими положениями Основ и составляют содержание нотариального действия.

Например, «правовой анализ представленных документов, проектов документов» охватывается обязанностью нотариуса разъяснить сторонам смысл и значение представленного ими проекта сделки и проверить, соответствует ли его содержание действительным намерениям сторон и не противоречит ли требованиям закона (ст. 54 Основ). «Консультирование по вопросам применения норм законодательства» охватывается обязанностью нотариуса оказывать физическим и юридическим лицам содействие в осуществлении их прав и защите законных интересов, разъяснять им права и обязанности, предупреждать о последствиях совершаемых нотариальных действий, с тем, чтобы юридическая неосведомленность не могла быть использована им во вред (ч. 1 ст. 16). Изготовление и хранение документов охватывается обязанностью нотариуса вести нотариальное делопроизводство (ст. 9). Вместе с тем перечень УПТХ в ч. 6 ст. 22 является открытым, а к числу УПТХ отнесено «осуществление [нотариусом] обязанностей и полномочий, предусмотренных законодательством, в связи с совершением нотариального действия». Это означает, что теперь понятие «услуги правового и технического характера» включает в себя *абсолютно все*, что делает нотариус. Если довести до конца эту логику закона, судов и нотариата, то получается, что даже проставление нотариусом своей подписи на удостоверяемом документе - квинтэссенция нотариального действия - является услугой технического характера.

Изначально УПТХ понимались как «дополнительные (факультативные) услуги», оказываемые вне рамок нотариального действия. Именно такое понимание заложено в правовой позиции КС 2011 г. Но с тех пор объявление всех УПТХ «неотъемлемым элементом нотариального действия» вкупе с рассмотренными изменениями в законодательстве привели к тому, что эта правовая позиция оказалась фактически заблокирована: никаких «дополнительных» услуг просто не осталось. Соответственно, не осталось и выбора у клиентов: они обязаны приобретать у нотариуса услуги, которые раньше могли оказать себе сами или приобрести у третьих лиц (например, составить проект документа, подлежащего удостоверению, или изготовить копии документов, верность которых подлежит засвидетельствованию).

Дублирование нотариальных действий и «услуг правового и технического характера» приводит к дублированию нотариального тарифа и платы за УПТХ. По закону платежом, который граждане и юридические лица осуществляют в пользу нотариуса за совершение нотариального действия, является именно нотариальный тариф (ч. 1 - 3 ст. 22 Основ). Плата за УПТХ по своей сути является дополнительным платежом, который должен взиматься только в случае оказания этих дополнительных услуг. Теперь же получается, что оба платежа взимаются за одно и то же. Более того, как известно, установленные нотариальными палатами размеры платы за УПТХ значительно превышают размеры нотариального тарифа (например, в Московской области размер платы за УПТХ за удостоверение доверенности от имени физических лиц превышает размер нотариального тарифа в 8,5 раз, за удостоверение брачного договора - в 20 раз, за удостоверение соглашения об уплате алиментов - в 24 раза)¹⁵. Все оказывается перевернутым с ног на голову: получается, что настоящий сбор за нотариальное действие - это плата за УПТХ, а нотариальный тариф - это автоматическая надбавка к ней, плата ни за что, своего рода налог на нотариусов.

Таким образом, последняя редакция закона привела к окончательному смешению услуг нотариуса, которые охватываются содержанием нотариального действия, и услуг нотариуса, которые являются дополнительными (факультативными). Это приводит к дублированию нотариального тарифа и платы за «услуги правового и технического характера». Потребители нотариальных услуг платят дважды за одно и то же.

5. Плата за неоказанную услугу

Даже если принять позицию Федеральной нотариальной палаты о том, что «без осуществления [УПТХ] невозможно совершение нотариального действия»¹⁶, то это вовсе не означает, что такие услуги всегда оказывает именно нотариус. Однако размеры платы за «услуги правового и технического характера» при этом являются фиксированными. Корпоративные правила прямо запрещают нотариусам изменять утвержденные нотариальными палатами размеры платы за УПТХ как в сторону увеличения, так и в сторону уменьшения¹⁷. На практике это означает, что потребитель должен

оплатить нотариусу стоимость «услуги правового и технического характера» в полном объеме, даже если она ему не была оказана или была оказана частично. Очевидно, например, что клиент, обратившийся к нотариусу с уже готовым проектом договора, доверенности, согласия или другого документа, и клиент, которому такие документы по его просьбе составляет нотариус, находятся в разном положении. Во втором случае нотариус оказывает клиенту услугу правового характера, в первом - нет. Тем не менее сегодня оба клиента платят нотариусу одну и ту же сумму в счет УПТХ. Трудно себе представить, чтобы, например, люди, пришедшие на каток со своими коньками, платили и за вход, и за прокат коньков. Но в случае с нотариальными услугами именно так и происходит, причем повсеместно.

Существующая правоприменительная практика не допускает дифференциации размера платы за «услуги правового и технического характера». Это создает ситуации, когда граждане и юридические лица вынуждены платить нотариусам за неоказанные услуги.

В неравном положении оказываются и нотариусы, поскольку в зависимости от конкретной ситуации они зачастую оказывают ту или иную дополнительную услугу правового или технического характера в разном объеме - например, затрачивая разное количество времени на консультирование своих клиентов или редактирование представленных им проектов документов. Фиксированные ставки УПТХ не позволяют учесть реальные затраты нотариуса на оказание таких услуг в каждом конкретном случае.

6. Не место для дискуссии

По сути, единственный довод нотариата в оправдание нынешнего регулирования «услуг правового и технического характера» состоит в том, что существующие размеры нотариального тарифа не покрывают расходы нотариусов¹⁸. Действительно, размеры нотариального тарифа, предусмотренные ст. 22, 22.1 Основ и ст. 333.24 Налогового кодекса РФ, в большинстве своем унаследованы из 1990-х гг. и давно съедены инфляцией. Казалось бы, естественный вариант реагирования нотариального сообщества на такую ситуацию - добиваться повышения нотариального тарифа. Однако любое законодательное повышение сборов и других обязательных платежей всегда привлекает повышенное внимание, вызывает много негативной публичности и требует серьезного обоснования. Видимо, по этой причине оказалось удобнее закрепить для нотариального сообщества право самостоятельно устанавливать дополнительные платежи, которые покрывают разницу между нотариальным тарифом и приемлемым для нотариусов уровнем дохода, а затем менять эти размеры внутрикорпоративными актами. При этом реформа регулирования «услуг правового и технического характера» в последние годы протекала по сценарию, в котором отсутствовало практически любое экспертное и общественное обсуждение.

По теме УПТХ с 2011 г. были приняты два ключевых законопроекта - в 2016 и 2018 гг. Оба они принимались в Государственной Думе с использованием технологии «выдвижного ящика»¹⁹: поправки про УПТХ добавлялись в законопроект только ко второму чтению, что позволяло избежать какого-либо их упоминания как в пояснительной записке, так и на этапе обсуждения концепции законопроекта в первом чтении.

