

МИНИСТЕРСТВО НАУКИ И ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ
Федеральное государственное автономное образовательное учреждение
высшего образования
«ТЮМЕНСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ»

ИНСТИТУТ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА
Кафедра гражданского права и процесса

Заведующий кафедрой
гражданского права и процесса,
кандидат юридических наук,
доцент
Т.В. Краснова

ВЫПУСКНАЯ КВАЛИФИКАЦИОННАЯ РАБОТА
магистра

**ПРАВСПОСОБНОСТЬ И ДЕЕСПОСОБНОСТЬ В НОТАРИАЛЬНОЙ
ПРАКТИКЕ**

направление подготовки 40.04.01 «Юриспруденция»
Магистерская программа «Гражданское и семейное право»

Выполнила работу
студентка 5 курса
заочной
формы обучения

Лялина Влада Романовна

Научный руководитель
кандидат юр. наук, доцент
зав. кафедрой гражданского
права и процесса

Краснова Татьяна Владимировна

Рецензент
Председатель
Тугулымского районного
суда Свердловской области

Крицкая Наталья Александровна

Тюмень
2020 г

ОГЛАВЛЕНИЕ

СПИСОК СОКРАЩЕНИЙ И УСЛОВНЫХ ОБОЗНАЧЕНИЙ.....	3
ВВЕДЕНИЕ.....	4
ГЛАВА 1. ТЕОРЕТИЧЕСКИЕ ОСНОВЫ ИССЛЕДОВАНИЯ ПРАВОСПОСОБНОСТИ И ДЕЕСПОСОБНОСТИ В НОТАРИАЛЬНОЙ ПРАКТИКЕ.....	9
1.1. ПОНЯТИЕ, СУЩНОСТЬ И НОРМАТИВНО-ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ГАРАНТИЙ НОТАРИАЛЬНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ	9
1.2. РЕАЛИЗАЦИЯ ГАРАНТИЙ НОТАРИАЛЬНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ В СОВРЕМЕННЫХ УСЛОВИЯХ РАБОТЫ НОТАРИУСА	15
1.3. ПРАВОСПОСОБНОСТЬ В НОТАРИАЛЬНОЙ ПРАКТИКЕ.....	21
1.4. ДЕЕСПОСОБНОСТЬ В НОТАРИАЛЬНОЙ ПРАКТИКЕ	25
ГЛАВА 2. АНАЛИЗ ПРОБЛЕМ ПРАВОСПОСОБНОСТИ И ДЕЕСПОСОБНОСТИ В НОТАРИАЛЬНОЙ ПРАКТИКЕ	29
2.1. АНАЛИЗ РАБОТЫ НОТАРИАЛЬНОЙ КОНТОРЫ.....	29
2.2. ОСНОВОНА И ПОРЯДОК ПРИЗНАНИЯ НЕДЕЙСТВИТЕЛЬНОСТИ СДЕЛКИ.....	48
ЗАКЛЮЧЕНИЕ	54
БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ СПИСОК	58

СПИСОК СОКРАЩЕНИЙ И УСЛОВНЫХ ОБОЗНАЧЕНИЙ

ВС – Верховный суд

ГК РФ – Гражданский кодекс Российской Федерации

ЗАГС – записи актов гражданского состояния

РФ – Российская Федерация

СЭД – система электронного документооборота

УПТХ – услуги правового и технического характера

ФНП – Федеральная нотариальная палата

ВВЕДЕНИЕ

Физические лица вступают в гражданские правоотношения ежедневно, а потому понимание их правового статуса очень важно.

Понятие гражданства устанавливает связь человека с государством. Это не все физические лица, а лишь те, кто имеют такую связь — граждане. Особенности статуса граждан как субъектов гражданского права закреплены в ГК РФ.

Изучение этого правового института для специалистов открывает перспективы для будущей оптимизации законодательства, а гражданам дает понимание своих прав и обязанностей.

Правосубъектность гражданина определяет качества, необходимые гражданину для обладания правами и обязанностями. Для ее обретения потребуется определенный уровень психического и физического развития. Критериями для определения этого показателя считаются возраст и состояние здоровья.

Правосубъектность состоит из элементов — правоспособности и дееспособности.

В России нередко встречаются ограничения дееспособности гражданина, а также признания его совершенно недееспособным. Такие явления могут повлечь определенные последствия, негативные для человека, поскольку он не может в полной мере или частично принимать самостоятельные решения.

В соответствии с законодательными положениями изначально у всех детей отсутствует дееспособность, поскольку за их поступки в полной мере отвечают законные представители и родители.

С возрастом у ребенка появляется частичная дееспособность, к 18 годам дееспособность становится полной.

К этому периоду у человека появляется возможность самостоятельного распоряжения собственной жизнью. В это же время он

наделяется ответственностью за совершенные деяния.

На этом основании можно говорить, что ограничение или лишение дееспособности гражданина фактически переводит его обратно, в состояние ребенка, чем и обусловлена актуальность выбранной темы.

Институт сделки является довольно популярной темой во многих научных работах ввиду того, что именно сделка устанавливает, изменяет или прекращает права и обязанности участников гражданских отношений.

Сделка – один из самых распространенных юридических фактов в гражданском праве.

Активность и развитость имущественного оборота характеризуется количеством совершаемых в обществе сделок.

Построение общей теории сделок в современных условиях относится к числу наиболее важных задач цивилистики, которые имеют большую и методологическую, и практическую значимость для современного гражданского права как учебной дисциплины и науки, и как отрасли законодательства.

Как правильно замечает В.А. Белов, «через сделку могут быть объяснены любые гражданско-правовые феномены, институты, конструкции, и в конечном счете все гражданское право» [19].

К указанному, следует добавить, что потребность исследования доктринальных положений о сделках обусловлена и тем, что данный процесс касается других не менее важных цивилистических вопросов, например, о сущности и видах юридических фактов, о специфике гражданского правоотношения, о соотношении волеизъявления и воли в сделке и др.

Несмотря на то, что тематике сделок посвящено значительное количество монографий и других научных изысканий, было бы неправильно говорить о том, что исследованы все вопросы и проблемы в данной сфере.

Многие аспекты изучены еще недостаточно глубоко и полно, главным образом, применительно к современным условиям. Отдельные работы на

современном этапе исторического развития уже устарели, а новых разработок по их направлению в последнее время не проводилось.

Более того, последнее время уделяется внимание и недействительности сделки как в целом, так и по отдельным основаниям.

Иски о признании сделки недействительной и применение последствий довольно часто встречается в российских судах. Однако, неоднозначность возникает с применением ст. 169 ГК РФ.

Современная российская судебная практика довольно редко встречается со сделкой, которая будет недействительная, так как цель этой сделки будет противоречить основам правопорядка или нравственности. Однако, по таким спорам судебные решения не всегда в пользу истца.

Обосновывая принятое решение, суд, как правило, ссылается на общие формулировки, которые выработаны вышестоящими судебными органами, утверждая, что цель сделки не противоречит основам правопорядка или нравственности, так как нет умысла сторон, совершить эту сделку.

Если же суд удовлетворит требования истца, то, как и в случае отказа в иске, суд применяет общепринятые формулировки, конкретно не раскрывая, в чем было нарушение основ правопорядка или нравственности сторонами при совершении сделки.

