

УДК347.65/.68

МЕЖОТРАСЛЕВЫЕ СВЯЗИ В КОМПЛЕКСНОЙ ОТРАСЛИ НОТАРИАЛЬНОГО ПРАВА

А.Г. Нуриев, ассистент кафедры экологического, трудового права и гражданского процесса Казанского государственного университета, кандидат юридических наук

Нотариальное право на сегодняшний день сформировалось как комплексная отрасль права, регулирующая общественные отношения в связи с совершением нотариальных действий. Комплексный характер нотариального права объясняется тем, что оно является вторичным, производным образованием, «эти образования являются комплексными в том смысле, что нормы, в них входящие, не связаны единым методом и механизмом регулирования, почти все они имеют «прописку» в основных отраслях¹. В этой связи представляется целесообразным изучение межотраслевых связей нотариального права, с целью установления, характера взаимосвязи норм различной отраслевой принадлежности в рамках нотариального права.

По справедливому мнению М.Ю. Челышева, правовые взаимосвязи (внутриотраслевые и межотраслевые) наряду с иными признаками (предметом, методом и проч.) являются критериями отраслевой дифференциации права². Так, «с позиций проблематики межотраслевых правовых связей можно выделить два сегмента предмета практически в любой отрасли права: «сферу интересов» только этой конкретной отрасли права и области совместного регулирования с другими правовыми образованиями. При этом в базовых, основных («материнских») отраслях первый сегмент преобладает, тогда как в отраслях комплексных наиболее широко в качестве предмета представлен второй блок³». Предметом нашего дальнейшего исследова-

ния будет являться комплексная отрасль нотариального права.

Как было отмечено, область совместного регулирования является преобладающей для нотариального права. Выделяют следующие основные формы проявления межотраслевых связей – «во-первых, данные связи усматриваются в правовых нормах. Примером рассматриваемого проявления межотраслевых связей выступают содержащиеся в нормативных правовых актах прямые и косвенные отсылки к правовым нормам других отраслей⁴». Кодифицированным правовым актом, регулирующим нотариальную деятельность, являются Основы законодательства Российской Федерации о нотариате⁵ (далее по тексту Основы), которые объединяют в себе основные правовые предписания в данной сфере. В Основы имеются следующие отсылки к нормам иных отраслей права:

- часть четвертая статьи 12 Основ: «Увольнение нотариуса, работающего в государственной нотариальной конторе, производится в соответствии с законодательством Российской Федерации и республик в составе Российской Федерации о труде»;

- часть первая статьи 22 Основ: «За совершение нотариальных действий... нотариус... взимает пошлину по ставкам, установленным законодательством Российской Федерации о налогах и сборах»;

- статья 93 Основ: «Взыскание по исполнительной надписи производится в порядке, установленном гражданским

процессуальным законодательством Российской Федерации для исполнения судебных решений»;

- часть вторая статьи 94 Основ: «Восстановление пропущенного срока для предъявления исполнительной надписи производится в соответствии с гражданским процессуальным законодательством Российской Федерации»;

- статья 95 Основ: «Протест векселя в неплатеже, неакцепте и недатировании акцепта производится нотариусом в соответствии с законодательными актами Российской Федерации о переводном или простом векселе»;

- статья 103 Основ: «При выполнении процессуальных действий по обеспечению доказательств нотариус руководствуется соответствующими нормами гражданского процессуального законодательства Российской Федерации».

«Во-вторых, межотраслевые связи усматриваются в отношении юридических фактов, когда то или иное обстоятельство в рамках одной отрасли права является основанием возникновения, изменения или прекращения правоотношений в иной правовой отрасли⁶». В качестве примера можно привести работу И.А. Косаревой, посвященную исследованию места нотариальных действий в системе юридических фактов гражданского права⁷. Такие нотариальные действия, как удостоверение сделок (статьи 53–60 Основ), выдача свидетельств о праве собственности на долю в общем имуществе супругов (статьи 74–76 Основ), совершение протестов векселей, предъявление чеков к платежу и удостоверение неоплаты чеков (статьи 95, 96 Основ), принятие мер к охране наследственного имущества (статьи 61–69 Основ), выдача свидетельств о праве на наследство (статьи 70–73 Основ), совершение исполнительных надписей (статьи 89–94 Основ) выступают юридическими фактами, способствующими осуществлению гражданских правоотношений. Обеспечение доказательств (статьи 102, 103 Основ), совершение морских протестов (статьи 99–101 Основ) являются юридическими фактами, подтверждающими определенные сведения на случай возникновения спора в судах либо административных органах.