Так, поправки, наделяющие нотариальные палаты полномочиями по установлению обязательных для применения нотариусами размеров платы за оказание УПТХ, а Федеральную нотариальную палату - полномочием устанавливать методику расчета размера такой платы²⁰, были предложены только ко второму чтению законопроекта 2016 г., который изначально не имел никакого отношения к «услугам правового и технического характера»²¹. Соответственно, в пояснительной записке к законопроекту обоснование этих поправок отсутствовало²²; в пленарном заседании Государственной Думы об их содержании и о мотивах их внесения не докладывалось, и они были приняты без какого-либо обсуждения²³.

Точно такая же история произошла с законопроектом 2018 г., которым в Основы были введены положения об оплате УПТХ и перечень УПТХ²⁴. В судебном заседании по одному из моих дел представитель Московской городской нотариальной палаты утверждал, что эти поправки были реакцией на серию определений ВС о недопустимости навязывания УПТХ: «Вышли эти определения Верховного Суда, и надо было срочно решать этот вопрос. Иначе встанет нотариальная деятельность в России»²⁵. Однако несмотря на заявленный принципиальный характер поправок, они были предложены не в виде отдельного законопроекта с собственной концепцией и обоснованием, а в виде поправок к другому законопроекту, который на тот момент находился на рассмотрении во втором чтении²⁶. В пленарном заседании Государственной Думы докладчик по законопроекту, председатель Комитета по государственному строительству и законодательству П. В. Крашенинников, коротко охарактеризовал предложенные поправки как «юридико-технические», ничего не упомянув о контексте их внесения. Доклад по этим поправкам занял 26 секунд, они были приняты без вопросов и обсуждения²⁷.

Таким образом, важнейшие законодательные изменения последних лет в сфере оплаты нотариальных услуг не сопровождались сколько-нибудь серьезным публичным обсуждением.

На внутрикорпоративном уровне основу регулирования «услуг правового и технического характера» составляет утвержденный Федеральной нотариальной палатой Порядок определения предельного размера платы за оказание нотариусами услуг правового и технического характера²⁸. Этот документ, в частности, содержит методику расчета предельного размера платы за УПТХ, исходя из которой и устанавливаются конкретные расценки УПТХ. В его п. 1.2 указано, что он разработан с учетом научно-исследовательской работы Федерального государственного бюджетного учреждения науки Института проблем рынка Российской академии наук «Разработка и обоснование методики определения предельных размеров платы за услуги правового и технического характера, взимаемых нотариусами при совершении нотариальных действий». Насколько можно судить, текст этой научно-исследовательской работы не опубликован. Без этого сложно оценить экономическую обоснованность содержащихся в работе выводов, в том числе избранной методики расчета платы за УПТХ. Например, в разъяснениях Министерства финансов РФ размер оплаты УПТХ предложено определять исходя из себестоимости затрат на их оказание²⁹. Аналогичным образом Федеральная нотариальная палата оправдывает взимание платы за УПТХ необходимостью компенсировать «фактические затраты, производимые частным нотариусом при совершении нотариальных действий с учетом средней себестоимости последних»³⁰. Однако согласно п. 2.2 Порядка расчет размера платы за УПТХ привязан не к себестоимости этих услуг, а к величине прожиточного минимума на душу населения в каждом субъекте Российской Федерации. Показательно, что сама Федеральная нотариальная палата не имеет однозначной позиции по такому базовому вопросу, как методика расчета платы за УПТХ.

Этот и другие вопросы, связанные с оказанием нотариусами «услуг правового и технического характера» и их стоимостью, должны стать предметом полноценной экспертной и общественной дискуссии.

7. Что дальше?

Парадокс нынешней ситуации отражен в названии этой статьи. С одной стороны, услуги нотариуса - это услуги, от которых действительно невозможно отказаться. Нотариусы обладают монополией на совершение нотариальных действий от имени государства, и в целом ряде ситуаций осуществление гражданских прав невозможно без обращения к нотариусу.

Именно потому, что нотариальная деятельность носит публично-правовой и монопольный характер, ее регулирование должно быть прозрачным и экономически обоснованным.

С другой стороны, уже много лет наряду с понятной и законодательно установленной системой нотариальных тарифов в России существует дублирующая ее система финансирования деятельности нотариусов, известная под именем «услуг правового и технического характера». От получения и оплаты этих услуг граждане и юридические лица имеют право отказаться, но по факту сделать этого не могут.

В числе возможных вариантов выхода из сложившейся ситуации видится либо повышение размеров нотариального тарифа, с тем чтобы они покрывали всю совокупность затрат нотариусов на совершение нотариальных действий, либо законодательное разграничение содержания нотариальных действий и УПТХ и дифференциация платы за УПТХ в зависимости от того, в каком объеме эти услуги фактически оказаны. По моему мнению, более гибкие механизмы ценообразования на предлагаемые нотариусами дополнительные «услуги правового и технического характера» сделают эти услуги, как и нотариат в целом, более привлекательными для граждан и юридических лиц.

Разумеется, непросто найти баланс интересов государства, функции которого выполняют нотариусы, нотариального сообщества и потребителей нотариальных услуг. Из двух возможных путей поиска этого баланса первый - законодательный - был пройден впопыхах без надлежащего общественного и экспертного обсуждения, без анализа издержек и выгод каждого из вариантов решения проблемы. Второй путь - судебный - пока не пройден. С учетом правовой позиции КС 2011 г. судебное разбирательство в КС может стать одной из значимых площадок для обсуждения вопросов, связанных с принципами оплаты нотариальных услуг.

¹ Сведения о совершенных нотариальных действиях за 2018 г. см.: <https://data.gov.ru/opendata/7707211418-sovernotardeystviy> (дата обращения: 01.07.2019).

² Утверждены ВС РФ 11.02.1993 № 4462 - 1 (далее по тексту - Основы).

³ См.: апелляционные определения судебной коллегии по гражданским делам Московского городского суда от 06.03.2019 по делу № 33 - 5499/2019. URL: <https://mos-gorsud.ru/mgs/services/cases/appeal-civil/details/1392b719-46dd-4695-a3fa-b030919d0434?uid=77RS0021-01-2018-012827-31>; судебной коллегии по гражданским делам Московского областного суда от 25.02.2019 по делу № 33 - 4058/2019. URL: https://oblsud-mo.sudrf.ru/modules.php?name=sud_delo&srv_num=1&name_op=doc&number=28178912&delo_id=5&new=0&text_number=1 (дата обращения: 01.07.2019).

⁴ Определение КС РФ от 01.03.2011 № 272 - 0-0 (далее по тексту - Определение № 272 - 0-0).

⁵ См.: Определение КС РФ от 08.12.2011 № 1714 - 0-0; Определение № 272 - 0-0.

⁶ Неактуальность Определения № 272 - 0-0 - стандартный аргумент нотариата (см., напр.: письма Федеральной нотариальной палаты от 30.05.2018 № 2598/03 - 16 - 3, от 20.11.2017 № 5083/03 - 16 - 3).