Важно отметить, что данные решения подлежат зачастую обжалованию в вышестоящих судебных инстанциях, и в последующем отменяются.

Ст. 169 ГК РФ нередко поддавалась критики, что является нормой публично-правового характера в гражданском законодательстве, так как предусматривает конфискацию имущества.

Необходимо отметить, что после изменений ГК в 2013 году, конфискация стала возможна только в случаях предусмотренных законом по усмотрению суда.

Гарантии нотариальной деятельности направлены на отделение нотариуса от всяческих сторон специфических гражданских правоотношений.

Именно в их рамках происходит обращение к специалисту для того, чтобы обозначить его в качестве обладателя публичной власти и независимого арбитра.

Данное понятие является юридически значимым механизмом обеспечения работы эксперта в области права.

Его деятельность неукоснительно реализуется на базе конституционного закрепления прав граждан на получение высококвалифицированной юридической помощи.

При этом речь идет не только о правоприменительном, но и о законодательном уровне. Указанные факторы определили актуальность выбранной темы.

Целью данной работы является анализ правоспособности и дееспособности в нотариальной практике

Для достижения данной цели был поставлен ряд задач, которые последовательно решены в ходе исследования:

1. Проанализировать теоретические основы правоспособности и дееспособности в деятельности нотариуса.
2. Исследовать проблемы правоспособности и дееспособности на примерах нотариальной практики.

Объектом исследования является нотариальная деятельность.

В качестве предмета исследования выступает правоспособность и дееспособность в нотариальной практике.

При написании работы использованы методы анализа, синтеза, индукции, дедукции, абстрагирования и сравнения.

Теоретической основой работы стали труды отечественных ученых по вопросам сущности дееспособности граждан в гражданском праве. В частности, были использованы публикации о понятии дееспособности А. Т. Акчуриной, Е. В. Лаптевой, С. В. Периковой, Г. Л. Осокиной, В. Г. Сеницына и пр., материалы, посвященные ограничению дееспособности граждан В. М. Бутыриной, О. В. Кириченко, Д. В. Сибилева, И. О.

Мясниковой, Н. Ф. Фомичевой и др.

Говоря о методологической основе, необходимо отметить, что автор использовал такие научные методы как анализ, синтез, обобщение.

Нормативная основа работы представлена Конституцией Российской Федерации и Гражданским кодексом РФ. Эмпирическую основу исследования составили материалы нотариальной практики.

Данная работа структурирована на введение, два параграфа, заключение, список литературы.

ГЛАВА 1. ТЕОРЕТИЧЕСКИЕ ОСНОВЫ ИССЛЕДОВАНИЯ ПРАВОСПОСОБНОСТИ И ДЕЕСПОСОБНОСТИ В НОТАРИАЛЬНОЙ ПРАКТИКЕ

1.1. ПОНЯТИЕ, СУЩНОСТЬ И НОРМАТИВНО-ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ГАРАНТИЙ НОТАРИАЛЬНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

Гарантии нотариальной деятельности закреплены в ст. 5 «Основ законодательства Российской Федерации о нотариате», в соответствии с которыми нотариус беспристрастен и независим в своей деятельности и руководствуется Конституцией Российской Федерации [1], конституциями (уставами) субъектов Российской Федерации, Основами законодательства о нотариате, иными нормативными правовыми актами Российской Федерации и субъектов Российской Федерации, принятыми в пределах их компетенции, а также международными договорами.

Нотариусу при исполнении служебных обязанностей, лицу, замещающему временно отсутствующего нотариуса, а также лицам, работающим в нотариальной конторе, запрещается разглашать сведения, оглашать документы, которые стали им известны в связи с совершением нотариальных действий, в том числе и после сложения полномочий или увольнения, за исключением случаев, предусмотренных Основами законодательства о нотариате.

Сведения (документы) о совершенных нотариальных действиях могут выдаваться только лицам, от имени или по поручению которых совершены эти действия.

Сведения о совершенных нотариальных действиях выдаются по требованию суда, прокуратуры, органов следствия в связи с находящимися в их производстве уголовными, гражданскими или административными делами, а также по требованию судебных приставов-исполнителей в связи с находящимися в их производстве материалами по исполнению

исполнительных документов, по запросам органа, осуществляющего государственную регистрацию юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, в связи с государственной регистрацией и по запросам органов, предоставляющих государственные и муниципальные услуги и исполняющих государственные и муниципальные функции, в порядке, установленном ч. 5 ст. 34.4 Основ законодательства о нотариате, и нотариусов в связи с совершаемыми нотариальными действиями.

Справки о выдаче свидетельств о праве на наследство и о нотариальном удостоверении договоров дарения направляются в налоговый орган в случаях и в порядке, которые предусмотрены законодательством Российской Федерации о налогах и сборах.

Справки о завещании выдаются только после смерти завещателя.

При совершении нотариальных действий согласие субъекта персональных данных на обработку его персональных данных для совершения нотариальных действий не требуется [2].

К гарантиям нотариальной деятельности относятся:

1. Беспристрастность.
2. Нотариальная тайна.
3. Независимость.

4. Требование руководствоваться Конституцией и уставами субъектов России в своей деятельности. Важно также обращаться к основам о нотариате. Не менее значимы и прочие нормативные акты [7].

Гарантия беспристрастности четко не определяется действующим законодательством. К примеру, нотариусу запрещено совершать действия:

- от имени своего, супругов либо родственников.
- на имя свое, супругов и родственников.

В качестве финансовой основы независимости специалиста, который трудится честно и соблюдает гарантии нотариальной деятельности, служит экономическое обеспечение его деятельности.

Любые денежные средства попадают в собственность нотариуса. При этом государство обязывает его лишь уплатить необходимые налоги и прочие обязательные отчисления [9].

Гарантией независимости нотариуса служит положение, которое предполагает, что его деятельность не считается предпринимательской. Следовательно, она не преследует цели извлечения прибыли.

Одной из базовых гарантий данного рода деятельности является требование руководствоваться в своей практике Конституцией России и законом.

Этот принцип имеет прямое отношение к работе нотариуса. Его также можно рассматривать в качестве продолжения требования независимости.

В целом соблюдаемые гарантии нотариальной деятельности – это подтверждение честного имени специалиста в области права. А это, в свою очередь, служит основой безупречной репутации.

Но реализация представленных выше гарантий нотариальной деятельности становится возможной благодаря установлению определенных ограничений в рамках работы нотариуса.

Нотариус не вправе осуществлять следующие действия:

1. Осуществлять самостоятельную предпринимательскую или какую-либо иную деятельность за исключением нотариальной либо научной или преподавательской.
2. Предоставлять посреднические услуги в рамках заключения тех или иных договоров.

Все вышеизложенные ограничения имеют для нотариуса абсолютное значение, то есть функционируют в течение всей его деятельности.

Подобные меры имеют отношение к специалистам, работающим в государственных конторах. Применимы они и к тем, кто занимается частной практикой.

Работа специалиста в области грамотного оформления разного рода документов, как это уже было отмечено, не преследует те или иные цели по извлечению прибыли.