Юридические факты могут возникать

не только из правомерных действий лиц, осуществляющих нотариальные функции. Совершение неправомерных действий, в частности использование нотариусом, занимающимся частной практикой, своих полномочий вопреки задачам своей деятельности, также является юридическим фактом, влекущим возникновение правоотношения в области уголовного права⁸. Перечисление можно продолжить далее, однако из приведенных примеров становится ясно, что нотариальные действия выступают юридическими фактами, способствующими возникновению, изменению или прекращению правоотношений в различных отраслях российской системы права.

«В-третьих, межотраслевые связи могут присутствовать и в правоотношении, которое в основе своей моноотраслевое, но может включать в себя элементы и другой отрасли, т.е. носить сложный характер».⁹ В качестве примера можно привести гражданские правоотношения, осложненные процедурным элементом. Так, для некоторых видов гражданско-правовых сделок предусмотрена обязательная нотариальная форма, в частности для завещания (статья 1124 ГК РФ¹⁰), договора ренты и договора пожизненного содержания с иждивением (статья 554 ГК РФ) и других. Обязательная нотариальная форма присутствует также в семейных правоотношениях. Так, брачный договор (статья 41 СК РФ¹¹), соглашение об уплате алиментов (статья 100 СК РФ), согласие супруга на совершение сделки по распоряжению недвижимостью (статья 35 СК РФ) подлежат нотариальному удостоверению. Кроме того, по желанию сторон нотариус может удостоверить и другие сделки, для которых не предусмотрена обязательная нотариальная форма (статья 53 Основ, статья 163 ГК РФ).

В последнее время целесообразность регулирования нотариальной формы сделок гражданским законодательством подвергается сомнению. Так, В.В. Ярков отмечает: «Полагаем в будущем необходимым, чтобы виды юридических действий, подлежащих совершению только в рамках нотариального производства, должны быть перечислены прежде всего в законодательстве о

нотариате¹²». В противовес другие авторы указывают на то, что «обязательная нотариальная форма сделки и последствия ее несоблюдения — предмет гражданско-правового регулирования¹³».

В указанной форме проявления межотраслевых связей находит свое выражение и обеспечение доказательств (статьи 102, 103 Основ), входящее в состав основных способов собирания доказательств в гражданском процессе. Необходимо отметить, что за рубежом, в частности во Франции, «нотариальный акт является письменным доказательством в высшем смысле этого слова..., нотариальные акты обладают качеством аутентичности¹⁴».

«В-четвертых, рассматриваемые связи выражаются и в актах реализации прав и обязанностей, которые осуществляются под воздействием (с учетом) разноотраслевых предписаний¹⁵». Применительно к нотариальному праву подобным примером является выдача свидетельств о праве собственности на долю в общем имуществе супругов. Свидетельство выдается либо по совместному заявлению супругов, либо по заявлению пережившего супруга (статьи 74, 75 Основ, статья 38 СК РФ). Данное свидетельство является актом реализации прав участников семейных правоотношений, влекущим преобразование совместной собственности супругов в долевую.

В качестве примера можно также привести исполнительную надпись, совершаемую нотариусом. «Основания совершения исполнительной надписи — это юридические факты, с которыми связаны материально-правовые требования кредитора к должнику¹⁶». Несмотря на то что в статье 7 ФЗ «Об исполнительном производстве» в числе исполнительных документов исполнительная надпись не называется, необходимо иметь в виду, что данный список не является исчерпывающим. На сегодняшний день нотариус вправе совершать исполнительную надпись в следующих случаях: невозвращение в установленный срок суммы кредита, обеспеченного залогом вещей в ломбарде (пункт 6 статьи 358 ГК РФ), задолженность арендатора по арендной плате по договору проката (пункт 3 статьи 630 ГК РФ). Взыскание по исполни-

тельной надписи производится по правам исполнительного производства.

В одном ряду с указанными нотариальными действиями, в части проявления межотраслевых связей, стоит и протест векселя. Необходимость совершения протеста векселя в неплатеже, неакцепте вытекает из правоотношений, регулируемых вексельным законодательством. Так, «если на требование произвести платеж или акцепт векселя последовал отказ, нотариус составляет акт о протесте векселя. О составлении акта о протесте векселя делается отметка на векселе. Акт о протесте векселя совершается нотариусом на обороте векселя или на отдельном листе, который подшивается к векселю¹⁷».

«В-пятых, межотраслевые связи можно видеть и на стадии правоприменения, когда права и обязанности осуществляются (исполняются) принудительно, как правило, при помощи суда¹⁸». Рассмотрение заявлений о совершенных нотариальных действиях или об отказе в их совершении рассматриваются судами общей юрисдикции по правилам, предусмотренным главой 37 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации¹⁹ (далее — ГПК РФ) в порядке особого производства. Согласно статье 310 ГПК РФ заинтересованное лицо, считающее неправильными совершенное нотариальное действие или отказ в совершении нотариального действия, вправе подать заявление об этом в суд. Суд по результатам рассмотрения дела вправе отменить совершенное нотариальное действие или обязать совершить такое действие.