- ⁷ См.: ст. 6 Федерального конституционного закона от 21.07.1994 № 1-ФКЗ «О Конституционном Суде Российской Федерации».
- ⁸ См., напр.: письмо Федеральной нотариальной палаты от 21.12.2017 № 5575/06 - 07.
- ⁹ См., напр.: апелляционные определения судебной коллегии по гражданским делам Московского городского суда от 26.07.2017 по делу № 33 - 29249/2017; судебной коллегии по гражданским делам Свердловского областного суда от 08.11.2016 по делу № 33 - 19386/2016.
- ¹⁰ Утвержден Минюстом России 19.01.2016.
- ¹¹ Определения Судебной коллегии по гражданским делам ВС РФ от 26.06.2018 № 31-КГ18 - 3, от 03.07.2018 по делу № 48-КГ18 - 13, от 24.07.2018 № 53-КГ18 - 16.
- ¹² См.: п. 9 Обзора судебной практики Верховного Суда Российской Федерации № 3 (2018) (утв. Президиумом Верховного Суда 14.11.2018) (ред. от 26.12.2018).
- ¹³ См., напр.: апелляционное определение Судебной коллегии по гражданским делам Московского городского суда от 06.09.2018 по делу № 33 - 38642.
- ¹⁴ См. сноску 3.
- ¹⁵ См.: п. 13, 14, 16а документа «Размер платы за оказание услуг правового и технического характера, взимаемый нотариусами Московской области с 01.01.2019 г.» (утв. протоколом правления Московской областной нотариальной палаты от 28.11.2018 № 12/2018).
- ¹⁶ Письмо Федеральной нотариальной палаты от 20.11.2017 № 5083/03 - 16 - 3.
- ¹⁷ См.: п. 2.13 Порядка определения предельного размера платы за оказание нотариусами услуг правового и технического характера (утв. решением правления Федеральной нотариальной палаты от 24.10.2016, протокол 10/16) (ред. от 25.12.2017).
- ¹⁸ См., напр.: письмо Федеральной нотариальной палаты от 30.05.2018 № 2598/03 - 16 - 3 («Анализ ставок нотариального тарифа (государственной пошлины), установленных статьями 22 и 22.1 Основ и главой 25.3 Налогового кодекса Российской Федерации, позволяет сделать вывод об их несоответствии фактическим затратам, производимым частным нотариусом при совершении нотариальных действий с учетом средней себестоимости последних»).
- ¹⁹ См.: *Заикин С.* Технология «выдвижных ящиков» в российском законодательном процессе // Сравнительное конституционное обозрение. 2019. № 2. С. 15 - 32.
- ²⁰ Проект федерального закона № 1037959 - 6 «О внесении изменений в статьи 188 и 189 части первой Гражданского кодекса Российской Федерации и в Основы законодательства Российской Федерации о нотариате» (в части уточнения порядка предоставления сведений, содержащихся в единой информационной системе нотариата). URL: <https://sozd.duma.gov.ru/bill/1037959> - 6 (дата обращения: 01.07.2019).
- ²¹ URL: <http://sozd.duma.gov.ru/download/FEA721E0> - 4449-4687 - 84F6 - 9660D7EB7E63 (дата обращения: 01.07.2019).
- ²² URL: <http://sozd.duma.gov.ru/download/7F4B4606> - 2C4D-4C5F-8B8B-5E6CEE690AB6 (дата обращения: 01.07.2019).
- ²³ Стенограмма заседаний Государственной Думы 22.06.2016. URL: <http://transcript.duma.gov.ru/node/4514/> (дата обращения: 01.07.2019).
- ²⁴ Проект федерального закона № 285286 - 7 «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» (в части уточнения полномочий нотариуса). URL: <https://sozd.duma.gov.ru/bill/285286> - 7 (дата обращения: 01.07.2019).
- ²⁵ Аудиозапись заседания Пресненского районного суда г. Москвы от 12.12.2018 по гражданскому делу № 02 - 7168/2018 (имеется у автора).
- ²⁶ URL: <http://sozd.duma.gov.ru/download/2C98E557-C4DD-4407> - 82FE-A23D617A3CB0 (дата обращения: 01.07.2019).
- ²⁷ Стенограмма заседаний Государственной Думы 24.07.2018. URL: <http://transcript.duma.gov.ru/node/4958/>; видеозапись пленарного заседания Государственной Думы 24.07.2018 (16:22:20 - 16:22:46). URL: <http://duma.gov.ru/multimedia/video/meetings/25537/> (дата обращения: 01.07.2019).
- ²⁸ Утвержден решением правления Федеральной нотариальной палаты от 24.10.2016 (протокол № 10/16) (ред. от 25.12.2017)
- ²⁹ Письмо Министерства финансов РФ от 26.05.2011 № 03 - 05 - 06 - 03/39.
- ³⁰ Письмо Федеральной нотариальной палаты от 30.05.2018 № 2598/03 - 16 - 3.

ИНФОРМАЦИОННЫЕ ТЕХНОЛОГИИ В НОТАРИАЛЬНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ*

О.В. Филиппова, нотариус г. Екатеринбурга, член правления Нотариальной палаты Свердловской области, кандидат юридических наук, доцент (Уральский институт (филиал) Всероссийского государственного университета юстиции)

С появлением новых направлений в науке, которые дали толчок и изменили способы поиска, обмена и хранения информации, отношения внутри общества перешли в виртуальную плоскость взаимодействия. Электронная обработка информации в значительной степени упростила жизнь общества и позволила некоторым процессам проходить в миллионы раз быстрее.

Сейчас мы являемся свидетелями зарождения искусственного интеллекта - точно так же, как в 1990-х гг. наблюдали зарождение Интернета. Этот феномен характерен не только для России, весь мир претерпевает изменения.

Очевидно, что с внедрением новых электронных сервисов роль нотариуса должна измениться. От него потребуются сконцентрироваться на тех задачах, которые обладают именно профессиональной ценностью: умении правильно проконсультировать клиента и оказать ему услугу надлежащего качества, соответствующую его волеизъявлению, используя для этого даже самые сложные юридические конструкции.

Переход нотариата в плоскость электронного взаимодействия и появление новых электронных нотариальных действий позволили нотариусам выйти на более высокий уровень оказания правовых услуг.

Для всестороннего анализа современных тенденций развития института нотариата, складывающихся в условиях совершенствования электронных технологий, необходимо исследовать, как протекают аналогичные процессы в иных странах.

Весьма интересен в этом плане опыт Франции, нотариусы которой, так же как и нотариусы России, столкнулись с влиянием цифровой революции и информатизации всех значимых институтов общества на их практику и активно используют нотариальный акт, полностью составленный в электронной форме и подписанный электронной цифровой подписью (ЭЦП) сторон и нотариуса. Однако и необходимость личного присутствия гражданина в нотариальной конторе никто не отменял.

