Аракелян Феликс Павлович

ЭЛЕМЕНТЫ ПРАВОВОГО СТАТУСА НОТАРИУСА: ПРОБЛЕМЫ И ПУТИ СОВЕРШЕНСТВОВАНИЯ

В статье автор указывает на существование в настоящее время большого количества проблем в области регулирования элементов правового статуса нотариусов. Рассмотрены проблемы, связанные, во-первых, с обязанностью нотариуса не разглашать нотариальную тайну, во-вторых, с ответственностью нотариуса в своей удостоверительной деятельности. Автором отмечается тенденция ужесточения ответственности нотариусов. В связи с этим предложены пути совершенствования законодательных норм в рассматриваемой области. Адрес статьи: www.gramota.net/materials/3/2014/10-3/3.html

Источник

Исторические, философские, политические и юридические науки, культурология и искусствоведение. Вопросы теории и практики

Тамбов: Грамота, 2014. № 10 (48): в 3-х ч. Ч. III. С. 22-24. ISSN 1997-292X.

Адрес журнала: www.gramota.net/editions/3.html

Содержание данного номера журнала: www.gramota.net/materials/3/2014/10-3/

© Издательство "Грамота"

Информация о возможности публикации статей в журнале размещена на Интернет сайте издательства: www.gramota.net Вопросы, связанные с публикациями научных материалов, редакция просит направлять на адрес: hist@gramota.net

Список литературы

- 1. Волгоградская область в цифрах 2013: краткий стат. сб. / Терр. орган Фед. службы гос. статистики по Волгоградской обл. Волгоград: Волгоградстат, 2014. 376 с.
- 2. Регионы России. Социально-экономические показатели 2013: стат. сб. / Росстат. М., 2013. 990 с.
- **3.** Россия в цифрах 2014: краткий стат. сб. / Росстат. М., 2014. 558 с.

INTER-GENERATION ANALYSIS OF DYNAMICS OF MARRIAGE AND FAMILY GUIDELINES OF RESIDENTS OF VOLGOGRAD REGION

Antonov Georgii Vyacheslavovich, Ph. D. in Sociology, Associate Professor Volgograd State University antonovgv@mail.ru

In the article certain results of an analytical sociological study aimed at identifying the depth of spreading of a number of negative trends in the sphere of marriage and family in modern Russia are presented. The comparative analysis of the marriage and family guidelines of the residents of Volgograd and Volgograd region, who belong to four different age generations — 18-23 to 50-60 years old, — is carried out. This allows drawing certain conclusions about the current state of the institution of traditional marriage in our country and the immediate prospects of its development.

Key words and phrases: institution of marriage; marriage and family guidelines; marriage and family behavior; number of marriages and divorces; state family policy; applied sociology.

УДК 347.961

Юридические науки

В статье автор указывает на существование в настоящее время большого количества проблем в области регулирования элементов правового статуса нотариусов. Рассмотрены проблемы, связанные, во-первых, с обязанностью нотариуса не разглашать нотариальную тайну, во-вторых, с ответственностью нотариуса в своей удостоверительной деятельности. Автором отмечается тенденция ужесточения ответственности нотариусов. В связи с этим предложены пути совершенствования законодательных норм в рассматриваемой области.

Ключевые слова и фразы: нотариат; правовой статус нотариуса; права; обязанности; ответственность нотариуса.

Аракелян Феликс Павлович

Северо-Кавказский федеральный университет felix26rus@bk.ru

ЭЛЕМЕНТЫ ПРАВОВОГО СТАТУСА НОТАРИУСА: ПРОБЛЕМЫ И ПУТИ СОВЕРШЕНСТВОВАНИЯ®

По мнению Г. Г. Черемных «правовая природа института нотариата базируется на таком основном элементе, как правовой статус нотариуса. Именно объем его прав, обязанностей и ответственности, характер взаимоотношений с государством и обществом, совокупность гарантий независимости предопределяет сущность нотариата в целом» [10, с. 39].