В результате рассмотрения проявленных форм межотраслевых связей мы можем заключить, что указанные формы взаимосвязи присутствуют в основном в особенной части нотариального права. Данное обстоятельство дает основание некоторым ученым утверждать о том, что особенная часть в нотариальном праве отсутствует и нормами нотариального права являются лишь нормы, определяющие организацию нотариата как системы органов, обеспечивающих нотариальную охрану (защиту) прав и законных интересов²⁰. На наш взгляд, наиболее предпочтительной является позиция В.В. Яркова о том, что следует «включать в предмет нотариального права (т.е. по-

нимать под нормами, регулируемыми нотариальную деятельность) как вопросы организации нотариата и нотариального производства, так и вопросы специфики их совершения во взаимосвязи с реализацией норм гражданского, семейного и иного права, включенного в сферу нотариальной деятельности, так как деятельность участников нотариального производства осуществляется при активном содействии нотариуса и находится под его же контролем²¹». Данный подход более плодотворен, так как несмотря на то что правила совершения нотариальных действий регулируются

нормами различных отраслей права, все они в рамках осуществления определенной юридической процедуры приобретают характер нотариальных действий.

На основе проведенного межотраслевого подхода мы можем заключить, что нотариальное право является комплексной отраслью российского права. При этом в перспективе «следует отойти от однобокого, монофункционального понимания нотариальной деятельности, как заключающейся единственно в удостоверении юридических актов волеизъявления и свидетельствовании иных юридических фактов²²».

ПРИМЕЧАНИЯ

- ¹ См.: *Алексеев С.С.* Общая теория права. Т. 1. М., 1981. С. 254.
- ² См.: *Чельшиев М.Ю.* Концепция оптимизации межотраслевых связей гражданского права: постановка проблемы. Казань, 2006. С. 18.
- ³ См.: *Чельшиев М.Ю.* Указ. Соч. С. 31.
- ⁴ См.: *Чельшиев М.Ю.* Указ. Соч. С. 40.
- ⁵ См.: Ведомости съезда народных депутатов Российской Федерации и Верховного Совета Российской Федерации от 11 марта 1993 г., № 10, ст. 357.
- ⁶ См.: *Чельшиев М.Ю.* Указ. Соч. С. 43.
- ⁷ См. *Косарева И.А.* Роль нотариальных действий в гражданско-правовом регулировании. Дисс. канд. юр. наук... М., 2005. С. 39.
- ⁸ См.: ст. 202 Уголовного кодекса Российской Федерации от 13 июня 1996 г. // СЗ РФ, 1996. № 25. Ст. 2954.
- ⁹ См.: *Чельшиев М.Ю.* Указ. Соч. С. 44.
- ¹⁰ Гражданский кодекс РФ // СЗ РФ, 1994. № 32. Ст. 3301; СЗ РФ, 1999. № 5. Ст. 410; СЗ РФ, 2001. № 49. Ст. 4552.
- ¹¹ Семейный кодекс РФ // СЗ РФ, 1996. № 1. Ст. 16.
- ¹² См.: Нотариальное право России. Учебник / Под. Ред. *В.В. Яркова.* М., 2003. С. 38, 39.
- ¹³ См.: *Тарбагаева Е.Б.* Организация и деятельность нотариата в Российской Федерации. СПб., 2006. С. 192.
- ¹⁴ См.: *Пиену Ж.-Ф., Ягр Ж.* Профессиональное нотариальное право. М., 2001. С. 116, 117.
- ¹⁵ См.: *Чельшиев М.Ю.* Указ. Соч. С. 44.
- ¹⁶ См.: *Тарбагаева Е.Б.* Указ. соч. С. 257.
- ¹⁷ См.: *Там же.* С. 260.
- ¹⁸ См.: *Чельшиев М.Ю.* Указ. Соч. С. 47.
- ¹⁹ Гражданский процессуальный кодекс РФ // СЗ РФ, 2002. № 46. Ст. 4532.
- ²⁰ См., например: *Тарбагаева Е.Б.* Организация и деятельность нотариата в Российской Федерации. СПб., 2006; Нотариальное право России. Учебник / Под ред. *Г.Г. Черемных, И.Г. Черемных* М., 2004.
- ²¹ См.: *В.В. Ярков* Указ. Соч. С. 36.
- ²² См.: Российский нотариат: проблемы и их решение // www.notiss.ru.