Уже в 2016 г. руководство ФНП отмечало, что стабильность гражданского оборота может быть обеспечена инструментами нотариальной деятельности. С ростом электронного взаимодействия и электронных документов потребность в достоверной фиксации волеизъявлений участников гражданского оборота возрастет. Данное обстоятельство открывает для нотариата новые возможности по реализации своих функций и защиты законных интересов и прав граждан и юридических лиц¹.

В настоящее время гражданский оборот недвижимости уже столкнулся с проблемами мошеннических действий при использовании электронно-цифровой подписи при совершении сделок. Именно поэтому необходимо обеспечить достоверность электронного акта, особенно в сфере оборота недвижимости. Нотариат, как независимый институт, может послужить гарантом аутентичности электронных документов, что обеспечит чистоту электронных реестров.

Информатизация юридически значимых институтов, несомненно, оказывает воздействие на институт нотариата и требует от него не только адаптации к неизбежным изменениям в обществе, но и развития. Такие понятия, как «блокчейн», «чат-бот», «смарт-контракт», уже стали привычными в СМИ и все чаще обсуждаются на конференциях. Однако несмотря на то, что данные программы активно используются в гражданском обороте и даже способны полностью автоматизировать некоторые действия его участников, они до сих пор неспособны заменить функции нотариальной деятельности.

Например, ведение электронного журнала записей (блокчейн²) с возможностью их автоматического сохранения и обеспечение сохранности данных могут быть внедрены в нотариальную деятельность, однако не могут выступить полноценной ее заменой. Как справедливо отмечает В.В. Ярков, «на сегодняшний день *blockchain* обеспечивает техническую, но не юридическую безопасность сделок в сфере оборота недвижимости, поскольку не может проверить юридическую действительность сделки в том понимании и значении, которое вкладывается в нее современным правом. *Blockchain* не способен проверить соответствие волеизъявления действительной воле лица»³.

Еще одна распространенная технология - чат-боты - позволит автоматизировать часть технической работы нотариуса по поиску, идентификации и сохранению информации, которую можно доверить искусственному интеллекту, автоматизировав процесс запроса и получения документов из различных источников (например, если речь идет о доступе к сведениям об обременениях). Робот вполне способен подготовить весь пакет справок и выписок из реестров, необходимых для сделки.

* Филиппова О.В. Информационные технологии в нотариальной деятельности / О.В. Филиппова // Закон. - 2019. - № 7. - С. 73-81

Искусственный интеллект также способен более оперативно осуществить сбор информации об отчуждаемом объекте недвижимого имущества (включая получение информации об имеющихся обременениях, о зарегистрированных лицах по месту жительства, о наличии зарегистрированных юридических лиц по адресу отчуждаемого объекта объекта) и о физическом лице (получение информации о дееспособности, банкротстве, экстремизме, арестах, имеющихся запретах на регистрационные действия). Нотариусу нет необходимости запрашивать данную информацию из каждого ресурса отдельно, искусственный интеллект сделает это за него и выдаст итоговую характеристику недвижимого объекта или гражданина. Тем самым у нотариуса и его сотрудников, освобожденных от технической работы по сбору данных, появится время для более интеллектуальной деятельности.

Общение с гражданами происходит не только по телефонной связи или при личной встрече: высоким спросом пользуется также взаимодействие в интернет-пространстве. Подобная форма общения должна носить официальный характер и быть реализована через сайт нотариуса. Для этого тоже можно использовать искусственный интеллект.

В частности, по запросу пользователя на сайте нотариуса искусственный интеллект может:

- предоставить стандартный список документов, необходимых для совершения нотариального действия;
- дать ответ на часто задаваемые вопросы (о тарифах, часах работы и т.д.);
- организовать отслеживание сделки от подачи документов до выдачи документов после регистрации;
- оповестить клиента в личном кабинете о получении документов после государственной регистрации;
- отразить историю нотариальных действий в личном кабинете пользователя. Данная информация должна быть закрытой, поэтому вход в личный кабинет защищается паролем;
- провести предиктивный анализ удостоверенных документов с истекающим сроком действия. Подобная функция оповещения в личном кабинете об истечении срока действия выданных ранее доверенности или согласия на выезд ребенка за границу является удобной и привлекательной для клиента.

С 1 июля 2014 г. нотариат начал активно внедрять электронные сервисы как во внутренней деятельности, так и во внешнем взаимодействии, и уже к 1 октября 2018 г. все нотариальные действия регистрировались в электронном реестре.

На наш взгляд, это только начало электронного нотариата. Уже сейчас сформирована база, на основе которой можно и нужно расширять существующие и добавлять новые удобные нотариату электронные сервисы исходя из потребностей общества.

На данном этапе развития ключевыми элементами электронного нотариата являются ЭЦП нотариуса и единая информационная система нотариата (ЕИСН), а его основными направлениями - ведение реестров нотариальных действий; ведение единой базы данных; внешнее электронное взаимодействие; совершение нотариальных действий.

По каждому направлению проведена серьезная правовая и технологическая работа.

1. Ведение единой базы данных

В ЕИСН содержатся исчерпывающие данные «о нотариальных палатах, нотариусах РФ, образцах печатей и подписей нотариусов, бланках единого образца и иные»⁴.

Создание единой базы данных обеспечило условия для хранения юридически значимой информации, создаваемой нотариусами. Участники электронного взаимодействия имеют возможность сделать запрос к базе данных и получить достоверный ответ для совершения нотариального действия, сверить образцы печатей и подписей на представленных им документах. Данное обстоятельство позволяет осуществить проверку представленных нотариусу документов в текущем моменте времени, что ранее было невозможным.

2. Ведение реестров нотариальных действий

Одни реестры носят публичный характер, в то время как другие, обеспечивая тайну совершения нотариальных действий, являются закрытыми и доступны лишь участникам электронного взаимодействия, но в различном объеме.

2.1. Так, *реестр доверенностей и отмены доверенностей* является публичным. Доступ к нему открыт на сайте reestr-dover.ru. Нотариусы вводят данные в ЕИСН сразу после совершения нотариального действия. Должностные лица консульских учреждений и местных администраций направляют в ФНП сведения об удостоверении или отмене доверенности в течение пяти рабочих дней после совершения соответствующего нотариального действия, а сотрудник ФНП в течение двух рабочих дней вносит эти сведения в реестр⁵. При этом на сайте создан раздел для проверки доверенностей, удостоверенных сотрудниками консульских учреждений и должностными лицами органов местного самоуправления.

Представителям органов власти предоставлен расширенный доступ к сервису, а именно «возможность сверить содержание предъявленного документа с текстом экземпляра, который хранится в архиве нотариуса в соответствии с приказом Минюста России от 28.12.2016 N 324»⁶.

Одним из этапов совершенствования реестра доверенностей стало предоставление доступа к сведениям об отмене доверенностей, совершенных в простой письменной форме. С 1 января 2017 г. на сайте есть специальный раздел, где можно получить информацию о том, была ли отменена такая доверенность.