В этой связи следует отметить, что коммерческий характер данного рода деятельности попросту противоречил бы общему принципу публичности ее проведения.

Нотариус в качестве работающего органа никому никаких услуг не оказывает, обслуживанием не занимается. Его деятельность должна рассматриваться как служба и осуществление действий от имени государства.

Таким образом, нотариус осуществляет установленные законом полномочия, связанные с реализацией публичной функции.

Его деятельность, помимо всего прочего, направлена на защиту законных интересов граждан, которая проявляется в форме нотариальных действий наряду с подготовкой различных документов и консультациями правового характера.

Принципы нотариальной деятельности во многом они перекликаются с основными аспектами нотариального права. И это естественно. Ведь общественные отношения в области нотариальной деятельности включены непосредственно в предмет соответствующего права.

Законность – первый принцип деятельности. Он предполагает полное, а кроме того, неуклонное соблюдение и надлежащее исполнение требований законодательства субъектами соответствующего права.

Второй принцип – это пределы нотариальной деятельности. Защиту прав наряду с законными интересами граждан специалист осуществляет исключительно в рамках, которые устанавливает законодательство. И гарантии нотариальной деятельности, и ограничения в нотариальной деятельности регулируются правовыми актами, а границы их компетенции строго очерчены.

Нотариусы и прочие подобные уполномоченные должностные лица имеют право осуществлять лишь те действия, которые закрепляются в основах соответствующего законодательства.

Третий принцип данной сферы деятельности заключается в осуществлении ее специальными субъектами. Ими выступают нотариусы и уполномоченные должностные лица [6].

Четвертым принципом служит осуществление нотариальной деятельности в рамках независимости и беспристрастности при ее выполнении. Равноудаленность от всех участников процесса обязательна.

Нотариус является беспристрастным и независимым в своей повседневной практической деятельности.

Такие специалисты руководствуются Конституцией и основами законодательства России о нотариате и прочими нормативно-правовыми документами.

Четвертый принцип, как уже было сказано, основан на независимости и беспристрастности деятельности. А значит, он предполагает, что при выполнении своих действий нотариус всесторонне, объективно и основательно, без каких-либо предпочтений одной из сторон, предоставляет разъяснения обратившимся к нему гражданам.

Таким образом, специалисты растолковывают лицам их права наряду с обязанностями, сутью и последствиями совершенных действий.

Пятый принцип заключается в равенстве перед законом при выполнении нотариальной деятельности.

Согласно ему, полностью исключается разделение граждан по следующим признакам:

1. Пол и расовая, национальная принадлежность.
2. Уровень образования и родной язык.
3. Отношение к религии.
4. Имущественное или должностное положение граждан.

5. Убеждения наряду с принадлежностью к каким-либо общественным объединениям.

6. Место жительства.

Таким образом, ни одно из вышеназванных обстоятельств не создает оснований для дискриминации обращающихся к нотариусу за совершением им должностного действия.

Любые субъекты, которые занимают одно и то же процессуальное положение, считаются равными перед законом и обладающими одинаковыми возможностями для того, чтобы пользоваться предусмотренными правами, а также выполнять возложенные обязанности.

Законодательство закрепляет равный статус нотариусов, которые работают в государственных конторах и тех, кто занимается частной практикой.

Шестой принцип деятельности связан с возможностью трудиться исключительно в рамках бесспорной юрисдикции.

Права, чья защита происходит путем нотариальных действий, должны носить бесспорный характер. Иначе говоря, не оспариваться другими гражданами.

Седьмой принцип предполагает публичность нотариальной деятельности. Связано это с тем, что она осуществляется от имени государства.

Следующий принцип – это, как уже отмечалось, некоммерческий характер деятельности нотариуса. Он полностью исключает возможность заниматься различного рода бизнесом.

Таким образом, нотариальная деятельность – это, прежде всего, государственный инструмент, гарантирующий беспристрастность и независимость, включающий в себя принципы законодательных основ.

1.2. РЕАЛИЗАЦИЯ ГАРАНТИЙ НОТАРИАЛЬНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ В СОВРЕМЕННЫХ УСЛОВИЯХ РАБОТЫ НОТАРИУСА

Значимость деятельности нотариуса в современном обществе трудно переоценить. Российский нотариат за свою более чем 150-летнюю историю прошел огромный путь в развитии.

Сегодня же, благодаря повсеместной цифровизации, у него появился большой потенциал для решения общественно значимых задач в самых разных сферах гражданского оборота.

Нотариальная система России не стоит на месте: она изменяется в соответствии с требованиями времени и новых технологий. Сегодня каждый нотариус России имеет электронную подпись и доступ к единой системе электронного нотариата страны. Это – огромная база данных, в которой есть масса сведений разного характера: завещания, брачные договоры, данные о залоге автомобилей и т.п.

Отдельного разговора заслуживает деятельность нотариуса в качестве учредителя наследственного фонда.

Норма о введении в российскую юридическую практику нового правового института - наследственного фонда - вступила в силу 1 сентября 2018 г.

Такая законодательная инициатива обусловлена развитием современных экономических отношений, вовлеченностью в наследственный процесс все большего количества иностранных элементов и изменением состава наследственной массы.

Ключевая задача наследственных фондов - помочь сохранению бизнеса и обеспечению работы предприятия в случае смерти владельца.

Учреждение наследственных фондов законодатель доверил нотариусу, который выступает ключевым правоприменителем в этой сфере [7].

Одна из насущных проблем - это организация нотариальных архивов. Именно поэтому возможное решение - хранение архивных электронных документов.

В электронной карточке хранится описание документа – атрибуты. Для каждого вида документа существует свой набор атрибутов, описанный, как правило, в инструкции по делопроизводству, утвержденной в организации. Атрибуты и файлы документа вводятся в систему операторами СЭД или регистраторами документов.

Любой пользователь при наличии соответствующих прав может изменить или дополнить описание (атрибуты) документа.

Дополнительно для каждого электронного документа определяются системные атрибуты – метаданные:

- уникальный номер (идентификатор) в системе,
- автор электронного документа (кто создал карточку),
- дата создания/изменения в системе,
- связи (ссылки) с другими документами и т.п.

Системные метаданные определяются автоматически системой и не могут быть изменены пользователем.

Таким образом, поиск документов в СЭД возможен тремя способами.

1. Поиск по атрибутам представляет собой поиск по полям электронных карточек документов. Например, можно найти документы по их регистрационным данным: регистрационному номеру, дате регистрации, корреспонденту и т.д.

2. Полнотекстовый поиск представляет собой более сложный поиск по базе данных текстов документов на основании содержимого вложенных файлов. В зависимости от используемой базы данных и поисковых механизмов полнотекстовый поиск возможен по файлам различных форматов. Наиболее широко используется поддержка форматов .doc, .rtf, .pdf.

3. Поиск по системным метаданным представляет собой поиск по идентификатору и системным действиям, производимым с документами.

Например, можно найти все документы, которые пользователь создал/просматривал/изменял сегодня/вчера/на прошлой неделе/в прошлом месяце и т.д.

Для всех вариантов поиска возможен сложный комбинированный поиск с использованием логических операций.