Рассмотрим подробнее каждую составляющую правового статуса нотариуса, выявим в связи с этим основные проблемы, связанные с определением прав и обязанностей нотариуса, его ответственности.

Основной перечень прав нотариуса зафиксирован в ст. 15 Основ законодательства РФ о нотариате [8]. Наряду с правами, обязанности нотариуса также зафиксированы в Основах и подзаконных актах. Определение прав, обязанностей и ответственности нотариуса является дискуссионным вопросом. Остановим свое внимание на наиболее проблемных вопросах, например на вопросе, связанном с определением обязанности нотариуса не разглашать нотариальную тайну и, соответственно, ответственности за разглашение такой информации. Согласно ч. 3 ст. 16 Основ нотариус обязан сохранить в тайне сведения, которые стали ему известны при осуществлении удостоверительной профессиональной деятельности. В зависимости от ущерба, причиненного обратившимся за нотариальным удостоверением лицам, ответственность может быть либо административной, гражданской либо уголовной. Однако соблюдение нотариусом обязанности предоставлять сведения о нотариальных действиях по запросу определенного круга государственных органов, таких как налоговые органы, органы прокуратуры и следствия, адвокатские образования, и соблюдение обязанности не разглашать нотариальную тайну на практике ведет к конфликту частноправовых и публичных интересов. Вышеперечисленные органы, зачастую превышая свои полномочия, требуют предоставления информации, относящейся к нотариальной тайне.

-

[©] Аракелян Ф. П., 2014

Решением проблемы может служить унификация и приведение к единообразию:

- норм Налогового кодекса [2], предусматривающего «право налоговых органов требовать от налогоплательщика, плательщика сбора или налогового агента документы, служащие основаниями для исчисления и уплаты налогов, сборов»;
- норм ФЗ «О прокуратуре РФ» [4], согласно которым «прокурор имеет право требовать представления необходимых документов, должностные лица органов прокуратуры направляют в адрес нотариусов требования о необходимости ежемесячного предоставления информации о лицах, получивших нотариально удостоверенные доверенности на право распоряжения жильем», тогда как статьей 5 Основ законодательства РФ о нотариате предусмотрено, что справки о совершенных нотариальных действиях представляются в органы прокуратуры в связи с находящимися в их производстве уголовными, гражданскими или административными делами;
- норм ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ» [6], согласно которому адвокат «имеет право собирать сведения, необходимые для оказания юридической помощи, в том числе запрашивать справки, характеристики и иные документы от органов государственной власти, органов местного самоуправления, а также общественных объединений и иных организаций», тогда как в статье 5 Основ не предусмотрено право указанных субъектов на получение сведений о совершенных нотариальных действиях.

Проблемным также остается вопрос об обязанности предоставлять в соответствующие органы сведения о легализации доходов, которые получены преступным путем, также сведения о финансировании терроризма. Эта обязанность закреплена в ФЗ «О противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма» [5]. Однако следует отметить, что возложение вышеназванной обязанности носит противоречивый характер, так как суждение нотариуса о правонарушениях или преступлениях носит скорее субъективный характер, нежели объективный. Наряду с обязанностью, законодательно закреплена и ответственность нотариуса в виде возмещения убытков, в случае если информация, предоставленная им, не подтвердится, и в случае если за передачей сведений последуют иски о возмещении морального вреда со стороны заинтересованных лиц.

Таким образом, резюмируя вышесказанное относительно вопросов предоставления сведений по запросам органов власти и других заинтересованных лиц и вопросов, касающихся защиты нотариальной тайны, следует отметить, что некоторые органы власти в своей деятельности не должны превышать законодательно закрепленные полномочия. Для этого, как и было отмечено, необходимо устранить коллизии в законах, регулирующих действия различных органов, и законах, регулирующих нотариальную деятельность. Необходимо также детально проработать механизм защиты информации, доверенной нотариусу.