Для нотариусов это стало дополнительным способом подтвердить бесспорность удостоверяемой сделки, сделав с сервиса распечатку, подтверждающую отсутствие сведений об отмене доверенности.

2.2. С 1 июля 2014 г. действует *реестр уведомлений о залоге движимого имущества*. Он обеспечивает бесспорность правоотношений в сфере залогов движимого имущества и также является публичным: любой пользователь Интернета может получить нужную информацию о залоге на сайте *reestr-zalogov.ru*.

Законодательство в сфере залоговых правоотношений движимого имущества изменилось в 2013 г. Появилась обязанность для залогодателя информировать последующих залогодержателей о существующих предшествующих залогах и ответственность за ее невыполнение. И для залогодержателей введены основания для возникновения права ссылаться на существующий залог только после внесения записи о нем в реестр.

В связи с тем, что реестр уведомлений о залоге движимого имущества является открытым, в судебной практике возникают вопросы относительно добросовестности приобретателей движимого имущества, находящегося в залоге. Покупатель считается добросовестным в том случае, если предпринял все меры по проверке приобретаемого имущества, предусмотренные законодательством Российской Федерации. По закону залогодержатели или должники не обязаны, а лишь имеют право уведомлять нотариуса о имеющемся залоге движимого имущества. Тем не менее в отношениях с добросовестными покупателями (третьими лицами) залогодержатель может ссылаться на принадлежащее ему право залога только с момента совершения записи об учете залога. Соответственно, если залог существует, но о нем нет записи в реестре, залогодержатель на него ссылаться не вправе.

ГК РФ регулирует отношения между первым и последующими залогодержателями таким образом, чтобы сами залогодержатели были заинтересованы во внесении в реестр записи о залоге движимого имущества как можно быстрее после заключения соответствующего договора. Факт нахождения записи о залоге в реестре движимого имущества является бесспорным доказательством добросовестности участников гражданского оборота движимого имущества. Данный реестр действительно обеспечивает прозрачность и является достоверным доказательством добросовестности сторон сделок.

2.3. Трудности розыска завещаний наследниками обусловили потребность в формировании *реестра завещаний и отмены завещаний*. Централизованное ведение данного реестра позволяет гражданам РФ разыскивать завещания по всей стране. Законодатель не устанавливает ограничений в отношении места составления завещания, и гражданин может обратиться с этой целью к любому нотариусу на территории РФ. Именно поэтому большим достижением электронного нотариата стало появление у нотариуса возможности сделать запрос о наличии завещания через ЕИСН.

База данных ЕИСН «позволяет выполнить запрос, у кого из нотариусов может быть завещание данного гражданина, только при наличии актовой записи о смерти гражданина»⁷. Такое условие весьма актуально, поскольку предотвращает потенциальные злоупотребления и не позволяет получить доступ к информации о наличии завещаний до дня открытия наследства.

Нотариусы в обязательном порядке вносят в реестр все удостоверенные ими завещания, в том числе хранящиеся в их архиве и составленные до введения реестра в действие.

2.4. *Реестр наследственных дел* содержит список наследственных дел, заведенных нотариусами РФ, и исключает дублирование дел при внесении новых сведений и изменении существующих.

2.5. С недавних пор ведется также *реестр списков участников обществ с ограниченной ответственностью*. И хотя сведения в него вносятся добровольно по решению общего собрания участников общества, реестр является еще одним инструментом защиты прав всех участников общества вне зависимости от спорных правоотношений с его исполнительным органом.

3. Доступ нотариусов к государственным реестрам

С 2011 г. нотариат является единственной негосударственной структурой, участвующей в системе межведомственного электронного взаимодействия. Это стало возможным благодаря заключению ряда соглашений между ФНП и ФНС России, Росреестром, Ростелекомом, Сбербанком России, Национальным бюро кредитных историй.

Нотариусы имеют возможность истребовать сведения из ЕГРН, ЕГРЮЛ, Центрального каталога кредитных историй, направлять запросы в ФМС, Сбербанк России, получать информацию о недееспособных лицах из базы данных Росреестра⁸. С ноября 2018 г. им предоставлен доступ к сведениям, хранящимся в Едином государственном реестре записей актов гражданского состояния.

Нотариусы всегда проверяют наличие информации о банкротстве лиц и об отсутствии запретов на регистрационные действия со стороны ФССП. Данные запросы они направляют вне ЕИС, однако полагаем, что получение таких сведений из одного источника в значительной степени повысило бы скорость, качество, бесспорность нотариальных услуг.

Кроме доступа к перечисленным реестрам, нотариусу необходимо предоставить возможность получать сведения о физических лицах, зарегистрированных по адресу отчуждаемого объекта. Эта информация необходима для совершения нотариальных действий, удостоверяющих переход права от одного правообладателя к другому (например, если речь идет о сделке по отчуждению имущества или переходе права в порядке наследования).

4. Совершение нотариальных действий в электронной форме

Можно констатировать, что нотариусы адаптировались к технологическим изменениям и способны обеспечить потребности развивающегося общества в нотариальных услугах, оказываемых в электронной форме.

Электронные нотариальные действия можно разделить на «совершаемые... с использованием средств единой информационной системы нотариата и... совершаемые при помощи иных электронных ресурсов»⁹. К первым, в частности, относятся регистрация уведомлений о залоге движимого имущества и выдача выписок из соответствующего реестра, удостоверение равнозначности электронного документа, внесение сведений в реестр списков участников обществ с ограниченной ответственностью ЕИСН и выдача выписок из него (с 1 июля 2017 г.). К нотариальным действиям, совершаемым при помощи иных электронных ресурсов, относят удостоверение равнозначности электронного документа документу на бумажном носителе (и наоборот), а также внесение данных в ЕИСН о фактах деятельности юридических лиц и представление документов на государственную регистрацию юридического лица и индивидуального предпринимателя¹⁰.

С 1 февраля 2019 г. нотариусы при оформлении сделок с недвижимостью обязаны направлять пакет документов на регистрацию в Росреестр, что весьма удобно для граждан. Все документы остаются в нотариальной конторе, а по завершении процедуры регистрации граждане имеют право получить у нотариуса выписку на бумажном носителе или, после удостоверения равнозначности бумажного и электронного документа, в электронной форме на любой электронный носитель или на электронную почту. Также они могут получить выписку на бумажном носителе в многофункциональных центрах.

Удостоверение равнозначности электронных документов документам на бумажных носителях вызывает особый интерес.

Так, законодательство Франции предусматривает: «Документ в электронной форме имеет юридическую силу наравне с документом на бумажном носителе при условии, если надлежащим образом указано лицо, от которого он исходит, и документ составлен и хранится в условиях, гарантирующих его целостность. Документ на электронном носителе имеет одинаковую доказательную силу, что и документ на бумажном носителе»¹¹.