Как правило, в этом случае поисковые запросы сохраняются в системе и используются в дальнейшем для формирования различных отчетов и журналов.

Любое использование материалов допускается только при наличии гиперссылки.

Приложение в системе электронного документооборота собирается из относительно независимо настраиваемых компонент: документов (карточек документов), процессов и заданий, представлений и папок.

Представление в СЭД, в отличие от привычной таблицы в учетной системе - гораздо более гибкий инструмент.

Это связано с необходимостью отображать в одном табличном представлении самые различные типы объектов, которые могут использоваться в приложении, и формировать определенный контекст этого отображения.

Кроме того, представления должны позволять пользователям приложений выполнять разнообразные действия с объектами, которые отображаются в представлении в соответствии с бизнес-логикой приложений.

Особенностью СЭД, и Docsvision в частности, является необходимость настраивать представления без программирования.

Концепция представления, реализованного в Docsvision, творчески развивает идеи, заложенные в легендарном и в свое время исключительно революционном продукте Lotus Notes, в котором подобного рода объекты появились впервые.

С одной стороны, это обычная таблица, отображающая групповое представление некоторых объектов.

Каждая строка соответствует элементу (документу), в строке отображаются поля.

Таблицу можно сортировать, фильтровать, инициализировать из нее работу с документом, выполнять различные операции, в частности, групповые (например, экспортировать документы, изменять их статус).

Специфика представления в том, что в одной таблице могут отображаться документы разных типов (некоторый аналог Join таблиц в базе данных), при этом вывести в представление можно абсолютно любой объект, отобразить любое его поле, а также различные производные данные.

СЭД не является монолитным приложением.

СЭД - это платформа, в которой отдельные приложения (включающие различные типы документов и представлений) могут создаваться в разное время разными разработчиками, могут приобретаться в готовом виде и донастраиваться в процессе эксплуатации.

Все это приводит к тому, что обеспечить информационную целостность (например, сохранить единую политику наименования атрибутов) невозможно.

Но эти создаваемые независимо приложения образуют в результате систему «накопления знаний организации» и для обеспечения информационной «целостности» этой системы с точки зрения пользователя и реализован данный механизм.

Помимо наименования колонки представления, есть возможность определить тип данных, отображаемых в колонке, и формат: например, формат представления даты или дробного числа, которые будут влиять на способ сортировки.

В документе атрибуты могут быть оформлены в таблицы.

В случае необходимости в представлении могут быть отображены атрибуты, например, если в документе хранится набор файлов, каждый из которых имеет собственный набор атрибутов, например, дату создания и название.

Есть возможность создать представление, в котором при отображении документа в таблице ему будет отведено столько строк, сколько файлов содержит документ, и в каждой строке будет выведено название и дата создания соответствующего файла.

Ответственность нотариуса застрахована на четырех уровнях.

До 2018 года действовали три степени защиты от ошибки нотариуса:

- покрытие ущерба за счет личного полиса нотариуса;
- покрытие ущерба за счет личного имущества нотариуса;
- покрытие ущерба за счет страховки региональной нотариальной палаты [4].

С 1 января 2018 г. в полную силу начала функционировать финальная четвертая ступень страхования профессиональности ответственности нотариуса - Компенсационный фонд ФНП. А информационные технологии служат им хоть и надежным, но лишь подспорьем, ускоряющим работу и переводящим ее в современный формат.

Электронный нотариат позволяет не только регистрировать объекты авторского права, но и защищать их цифровыми методами, признанными в госучреждениях.

И надо сказать, система электронного нотариата России полностью соответствует аналогичным системам большинства стран СНГ, европейских стран и США, и признается там.

На сегодняшний день только электронный нотариат дает авторам шанс быстро зарегистрировать свои электронные произведения.

При этом нотариально заверенные в сети доказательства авторства принимаются государственными органами и служат в судах различной юрисдикции неоспоримым доказательством авторства.

Электронный нотариат в России дает клиенту возможность также получать свидетельство либо сертификат на объект авторского права. То есть: гражданин создал что-то и имеет документ, подтверждающий его авторство.

Таким образом, если он увидит, что его авторские права в Интернете нарушены, то может смело идти в суд и предъявлять свой сертификат в качестве доказательства авторства. А затем – требовать компенсацию с того, кто покусился на его собственность.

Сертификаты и свидетельства выдаются как в печатном, так и в электронном виде. Такой электронный документ, полученный по электронной почте, можно распечатать.

А можно и поместить его на свой сайт или блог, чтобы потенциальные плагиаторы видели: авторские права гражданина зарегистрированы и защищены. А потому – нечего даже пытаться копировать это произведение.

Объект авторского права, который взят под защиту электронного нотариата, затем помещается на хранение в системах по обеспечению электронного нотариата.

То есть сведения о нем и вашем авторстве в отношении него будут храниться в глобальной сети столько времени, сколько вы сочтете нужным оплатить. Либо – потом, когда срок хранения авторского материала закончился, нужно будет депонирование в системах хранения подобной информации продлевать.

Система электронный нотариат также занимается проверкой подлинности сертификатов и «штампов времени».

Поэтому авторы произведений могут быть уверены в том, что их права надежно защищены, и подделать сертификат никто не сможет.

1.3. ПРАВОСПОСОБНОСТЬ В НОТАРИАЛЬНОЙ ПРАКТИКЕ

При участии в нотариальных действиях юридических лиц нотариус должен установить их правоспособность в соответствии со ст. 43 «Основ законодательства Российской Федерации о нотариате». Если в сделке участвует представитель, то нотариус должен проверить его полномочия.

Правоспособность юридических лиц охарактеризована в ст. 49 Гражданского кодекса России. В частности, правоспособность означает возможности юридических лиц обладать гражданскими правами в соответствии с целями деятельности указанных лиц, его учредительными документами и реализуемыми обязанностями.

Для определения правоспособности юридических лиц нотариусы должны требовать от обратившихся представителей юридических лиц предоставления документов этого лица (как правило, в качестве данного документа выступает устав) и документов, которые подтверждают полномочия представителей юридического лица для совершения нотариальных действий [1].

Когда нотариус знакомится с учредительными документами юридических лиц, он должен проверить соответствие совершаемых действий закрепленных в учредительных документах компетенциям.

При этом особую сложность в нотариальной практике составляют обращения представителей филиалов и структурных обособленных подразделений. При обращении к нотариусу они должны иметь соответствующие полномочия, подтвержденные доверенностью, выданной от имени юридического лица.

Доверенность не нужна от руководителей, если они самостоятельно обращаются к нотариусу для совершения нотариальных сделок. В этом случае необходим лишь документ, который удостоверяет их должностное положение [2].

Наиболее обсуждаемые трудности нотариальной практики, связанные с удостоверением правоспособности юридических лиц, обусловлены участием в нотариальных действиях иностранных юридических лиц. В соответствии с законодательством нотариус обязан установить правоспособность таких лиц по законодательству страны, в которой это лицо зарегистрировано.

Если в рамках конкретного иностранного государства существует несколько территориальных единиц (например, США, Великобритания, Швейцария), то каждая из территориальных единиц имеет свою специфику, поскольку имеет свою правовую систему.