Что касается ответственности нотариусов, то в Основах есть определенные разграничения этой ответственности в зависимости от правового статуса государственного нотариуса или нотариуса, занимающегося частной практикой. В соответствии с нормами Основ законодательства РФ о нотариате частнопрактикующий нотариус несет полную имущественную ответственность за неправомерные действия по удостоверению либо за неправомерный отказ от совершения определенного действия. При возмещении имущественного вреда за счет принадлежащего нотариусу имущества учитываются следующие элементы состава правонарушения: наличие ущерба, причинная связь между действиями или бездействиями нотариуса и ущербом и, наконец, вина нотариуса, которая выражается в форме умысла или неосторожности. Относительно вины нотариуса существует ряд противоречивых мнений различных авторов. Примечательным в этом плане является мнение заместителя Председателя Верховного Суда РФ В. М. Жуйкова, который предположил, что «если возложить на нотариуса ответственность за невиновные действия и взыскивать с него в пользу потерпевшего определенные суммы в любом случае, то это было бы равно ответственности судьи за каждый приговор или решение, которые отменены. Тогда мы лишились бы и судей, и нотариусов. Никто бы не согласился работать в такой ситуации, когда уже заранее у тебя дрожат руки от страха ответственности...» [1, с. 33].

Реформирование нотариальной системы, которое проводится в настоящее время, затрагивает в том числе и вопросы правового статуса нотариуса. Ужесточение ответственности нотариуса за вред, причиненный юридическим и физическим лицам, выделяется в самостоятельное направление развития и совершенствования законодательства по регулированию нотариальных правоотношений. Согласно Основам законодательства РФ о нотариате предусмотрена полная имущественная ответственность за счет страховой суммы, личных сбережений и личного имущества. Факт причинения нотариальными действиями или необоснованным отказом от совершения действий должен устанавливаться в судебном порядке, в этом случае возмещение будет производиться из страховой суммы. В случае если причинение ущерба является умышленным, то страховое возмещение предполагается не из страховой суммы, а из собственных средств нотариуса или гарантийной кассы. В соответствии с новым проектом закона планируется увеличить размер страховой суммы в несколько раз, кроме основного страхования планируется дополнительное коллективное страхование Нотариальными палатами субъектов и Федеральной нотариальной палатой. Видится необходимым усовершенствование порядка индивидуального и коллективного страхования нотариуса. В соответствии с Основами страхование ответственности нотариусов предусматривалось сроком на 1 год. В связи с длительным характером выявления нотариальных ошибок данный срок был нелогичным и не соответствовал реалиям. В проекте закона «О нотариате и нотариальной деятельности в РФ [3] проблема решена – страхование предусмотрено на весь период нотариальной деятельности. «В этой связи проект предусматривает единственный вид страхования – на весь период нотариальной деятельности, а механизм такого обязательного страхования должен быть регламентирован специальным федеральным законом об обязательном страховании риска профессиональной ответственности нотариуса по аналогии с обязательным страхованием автогражданской ответственности» [9, с. 10]. Также,

по образу ФЗ «Об обязательном страховании гражданской ответственности владельцев транспортных средств» [7], необходима разработка и внесение на рассмотрение Государственной Думы РФ специального федерального закона, регулирующего обязательное страхование риска профессиональной ответственности нотариуса. В случае если будет установлен факт умышленного введения в заблуждение нотариуса со стороны клиента или обмана, то возмещения, разумеется, не предполагается. В случае если сделка будет признана недействительной, а факт отступления от правил нотариального производства не доказан, возмещения также не будет. Таким образом, можем заключить, что законодателем в концепции проекта федерального закона «О нотариате и нотариальной деятельности в Российской Федерации» сделаны некоторые попытки по ужесточению ответственности нотариуса. Однако фактически нотариус все же не будет брать на себя ответственность за ненадлежащую проверку «юридической чистоты» гражданско-правовой сделки.