В 2014 г. европейский Регламент *eIDAS*¹² ввел понятие электронной печати, которая используется для подтверждения происхождения и целостности электронного документа, исходящего от юридического лица. Для французского правового порядка концепция электронной печати стала новацией лишь отчасти: она упоминалась и ранее, но только в Общем руководстве по безопасности (*Referentiel General de Securite*) для государственных органов.

Швейцария ввела институт электронной печати в свое законодательство недавно. Кроме того, в стране действует постановление Федерального совета от 23.09.2011 об электронном нотариально удостоверенном акте, предусматривающее создание подписанного ЭЦП электронного документа без дублирования его на бумаге. В то же время раздел 3 постановления предусматривает возможность создания заверенной электронной копии документа, изготовленного в бумажной форме. В частности, составленный на бумаге оригинал вместе с приложениями к нему сканируется, после чего нотариус прикрепляет к электронному документу подтверждение того, что данный акт соответствует оригиналу, либо выписки из него. Могут быть прикреплены и другие данные, такие как адресат или номер копии. Аналогичным образом можно изготовить копию электронного документа на бумажном носителе.

Таким образом, в Швейцарии электронный документ равнозначен бумажному, но при воспроизведении его на бумаге получает юридическую значимость копии и не является эквивалентом бумажного документа по юридической силе.

В Российской Федерации понятие электронного документа впервые было закреплено в нормах ГК лишь 8 марта 2015 г.: «Электронным документом, передаваемым по каналам связи, признается информация, подготовленная, отправленная, полученная или хранимая с помощью электронных,

магнитных, оптических либо аналоговичных средств, включая обмен информацией в электронной форме и электронную почту»¹³.

Постановлением Правительства от 15.04.2014 № 313 утверждена государственная целевая программа «Информационное общество (2011 - 2020 годы)», в рамках которой развивается электронное взаимодействие. Ключевым моментом здесь является достоверность ЭЦП и действительность сертификата подписи, в некоторых случаях - время создания электронного документа. Тем не менее в законодательстве РФ нет четкой регламентации совершения нотариальных действий, практика еще только складывается.

По этой причине, например, могут возникнуть вопросы в связи с удостоверением равнозначности электронных документов документам на бумажных носителях, а также с нотариальными действиями, позволяющими создавать два одинаковых по содержанию и юридической силе документа. Если последовательно совершить два нотариальных действия - преобразовать бумажный документ в электронный и сразу же изготовить последний на бумажном носителе, - то заявитель получит два печатных документа (один на бланке, другой - нет), имеющих одинаковую юридическую силу. Учитывая масштабы страны, сама по себе эта процедура должна обеспечить передачу в короткие сроки юридически значимых документов.

Федеральным законом от 29.12.2015 № 391-ФЗ установлен запрет на «удостоверение равнозначности электронного документа документу на бумажном носителе в отношении сделок, заключенных в простой письменной форме, а также документов, удостоверяющих личность»¹⁴. Это решение представляется весьма актуальным, поскольку велика вероятность того, что граждане захотят придать юридическую силу договору, совершенному в простой письменной форме, при минимальных затратах. Оно действует и для совершения обратного нотариального действия - по удостоверению равнозначности документа на бумажном носителе электронному документу.

Но приведенное ограничение не решает все возникающие на практике вопросы. Например, в отношении таких документов, как водительское удостоверение, свидетельство о рождении и т.п., условия удостоверения равнозначности законом прямо не предусмотрены. Преобразовывая в равнозначную электронную форму свидетельство о рождении, нотариус создает идентичный по содержанию и юридической силе документ, хотя изначально не является выдавшим его субъектом. Совершая обратное нотариальное действие, т.е. удостоверяя равнозначность бумажного документа электронному, нотариус создает еще один оригинал свидетельства о рождении, но уже не на бланке, а на простой бумаге со своей подписью и печатью. Данное обстоятельство вызывает ряд проблем в практике, решить которые можно было бы, допустив совершение такого нотариального действия только в отношении тех документов, которые исходят от нотариуса. Для иных документов было бы целесообразно предусмотреть удостоверение нотариально заверенной копии на бумаге либо удостоверение электронной копии с соответствующей удостоверительной надписью.

Кроме того, вызывает сложности сама выдача сформированного равнозначного электронного документа, которая в отсутствие законодательного регулирования осуществляется различными способами. В частности, возникает вопрос: является ли отправка электронного документа самостоятельным нотариальным действием по передаче документов или это часть нотариального действия по удостоверению равнозначности? Также неясно, кто является субъектом, получающим электронный документ, - нотариус или то лицо, которому этот документ пересылался. Для единообразия нотариальной практики необходимо законодательно урегулировать поставленные вопросы.

Отдельно необходимо установить в Основах возможность выдачи дубликата документов, хранящихся в архиве нотариуса в электронной форме, в том числе удаленно. В настоящее время данная норма отсутствует.

Вызывает интерес и норма закона, предусматривающая порядок совершения нотариальных действий полностью в электронной форме¹⁵. В этом случае лицо обязано подписать документ в присутствии нотариуса простой электронной подписью. Юридическая значимость электронных документов, исходящих от нотариуса, подтверждается его усиленной квалифицированной электронной подписью.

Если нотариус, совершая нотариальное действие по удостоверению равнозначности, изготавливает скан-образ бумажного документа, то не исключается возможность изготовления цельного электронного документа, подписанного ЭЦП.

На данный момент полностью цифровыми нотариальными действиями являются регистрация залога движимого имущества в электронной форме и выдача выписки из соответствующего реестра, которые совершаются без личного присутствия обратившегося лица. Такие документы существуют только в электронной форме, без переноса на бумажный носитель.

Это открывает новые возможности для создания и оборота юридически значимых электронных документов. Если в соответствии с ранее действующим законодательством гражданин для создания электронного документа должен был иметь личную квалифицированную электронную подпись,

получение которой требовало временных и финансовых затрат, то теперь предусмотрен более быстрый и простой способ подписания электронного документа. Нотариус удостоверяет электронный документ, от гражданина не требуется сложных действий, чтобы этот документ получить. Нотариус использует исключительно квалифицированную электронную подпись, что гарантирует защиту и подлинность электронного документа.

Формирование полностью электронных документов, подписанных ЭЦП клиента и нотариуса, конечно, является показателем уровня развития электронного нотариата. Однако пока что это нотариальное действие непопулярно, поскольку многие организации не принимают подобные документы. Общество не готово к полному переходу на электронный документооборот.

Подводя итог, отметим, что нотариат не может игнорировать изменения в сфере новых технологий. Нотариальное сообщество должно задуматься, как лучше интегрировать их в свою профессиональную практику для того, чтобы усовершенствовать институт нотариата и сделать его полезным гражданам и обществу в целом. Такое понятие, как «прогресс», не является нейтральным, оно преследует особые цели, предопределяемые возможностью модернизации сферы человеческого взаимодействия. Еще К. Маркс говорил об «упразднении труда», трансформации физической энергии в умственные умения на более высоком уровне.