В этом случае нотариус обязан установить правоспособность иностранной компании в соответствии с законодательством территориальной единицы, где она зарегистрирована. Это существенно усложняет практику российских нотариусов [3].

Иностранные лица обязаны предоставить нотариусу документы, подтверждающие статус иностранной компании в связи с трудностями ознакомления с требованиями иностранного законодательства на практике из-за отсутствия доступа к необходимым источникам права.

В частности, регистрация иностранной компании может быть подтверждена выпиской из реестра юридических лиц страны, в которой зарегистрировано юридическое лицо-заявитель, свидетельством о регистрации или свидетельством об успешном состоянии предприятия.

Выписка из торгового реестра содержит номер юридического лица, дату учреждения и организационно-правовую форму, адресную информацию и данные об уставном капитале общества, директорах учреждения и его ответственном секретаре.

Каждая страна имеет свой собственный тип торгового реестра: французский реестр коммерсантов и товариществ дает экстракт "создали духи КБИС", английский регистрационной службы дает в Регистрационную палату Великобритании для тех юридических лиц, которые зарегистрированы в Англии или Уэльсе, реестр компаний Северной Ирландии – для тех, кто создал

организацию в Северной Ирландии, Шотландии регистрационную палату-для компаний Шотландии.

Страны общего права выдают сертификат добросовестности.

Эта справка свидетельствует о работе данного лица или его пребывании в стадии ликвидации.

Учредительные документы юридического лица, которые его представители предоставляют нотариусу для подтверждения своей правоспособности, должны соответствовать требованиям законодательства страны, где зарегистрирована юридическая компания.

При этом в ряде стран юридические лица не имеют учредительных документов – их законное положение подтверждается документом от регистрирующего органа [4].

В ряде стран в выписках из реестра не подтверждаются полномочия руководителя. В этом случае нотариус вправе затребовать иные внутренние документы юридического лица.

При удостоверении правоспособности иностранных юридических лиц российским нотариусам следует учитывать ограничения по предельному возрасту руководителя юридического лица, которое на законодательном уровне регламентировано в отдельных странах.

Также в нотариальной практике удостоверения правоспособности иностранных юридических лиц на территории Российской Федерации необходимо учитывать градацию в понятиях руководящих должностей в зарубежных компаниях.

В частности, там могут быть предусмотрены теневой директор, директор *de jure* и директор *de facto*. Каждый из этих директоров имеет свои полномочия по управлению юридическим лицом. Данные полномочия при совершении нотариальных действий должны совпадать с направлениями осуществляемых нотариальных действий [5].

Необходимо отметить обязательность легализации предоставляемых документов иностранного юридического лица.

Прежде всего, речь идет о заверении в Министерстве иностранных дел или других уполномоченных органах иностранного государства и последующей легализации документов в консульском учреждении Российской Федерации.

При удостоверении правоспособности иностранных юридических лиц российские нотариусы должны учитывать факты заимствования многих норм российского законодательства из иностранного права (например, из немецкого и французского).

Следовательно, некоторые положения могут перекрывать друг друга, но иметь определенную специфику: с точки зрения правовых форм, присущих только той или иной стране, особые требования к созданию и деятельности таких организаций.

Ряд государств вообще может признать недействительным юридическое лицо, если его деятельность нарушает общественный порядок. В Российской Федерации действует много оффшорных компаний, которые правоохранными органами родных государств рассматриваются как сомнительные, поскольку используются для достижения незаконных целей их фактических владельцев.

Нотариальная практика Российской Федерации при установлении правоспособности таких юридических лиц затрудняется по причине отсутствия русскоязычной версии законодательства той или иной страны. По этой причине нотариус не может полноценно проверить документы, которые ему предоставляются для установления правоспособности юридического лица [6].

Таким образом, практика нотариусов по удостоверению в правоспособности юридических лиц по объективным причинам осложняется в случае обращения за совершениями нотариальных действий представителей филиалов и структурных обособленных подразделений российских компаний, а также иностранных юридических лиц.

1.4. ДЕЕСПОСОБНОСТЬ В НОТАРИАЛЬНОЙ ПРАКТИКЕ

Нотариус должен удостовериться в дееспособности гражданина в целях проверки способностей человека по адекватному пониманию целей его визита к нотариусу.

Под гражданской дееспособностью в данном случае понимают способности к осуществлению собственными действиями приобретения и реализации субъективных прав и юридических обязанностей [1].

Дееспособность граждан возникает по общему правилу с 18 лет, когда наступает совершеннолетний возраст.

Данное понятие тесно связано с терминами «правоспособность» и «правосубъектность».

При этом даже для научного осмысления данных явлений известны примеры смешения элементов правосубъектности.

В качестве примера можно привести точку зрения В. В. Борисова, который подчеркивает некорректность формулировок положений п. 1 ст. 22 Гражданского кодекса РФ, поскольку неправильным является разбивание неделимой категории правоспособности, под которой понимается принадлежность физическим и юридическим лицам возможности к реализации совокупности гражданских прав [2].

С этим утверждением можно согласиться лишь частично, поскольку говорить о совпадении термина «правоспособность» в отношении физических и юридических лиц можно только частично.

Физическая природа граждан и признание их прав высшей ценностью позволяют говорить о формировании новых подходов в рассматриваемой проблеме дееспособности граждан.

Ранее основаниями для ограничения дееспособности были злоупотребление средствами алкогольного или наркотического характера, в 2012 году данный перечень дополнился чрезмерным увлечением азартными играми. Некоторые авторы предлагают ужесточить законодательство,

призывая ограничить дееспособность граждан, ведущих распутный или расточительный образ жизни [3].

На основании этого можно говорить о том, что дееспособность лица может быть ограничена не только с психической, но и социальной точки зрения. Ограничение в дееспособности в данном случае нацелено на защиту не только интересов гражданина, который не может сам управлять своим поведением, но и интересов общества, поскольку становится невозможным волеизъявления гражданина с психическими или социальными отклонениями.

Указанные взгляды и тенденции изменения законодательства в сфере ограничения гражданина в дееспособности лишь усложняют нотариальную практику.

В «Основах законодательства Российской Федерации о нотариате» не конкретизированы механизмы проверки дееспособности.

Нотариус не обладает правом требовать у обратившихся соответствующих данных из медицинских учреждений и заключений или справок от психиатра. Проверку дееспособности он проводит, опираясь на оценочные понятия.

При удостоверении в дееспособности физического лица нотариус обращает внимание на визуальный, вербальный, органолептический способы. Человек должен выглядеть адекватно, логично вести диалог, не пребывать в состоянии опьянения.

При удостоверении дееспособности гражданина нотариус устанавливает личность обратившегося по его паспорту, проверяет возраст.

Если возникают сомнения в дееспособности гражданина, нотариус может задать ряд вопросов общего характера, а также относительно цели визита.

Если возникли какие-то сомнения, то следует направить запросы в суды для уточнения вопросов о наличии вступивших в законную силу решений суда о признании гражданина недееспособным.

Устранение сомнений нотариуса в дееспособности должно устраняться до совершения нотариального действия.