Также хочется отметить, что понятие ущерба как такового отсутствует в нотариальном законодательстве, отсутствует и механизм определения размера этого ущерба. В связи с этим целесообразным видится конкретизация понятия ущерба указанием на строго определенные виды расходов, подлежащих возмещению. Представляется, что к таким расходам, например, относятся расходы, которые понес гражданин или юридическое лицо вследствие неправомерных действий либо бездействий нотариуса, и не относится упущенная выгода обращающихся к нотариусу сторон. Также необходимо законодательно закрепить механизм определения размера ущерба, причиненного в результате неправомерных действий нотариуса.

Дискуссионным остается и вопрос относительно возмещения нотариусом морального ущерба, который причинен обратившимся за нотариальным удостоверением. Анализ различных точек зрения позволяет прийти к выводу, что размер морального вреда должен определяться в каждом конкретном случае в судебном порядке.

В статье 12 Основ законодательства РФ о нотариате упоминается термин «дисциплинарный проступок» нотариуса, но этот термин не раскрывается ни в Основах, ни в других нормативных источниках, регулирующих нотариальную деятельность. Не регламентируются также виды дисциплинарных взысканий, не описан механизм привлечения нотариуса к ответственности за совершение дисциплинарного проступка.

Список литературы

- Жуйков В. М. Нотариат как институт превентивного правосудия: общие цели, принципы и полномочия // Российская юстиция. М.: Статут, 1998. № 6. С. 33-34.
- 2. Налоговый кодекс Российской Федерации (часть вторая): Федеральный закон № 117-ФЗ от 05.08.2000 (ред. от 28.12.2013) // Собрание законодательства Российской Федерации (СЗРФ). 2000. № 32. Ст. 3340.
- **3.** О нотариате и нотариальной деятельности [Электронный ресурс]: проект Федерального закона № 398234-6 (ред. от 02.12.2013). URL: http://www.consultant.ru/law/hotdocs/29782.html (дата обращения: 26.05.2014).
- 4. О прокуратуре Российской Федерации: Федеральный закон Российской Федерации от 17.01.1992 № 2202-1 (ред. от 17.07.2009 № 171-ФЗ) // СЗРФ. 1992. № 13.
- 5. О противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем: Федеральный закон от 07.08.2001 № 115-ФЗ (ред. от 04.06.2014) // СЗРФ. 2001. № 21.
- **6.** Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации: Федеральный закон от 31.05.2002 № 63-ФЗ (ред. от 02.07.2013) // СЗРФ. 2002. № 26.
- 7. Об обязательном страховании гражданской ответственности владельцев транспортных средств: Федеральный закон от 25.04.2002 № 40-ФЗ (ред. от 23.07.2013) // СЗРФ. 2002. № 13.
- **8.** Основы законодательства о нотариате: Федеральный закон № 4462-1 от 11.02.1993 (ред. от 23.06.2014 № 166-ФЗ) // Российская газета. 2012. № 242.
- Черемных Г. Г. Комментарий к проекту федерального закона «О нотариате и нотариальной деятельности в Российской Федерации» // Нотариус. М., 2010. № 1. С. 3-10.
- **10. Черемных Г. Г.** Нотариат и нотариальное право России: учебное пособие / под ред. Г. Г. Черемных. М.: Норма, 2007. 410 с.

ELEMENTS OF NOTARY'S LEGAL STATUS: PROBLEMS AND WAYS OF IMPROVING

Arakelvan Feliks Pavlovich

North-Caucasus Federal University felix26rus@bk.ru

The author of the article mentions the existence at the present time of a large number of problems in the sphere of the regulation of notaries' legal status elements. The problems related, firstly, to the obligation of a notary not to disclose notary secret, and, secondly, to the liability of a notary for his/her certifying activity are considered. The author notes the tendency of tightening the liability of notaries. In this regard, the ways of improving legislative regulations in this sphere are suggested.

Key words and phrases: notarial system; notary's legal status; rights; obligations; notary's liability.