Нотариат, придерживаясь консервативных взглядов, будет испытывать на себе давление со стороны правительства, бизнес-элиты и сторонников инновационных технологий. Это может спровоцировать недоверие граждан, которое будет сохраняться до тех пор, пока нотариат не сделает опережающие, а не догоняющие шаги в направлении модернизации. Нотариат достойно отражает все попытки заменить, упразднить или уменьшить его значение в правовой системе государства, однако он не может утверждать себя в качестве прогрессивного сообщества только лишь за счет внедрения электронных планшетов и ЭЦП нотариуса. Глобальное переосмысление накопленного опыта, внедрение новых технологий и непрерывное развитие, а не адаптация к новому - вот что будет свидетельствовать о том, что нотариат идет в ногу со временем.

Лишь предвидение и прогнозирование прогресса, применение новых технологий сделают институт нотариата независимым от стремительно развивающихся электронных структур. Необходимо, чтобы технологии были преимуществом нотариальных услуг, а не угрозой их вымирания.

¹ Корсик: Роль нотариата в цифровую эпоху возрастает // РИА Новости. 2016. 28 апр. URL: <http://ria.ru/society/20160428/1422350220.html> (дата обращения: 02.07.2019).

² О понятии технологии блокчейн см.: *Свон М.* Блокчейн: схема новой экономики. М., 2017. С. 40.

³ *Ярков В.В.* Блокчейн и нотариат: опыт первой оценки // Нотариальный вестник. 2017. № 8. С. 36 - 41.

⁴ Пункт 6.1 Положения о единой информационной системе нотариата (утв. правлением ФНП от 23.07.2018, протокол № 08/18).

⁵ См. там же. Пункт 32.

⁶ Приказ Минюста России от 28.12.2016 № 324 «Об утверждении Порядка обеспечения Федеральной нотариальной палатой подтверждения содержания нотариально удостоверенного документа с использованием инфраструктуры, обеспечивающей информационно-технологическое взаимодействие информационных систем, используемых для предоставления государственных и муниципальных услуг и исполнения государственных и муниципальных функций в электронной форме».

⁷ Приказ Минюста России от 17.06.2014 № 129 «Об утверждении Порядка ведения реестров единой информационной системы нотариата» (вместе с Порядком ведения реестров единой информационной системы нотариата (утв. решением правления ФНП от 02.06.2014, приказом Минюста России от 17.06.2014 № 129, зарегистрирован в Минюсте России 18.06.2014 № 32716)).

⁸ См.: Нотариальное право: учеб. / под ред. В.В. Яркова. М., 2017.

⁹ Подробнее об этом см. там же.

¹⁰ Там же.

¹¹ Статья 1366 Гражданского кодекса Франции. URL: <https://www.legifrance.gouv.fr> (дата обращения: 02.07.2019).

¹² Регламент Европейского парламента и Совета от 23.07.2014 № 910 - 2014 «Об электронной идентификации и услугах доверия для электронных транзакций на внутреннем рынке» (Regulation of the European Parliament and of the Council of 23 July 2014 № 910/2014 on electronic identification and trust services for electronic transactions in the internal market and repealing Directive 1999/93/EC). URL: <http://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/TXT/PDF/?uri=CELEX:32014R0910&from=EN> (дата обращения: 02.07.2019).

¹³ Абзац 2 п. 2 ст. 434 ГК РФ.

¹⁴ Статья 103.8 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате (утв. ВС РФ 11.02.1993 № 4462 - 1; далее по тексту - Основы).

¹⁵ Статья 44.2 Основ.

С 1 СЕНТЯБРЯ ЗНАЧИМЫЕ НОТАРИАЛЬНЫЕ ДЕЙСТВИЯ СОВЕРШАЮТСЯ ТОЛЬКО НОТАРИУСАМИ*

С 1 сентября 2019 года вступает в силу Федеральный закон № 226-ФЗ, который вносит заметные изменения в организацию совершения нотариальных действий на территориях, где в силу их труднодоступности или малонаселенности отсутствует нотариус. Законодатель повысил доступность нотариальных услуг для граждан, проживающих в этих местностях и, в то же время, ограничил список нотариальных действий, которые могут совершаться должностными лицами органов местного самоуправления.

Как и ранее, в населенных пунктах, где нет нотариальной конторы, некоторые функции нотариуса могут выполнять чиновники. Такая обязанность была возложена на них и прежде, но это касалось только поселений и муниципальных районов, где нет нотариуса. Но в связи с недавней территориальной реформой по укрупнению муниципальных образований ряд таких населенных пунктов вошел в состав городских округов. С другой стороны, работа Федеральной нотариальной палаты по оказанию помощи в доступе к услугам нотариуса для жителей труднодоступных и малонаселенных регионов, вместе с усилиями нотариальных палат самих регионов, усилили возможность оказания нотариальной помощи в виде регулярных выездов нотариуса в эти местности.

В то же время необходимость защитить граждан и их собственность от некачественно совершенных нотариальных действий требовала ограничить полномочия глав местных администраций, так как практика показывала множество серьезных нарушений.

Поэтому теперь закон разрешает совершать нотариальные действия главам органов местного самоуправления и городских, и муниципальных округов, но только тех, где не только нет нотариуса, но и при этом нотариальная палата региона не утвердила график выезда нотариуса для обслуживания этого населенного пункта.

Чиновники, работающие на малонаселенных территориях на местах, смогут выполнять простые нотариальные действия, не требующие специальных знаний и высокой юридической квалификации. Эти услуги будут доступны только местным жителям, зарегистрированным на данных территориях. Например, должностные лица органов местного самоуправления смогут удостоверить: доверенности, верность копий документов и подлинность подписи и т.п. Также из их компетенции выводятся составление завещаний всех видов, наследственных договоров и ряда иных сложных и значимых документов и действий, например, принятие мер по охране наследственного имущества, кроме его описи. Напомним, что и раньше ряд нотариальных действий, например, удостоверение брачных договоров, должен был совершаться только нотариусом. Все услуги, связанные с возможностями «электронного нотариата», также оказываются исключительно нотариусами.

«Законодатель продолжает решать актуальные проблемы защиты прав и законных интересов граждан с помощью хорошо зарекомендовавшего себя института нотариального удостоверения. Именно нотариат доказал свою способность выступить инструментом наведения порядка, при этом предоставляя гражданам и предпринимателям новые, удобные и быстрые формы обслуживания в режиме «одного окна», — подчеркнул президент Федеральной нотариальной палаты Константин Корсик.

Только нотариусы проводят необходимую правовую экспертизу документов перед сделкой, идентифицируют личность обратившегося, убеждаются в его дееспособности, разъясняют правовые последствия, которые повлечет за собой подписание документа и убеждаются в соответствии воли гражданина его волеизъявлению. Более того, нотариат перешел на ведение деятельности в электронных реестрах Единой информационной системы нотариата, в которой регистрируются все совершаемые действия, и через которую ведется обмен сведениями государственными реестрами. Без постоянного доступа к этой системе квалифицированно совершать значимые нотариальные действия невозможно, равно как и обеспечить их законность. Сведения о тех нотариальных действиях, которые совершают должностные лица местных администраций, в соответствии с законом, в четко определенные сроки должны поступать в нотариальную палату региона, где они также вносятся в реестры информационной системы.