Если все же нотариус заверяет сделки лиц, которые состоят на учете в психо-неврологических диспансерах или не состоят на учете, но имеют соответствующие расстройства, то такие сделки могут быть оспорены в суде. Очень часто среди таких сделок встречаются завещания.

При составлении завещания нотариус обязательно, как это уже было отмечено выше, требует паспорт, подтверждающий правоспособности заявителя.

В отношении дееспособности споры, как правило, возникают после смерти завещателя. В таких случаях назначают посмертную судебно-психиатрическую экспертизу [4].

Для назначения посмертной судебно-психиатрической экспертизы первоначально нужно доказать суду ее необходимость.

В качестве примера можно привести решение Московского городского суда, который в 2018 году отказал истцу в проведении данной экспертизы только на основании составления завещания в стенах городской клинической больницы при наличии тяжелых заболеваний болезни сердца, костей, суставов.

Такие основания не были признаны судом достаточными для назначения и проведения посмертной судебно-психиатрической экспертизы [5].

Истец должен представить в суд первичные доказательства наличия у наследодателя различных психических расстройств, которые требует экспертного исследования.

Серьезные заболевания сердца, костей и суставов не относятся к перечню таких расстройств, поскольку не влияют на психику.

Если наличие психических заболеваний не отражено в медицинских документах, если о них не могут детально и достоверно рассказать свидетели, то у суда отсутствуют основания для назначения посмертной судебно-психиатрической экспертизы.

В то же время, если у суда достаточно оснований для назначения указанной экспертизы, то он может встать на сторону истца.

В качестве примера можно привести дело №2-5090/18, которое рассматривал Савеловский районный суд Москвы.

Здесь суд не только поддержал истца с заявлением о необходимости назначения посмертной судебно-психиатрической экспертизы, но и результаты проведенной экспертизы подтвердили наличие психических расстройств у наследодателя: он мог уснуть во время разговора, был подвержен резким перепадам настроения, страдал манией преследования и нуждался в постоянном медицинском уходе.

По результатам экспертизы был сделан вывод о наличии психических расстройств у завещателя в юридически значимый период, что лишило его способностей понимания значения осуществляемых им действий и соответствующего руководства при оформлении документов.

Результаты данной экспертизы и свидетельские показания стали для суда весомым доказательством, и суд вынес решение о признании завещания недействительным [6].

На этом основании можно сделать следующий вывод: нотариусы обязаны устанавливать правоспособность и дееспособность граждан при удостоверении различных документов. Однако, возможности объективного и детального установления нотариусами дееспособности граждан значительно осложнены. Поэтому нередко заседания в судах (особенно часто это встречается при исках о признании завещания недействительным), когда истцы просят назначить и провести посмертную судебно-психиатрическую экспертизу с целью признания лица недееспособным уже после его смерти.

ГЛАВА 2. АНАЛИЗ ПРОБЛЕМ ПРАВОСПОСОБНОСТИ И ДЕЕСПОСОБНОСТИ В НОТАРИАЛЬНОЙ ПРАКТИКЕ

2.1. АНАЛИЗ РАБОТЫ НОТАРИАЛЬНОЙ КОНТОРЫ

В нотариальной конторе, на базе которой осуществлялось прохождение практики, организована работа нотариуса, секретаря и помощника. Нотариальные действия совершаются нотариусом от имени государства.

Рабочее место нотариуса определено органом юстиции и нотариальной палатой.

В процессе преддипломной практики были получены практические навыки в трех направлениях, во-первых, в отношении изучения нормативно-правовой составляющих нотариальных действий в целом и наследования по закону в частности, во-вторых, в области документооборота в нотариальной конторе и в – третьих, в области делового общения.

В отношении нотариальных действий было установлено, что при совершении нотариальных действий нотариусы обладают равными правами и несут одинаковые обязанности независимо от того, работают ли они в государственной нотариальной конторе или занимаются частной практикой.

Законодательными актами Российской Федерации могут быть предусмотрены и иные нотариальные действия.

Статья девятая закона «О нотариате» гласит, что нотариально-делопроизводственная деятельность осуществляется нотариусами в строгом соответствии с правилами, утвержденными Министерством юстиции Российской Федерации совместно с Федеральной налоговой службой. Во исполнение этой нормы были утверждены правила ведения нотариального делопроизводства (с 2009 года).

В этих правилах установлен единый порядок работы абсолютно всех нотариусов с документами, а также контроль за исполнением правил. Они также регулируют документооборот и документооборот нотариуса с момента

создания или получения документов до непосредственной передачи в архив или уничтожения, включая порядок работы с этими документами, контроль, ведение и заполнение документов, связанных с совершением нотариальных действий, Составление номенклатуры дел, дальнейшую подготовку документов к хранению или уничтожению.

Согласно правилам нотариального делопроизводства приоритетной формой, необходимой для оформления документации в нотариальном делопроизводстве, является бумага. Но, в то же время, копии документов, регистрационные и регистрационно-контрольные формы допустимы для создания, обработки и хранения в базах данных на электронных носителях, но только для учета и необходимого справочного и информационного обеспечения нотариальной деятельности.

В рамках нотариально-делопроизводственной работы каждый нотариус оформляет:

Журнал входящей корреспонденции, а также отдельный журнал исходящей корреспонденции.

1. Журнал регистрации организационно-распорядительных документов.
2. Журнал бухгалтерского учета, касающийся приема и передачи полномочий, а также дел нотариуса.
3. Книга учета наследственных дел, а также алфавитная книга учета наследственных дел.
4. Алфавитная книга записей завещаний.
5. Книга записей завещаний частного характера.
6. Книга учета заявлений (инструкций) относительно принятия должных мер по охране наследственного имущества.
7. Книга учета заявлений (инструкций) относительно принятия должных мер по управлению наследственным имуществом.
8. Книга всех депозитных операций.
9. Алфавитная книга, необходимая для учета кредиторов.

10. Реестры для регистрации нотариальной деятельности.

Имеющиеся у нотариуса книги, реестры, журналы перед внесением в них первой записи обязательно должны быть прошиты, а их листы пронумерованы. На оборотной стороне последнего листа делается обязательная запись о количестве пронумерованных и прошитых листов, которые подписываются должностными лицами и печатью нотариальной палаты в случае, когда книги, реестры, журналы выдаются частнопрактикующими нотариусами, либо подписью должностного лица и печатью территориального органа юстиции в случае, когда они являются нотариусами, работающими в государственных нотариальных конторах. Поскольку выдача книг, реестров, журналов нотариусам подлежит обязательной регистрации непосредственно в нотариальной палате или территориальном органе юстиции, в них также проставляются дата выдачи и регистрационный номер.

Территориальные органы юстиции осуществляют контроль за соблюдением правил ведения нотариального делопроизводства теми нотариусами, которые работают в государственных нотариальных конторах, а нотариусы, практикующие частную практику, контролируются территориальными органами юстиции совместно с нотариальными палатами субъектов страны посредством периодических совместных проверок.