Для обеспечения жителей труднодоступных и малонаселенных регионов высококвалифицированной правовой помощью Федеральная нотариальная палата в 2017 году разработала и приступила к реализации Программы поддержки нотариата в труднодоступных и малонаселенных местностях. Нотариат самостоятельно, без каких-либо средств государственного и муниципального бюджета, обеспечивает наличие нотариальной помощи гражданам на тех территориях, где у нотариуса нет возможности содержать нотариальную контору. «Нотариус — самый доступный для населения юрист, действующий от имени государства. И эта программа разработана для того, чтобы он мог оказать гражданам помощь в каждом уголке страны», — отметил вице-президент ФНП Юрий Иутин. К настоящему моменту проблема доступности нотариуса в ряде субъектов Российской Федерации уже решена.

Но если нотариуса нет в шаговой доступности, но возникла необходимость обратиться за помощью в нотариальную контору, граждане могут либо приехать в населенный пункт, где она расположена, либо ждать выезда нотариуса, который совершает их с определенной периодичностью.

* С 1 сентября значимые нотариальные действия совершаются только нотариусами // Официальный сайт Федеральной нотариальной палаты, 30 августа 2019 г. - <https://notariat.ru/> (дата обращения: 26.09.2019)

Часть 2. Библиографический список книг, публикаций в журналах, газетах и интернет-ресурсах 2018 – 2019 гг.

Актуальные вопросы правового регулирования и развития современного нотариата / Сарат. гос. юрид. акад. [и др.]. - Саратов, 2018. - 418 с.

Беспалов Ю.Ф. Квалификационный экзамен на должность нотариуса / Ю.Ф. Беспалов. - М., 2019. - 814 с.

Ботанцов И.В. Методические рекомендации нотариальных палат как пример применения доктрины в качестве источника права в России / И.В. Ботанцов // Нотариус. - 2019. - № 2. - С. 3-6

Бочковенко В.А. Применение исполнительной надписи нотариуса требует законодательной корректировки / В.А. Бочковенко, Г.Г. Черемных // Нотариус. - 2019. - № 1. - С. 3-6

Вайпан Г.В. Услуги, от которых невозможно отказаться: [о проблемных вопросах оплаты нотариальных услуг] / Г.В. Вайпан // Закон. - 2019. - № 7. - С. 48-56

Горина Н.В. Спорные вопросы регулирования нотариальной деятельности, возникающие при оформлении наследственных прав в свете совершенствования гражданского законодательства РФ / Н.В. Горина // Нотариус. - 2019. - № 4. - С. 18-24

Кириллова Е.А. Правовой статус наследственных фондов в России / Е.А. Кириллова // Нотариус. - 2019. - № 2. - С. 33-36

Комментарий законодательства Российской Федерации о нотариате / под ред. Д.Я. Малешина. - М., 2018. - 717 с.

Корсик К.А. День круглой печати: [о современном состоянии и ближайшем будущем нотариата] / К.А. Корсик, беседовал В. Куликов // Российская газета. - 2019. - 21 янв. - С. 1,5

Макаров А.П. Развитие системы нотариата в современной России: вызовы и перспективы / А.П. Макаров, М.А. Мещерякова // Закон. - 2019. - № 7. - С. 44-47

Михайлова И.А. К вопросу о страховании профессиональной ответственности нотариуса / И.А. Михайлова, И.Н. Романова // Нотариус. - 2019. - № 3. - С. 6-8

Нотариат / под ред. Г.Б. Мирзоева [и др.]. - М., 2019. - 335 с.

Правовые основы нотариальной деятельности в Российской Федерации / [В.В. Аргунов, Е.А. Борисова, В.М. Жуйков и др.]; под ред. Е.А. Борисовой. - М., 2019. - 558 с.

Рассказова Н.Ю. Нотариальная форма сделки и нарушение требования о ее соблюдении / Н.Ю. Рассказова // Закон. - 2019. - № 7. - С. 65-72

Российский нотариат: 25 лет на службе государству и обществу: [сборник статей] / Федер. нотар. палата, Моск. гос. ун-т им. М.В. Ломоносова. - М., 2018. - 318 с.

С 1 сентября значимые нотариальные действия совершаются только нотариусами // Официальный сайт Федеральной нотариальной палаты, 30 августа 2019 г. - <https://notariat.ru/> (дата обращения: 26.09.2019)

Смиренская Е.В. Институт государственной регистрации недвижимости и нотариальное удостоверение сделок как единый элемент стабильности гражданского оборота: новеллы законодательства / Е.В. Смиренская // Правовая парадигма. - 2019. - № 1. - С. 30-39

Тарарышкина И.С. О некоторых правовых последствиях неисполнения нотариально удостоверенного обязательства о выделе долей (по материалам судебной практики) / И.С. Тарарышкина // Нотариус. - 2019. - № 2. - С. 29-32

Тарасова Н.С. Правовое регулирование наследственных фондов. Формирование единообразной нотариальной практики / Н.С. Тарасова // Нотариус. - 2019. - № 4. - С. 31-34

Терехова М.В. Любое нотариальное действие подразумевает определенную правовую экспертизу: [об актуальных вопросах организации нотариата и деятельности нотариусов] / М.В. Терехова, беседовали А. Верещагин, В. Румак // Закон. - 2019. - № 7. - С. 8-16

Федоренко Н.В. Нотариат как сфера предоставления государственных услуг / Н.В. Федоренко, С.А. Григорянц, В.И. Колодяжный // Наука и образование: хозяйство и экономика; предпринимательство; право и управление. - 2019. - № 5. - С. 67-71

Федоренко Н.В. Организационные принципы деятельности нотариальных контор / Н.В. Федоренко, С.А. Григорянц, М.В. Каспаров // Наука и образование: хозяйство и экономика; предпринимательство; право и управление. - 2019. - № 5. - С. 64-66

Филиппова О.В. Информационные технологии в нотариальной деятельности / О.В. Филиппова // Закон. - 2019. - № 7. - С. 73-81

Шварц М.З. Принцип добросовестности участников гражданского оборота и удостоверительная деятельность нотариуса (постановка проблемы) / М.З. Шварц // Закон. - 2019. - № 7. - С. 57-64

Щенникова Л.В. Контроль за деятельностью нотариусов как необходимый элемент реализации принципов открытости вещных прав и их эффективной защиты / Л.В. Щенникова // Нотариус. - 2019. - № 2. - С. 20-23

Эриашвили Н.Д. Современные требования к квалификации кандидата на должность нотариуса / Н.Д. Эриашвили // Закон и право. - 2019. - № 7. - С. 132-136

Ярков В.В. Действительность принципов нотариата в XXI веке: новые вызовы / В.В. Ярков, И.Г. Ренц // Закон. - 2019. - № 7. - С. 30-43