Плановые проверки нотариусов, занимающихся частной практикой, проводятся в строгом соответствии с ежегодными графиками проверок, утвержденными территориальным органом юстиции и нотариальной палатой. Для проверки создается отдельная комиссия, в которую должны входить не менее двух человек (представители территориального органа юстиции, а также нотариальной палаты). Персональный состав этой комиссии утверждается для каждой из инспекций отдельно. По результатам проверки составляется акт, отражающий положительные стороны исполнения специалистом правил нотариального делопроизводства, а также замечания, обнаруженные в ходе проверки в случае их выявления, и предложения. Акт

составляется в трех экземплярах и подписывается проверяющими лицами и непосредственно нотариусом, в отношении которого проводилась проверка. Справки хранятся строго в территориальном органе юстиции, в нотариальной палате и нотариусах, в отношении которых проводилась данная проверка.

Согласно вышеуказанным правилам, нотариальная деятельность включает в себя такие действия, как:

- Оформление организационно-распорядительных документов, а также писем нотариуса.
- Обработка входящих и исходящих документов.
- Использование печатей с воспроизведением Государственного герба страны, штампов, а также бланков нотариуса.
- Подготовка этого пункта.
- Формирование и дальнейшая регистрация дел.
- Ведение архива нотариальной конторы.
- Ведение и дальнейшее заполнение реестров для регистрации нотариальной деятельности.

Документы, которые непосредственно связаны с осуществлением нотариального действия, но никоим образом не касаются документального оформления этого действия, признаются организационно-распорядительными документами, выдаваемыми каждым нотариусом в точном соответствии с правилами нотариального делопроизводства. В их число входят:

1. Постановления (не считая тех, которые связаны в соответствии с действующим законодательством с документальным оформлением нотариального акта, а именно о выдаче денежных средств на похороны наследодателя, об аннулировании ранее выданного свидетельства о праве на наследство и др.).
2. Заказы.
3. Инструкции.
4. Запросы на информацию и документы.

Отличительной особенностью организационно-распорядительных документов можно считать обязательное указание в них достаточно внушительного количества деталей, в том числе:

- наименование нотариальной палаты субъекта РФ (по документам тех нотариусов, которые занимаются частной практикой);
- наименование нотариального округа или государственного нотариуса;
- фамилия, инициалы, должность специалиста;
- дата, а также номер приказа территориального органа юстиции, согласно которому нотариус был назначен на должность;
- вид документа (приказ, постановление и др.);
- наименование документа (относительно отказа в совершении нотариального действия и пр.);
- точная дата; регистрационный номер;
- место составления;
- непосредственно текст документа;
- подпись нотариуса; печать нотариуса с воспроизведением государственного герба страны.

Правила нотариального производства внесли некоторую ясность в процедуру составления нотариусом своей подписи на различных документах. Например, подпись нотариуса, проставленная в конце организационно-распорядительного документа, должна состоять из наименования его должности, личной подписи, а также расшифровки подписи, которая выглядит следующим образом:

Нотариус ___ __ (личная подпись) ___ __ действующая фамилия

Организационно-распорядительные документы подлежат обязательной регистрации в журнале организационно-распорядительных документов, а оригиналы этих документов помещаются в справочную номенклатуру нотариуса.

В отличие от организационно-распорядительных документов письма нотариуса содержат меньше деталей, которые считаются обязательными. В письмах нотариуса помимо прямого текста указываются фамилия и инициалы, должность, наименование нотариального округа или государственного нотариуса, место, а также точная дата и исходящий регистрационный номер письма, его адресат, отметка о наличии заявления, если таковое имеется, и подпись нотариуса. В письмах, которые приходят от нотариуса, занимающегося частной практикой, помимо указанных выше реквизитов указывается наименование нотариальной палаты субъекта РФ, членом которой является нотариус.

В то же время выданные нотариусом свидетельства о совершенных нотариальных действиях, отнесенные правилами нотариального делопроизводства к разновидностям нотариальных писем, предусматривают расширенный перечень обязательных реквизитов. Такие свидетельства помимо указанных выше реквизитов должны содержать наименование, ссылку на документ, на основании которого они выдаются; оттиск нотариальной печати с воспроизведением Государственного герба страны. Кроме того, им разрешается указывать дату и номер приказа территориального органа юстиции о назначении нотариуса на должность.

В проставленных нотариусом подписях в письмах, которые, как уже говорилось ранее, выдаются строго по личному бланку, должность специалиста не указывается. В том случае, когда документ или письмо выдается физическим лицом, замещающим временно отсутствующего нотариуса, независимо от формы бланка, на котором они выданы, подпись этого физического лица обязательно должна содержать указание на статус этого физического лица, его личную подпись с обязательной расшифровкой.

При получении документов по почте нотариус сначала проверяет правильность их доставки. В случае, если документы доставлены этому нотариусу по ошибке, они подлежат обязательному возврату в почтовое отделение для дальнейшей отправки по указанному адресу. Далее нотариус

вскрывает конверты, которые ему адресованы, и обязательно проверяет наличие в них документов и заявлений (если таковые имеются). При отсутствии документа в конверте или приложения к нему составляется соответствующий акт по установленной форме, один экземпляр которого направляется адресату, второй прилагается к полученным документам. Если полученное нотариусом обращение не содержит никаких сведений о фамилии и почтовом адресе заявителя, то такое обращение может считаться анонимным и не рассматривается нотариусом. Конверты, в которых нотариус получает документы, обычно уничтожаются. Но в некоторых ситуациях, например, для записи информации о времени отправки или получения документов, об адресе отправителя, если его нет в документе, к полученным документам прикрепляются конверты.

Во время приема на личный прием оригиналов документов, которые необходимы для совершения нотариального действия не в день приема документов или для совершения нотариального действия без заявителя, заявителю нотариус выдает квитанцию, заверенную подписью и оттиском печати нотариуса. Такими документами, например, могут быть документы, необходимые для выдачи свидетельства о праве на наследство и переданные нотариусу до истечения шести месяцев со дня открытия наследства, или документы, необходимые для оформления векселя. Возврат нотариусом таких документов заявителю тоже является строго распиской, оформленной в свою очередь заявителем в отдельном документе или в соответствующих записях, остающихся в делах нотариуса копией возврата оригинала документа. В случае, если нотариус на личном приеме принимает копии документов, квитанция об их получении выдается нотариусом только по просьбе заявителя. Расписка, выданная нотариусом, составляется в двух экземплярах, один из которых выдается непосредственно заявителю, а второй помещается в досье нотариуса.

Документы, которые нотариус получает в связи с осуществлением нотариальной деятельности, независимо от способа, которым они были

доставлены, подлежат обязательной регистрации в журнале входящей корреспонденции. Не регистрируются только те документы, которые необходимы для совершения определенного нотариального действия и подтверждающие конкретные события или факты (в частности, правоустанавливающие документы, документы, которые подтверждают факт рождения или смерти и пр.).).

Индивидуальные документы, полученные нотариусом, помимо общей регистрации в журнале входящей корреспонденции должны учитываться дополнительно (согласно двадцать пятому пункту правил нотариального делопроизводства). В частности, заявления о принятии наследства или отказе от наследства регистрируются в книге учета наследственных дел, заявления о принятии мер по охране наследственного имущества, соответственно, в Книге учета заявлений о принятии мер по охране такого имущества, документы о принятии денежных средств или ценных бумаг в нотариальный депозит-в книге учета депозитных операций. Но в отличие от общих правил регистрации не предусмотрено проставление регистрационных данных специального счета для входящего документа.

После этого зарегистрированный документ подлежит предварительному рассмотрению специалистом в течение пяти дней для оценки его содержания и принятия решения о необходимости, сроках и дальнейшей процедуре оформления. В зависимости от содержания такого документа, нотариус может принять следующие решения:

Направить полученный документ другому нотариусу, непосредственно к компетенции которого относится его оформление, а в ситуации, когда не совсем ясно, к компетенции какого конкретного специалиста относится оформление такого документа, - в соответствующий территориальный орган юстиции для дальнейшей передачи строго по принадлежности.

Документ направляется другому нотариусу или в территориальный орган юстиции в течение семи дней со дня его получения. О направлении этого документа нотариус строго в обязательном порядке информирует лицо, от

которого он получил этот документ.

Вернуть полученное обращение отправителю, если его исполнение непосредственно не входит в компетенцию данного нотариуса. Такое обращение должно быть возвращено с соответствующим разъяснением в течение семи дней со дня его получения.

Рассмотреть обращение и дать ответ по существу в течение тридцати дней со дня получения документа в случае, если иные сроки рассмотрения не установлены действующим законодательством страны.

Рассмотреть кассационную жалобу (документ) без ответа заявителю и сделать ссылку относительно результатов рассмотрения этой кассационной жалобы (документа).

Полученное нотариусом обращение (документ) признается исполненным в том случае, когда все поставленные в нем вопросы решены и при необходимости заявителю дан ответ. При обработке поступивших заявлений (документов) делается вывод о том, что прямое обращение (документ), если оно не возвращено обратно отправителю, копия ответа и другие сопутствующие документы помещаются в дело с обязательной отметкой "к исполнению". Отметка должна содержать дату и личную подпись специалиста.

Документы, поступающие от нотариуса, подлежат обязательной регистрации в журнале исходящей корреспонденции. Исключением из этого правила можно назвать документы, формализующие совершенный нотариальный акт (акты, свидетельства, постановления и др.). В подтверждение регистрации такого документа на нем проставляется регистрационный номер, а также точная дата регистрации по журналу исходящей корреспонденции. Кроме того, ставится подпись нотариуса и, при необходимости, – оттиск его печати. Второй экземпляр такого документа помещается в досье нотариуса.

Передача документа нотариусом заявителю допускается на личном приеме. В такой ситуации заявитель получает документ либо в отдельном

документе, либо в виде конкретной записи в копии документа, которая остается в документах у нотариуса.

Особые требования предъявляются также к порядку уничтожения печати. Стоит отметить, что нотариальная печать с гербом страны подлежит уничтожению не непосредственно нотариусом, а территориальным органом юстиции. При увольнении или освобождении от полномочий специалиста, занимающегося частной практикой, увольнении нотариуса с государственной должности, при изменении места нахождения нотариуса или наименования государственной нотариальной конторы, указанного на такой печати, в течение тридцати дней со дня наступления соответствующего события нотариус направляет свою печать для распоряжения в территориальный орган юстиции. Передача печати осуществляется в соответствии с актом, составленным в двух экземплярах. Акт утверждается непосредственно руководителем территориального органа юстиции и один из экземпляров возвращается нотариусу. В случае возникновения обстоятельств, делающих невозможным передачу печати непосредственно нотариусу (в частности, его смерть, тяжелая болезнь, розыск, лишение права осуществлять профессиональную деятельность по решению суда и др.), такая печать передается территориальному органу юстиции специальной комиссией, которая создается в таких случаях территориальным органом юстиции совместно с нотариальной палатой.

При оформлении документов помимо нотариальных печатей могут использоваться строго с соблюдением установленных правил мастичные печати и штампы. Согласно одному из этих правил, выполнение оттиска мастичного штампа допускается исключительно штемпельной краской синего, голубого или фиолетового цвета. Если мастичный штамп применяется для оформления удостоверяющей надписи нотариуса, то пустые места штампа добавляются экспертом либо вручную, либо с помощью технических средств. Но также допускается добавлять красители голубого, синего или фиолетового цвета.

Бланки, используемые частнопрактикующими нотариусами для совершения нотариальных действий, представляют собой бланки единого образца, которые изготавливаются на специальной бумаге с водяными знаками и с использованием других видов защиты, применяемых к контрафактной полиграфической продукции. Они имеют специальные условия хранения в металлических шкафах, сейфах и (или) в специально оборудованных помещениях в условиях, исключающих повреждение и кражу. Форма, порядок изготовления, учета и использования бланков разрабатываются и затем утверждаются строго Федеральной налоговой службой по обязательному согласованию с Министерством юстиции Российской Федерации. Такие вопросы регулируются Положением о порядке изготовления, обращения, учета и использования бланков для нотариальных действий, утвержденным Решением Правления ФНП с двадцать первого по двадцать второе декабря 2009 года (протокол № 14/09, с дальнейшими изменениями в 2010, 2011, 2012 годах) и согласованным Министерством юстиции письмом от двадцать седьмого октября 2010 года № 16/21964-Юл.

В соответствии с пунктом вторым настоящего положения указанные формы применяются при совершении нотариальных действий помимо:

- Доказательства верности копий документов, а также выписок из них.
- Доказательство правильности перевода документа с одного языка на другой язык.
- Засвидетельствуйте подлинность подписи переводчика.
- Комиссия исполнительных надписей.
- Справки о точном времени предъявления документов.
- Если применение формы не предусмотрено законом, иными правовыми актами или не обусловлено согласием лиц, обратившихся за свидетельством о сделке.

Удостоверение подлинности подписи на документе, форма которого установлена законодательным или иным правовым актом. Но это исключение

не применяется в том случае, когда обязательное использование формы для удостоверения подлинности подписи на документе, форма которого установлена законодательным или иным правовым актом, будет предусмотрено нормативным актом.

На бланке для нотариальных действий необходимо оформлять все страницы абсолютно всех копий нотариального акта, исключением является копия стороны договора, которая производит отчуждение имущества, а также документы, которые остаются непосредственно в делах нотариуса. В экземпляре стороны договора, по которому производится отчуждение имущества, и копии нотариуса оформляются на простой бумаге, но в экземпляре нотариуса должны быть зафиксированы количество и серия бланков, которые использовались для изготовления копий документа, выданного заявителем на нотариальное удостоверение.

Для бланков установлено, что нотариусы и нотариальные палаты ведут их отдельный учет. Учет таких бланков осуществляется в электронном виде – с внесением нотариальными палатами и (или) нотариусами сведений о бланках в единую информационную систему и на бумажных носителях данных по формам бухгалтерского учета предприятий, которые формируются из оперативной отчетности УИСН, а также записей о похищенных, утерянных, утраченных бланках. При ведении учета в электронном виде данные о формах вносятся в ЕИСН не позднее рабочего дня, следующего за днем, когда эти данные стали известны нотариусу или нотариальной палате. По-другому ведется учет поврежденных бланков, данные о которых должны быть внесены в ЕИСН не позднее дня, предшествовавшего дню возврата (или передачи) специалистом бланков в нотариальную палату. Нотариальные палаты ведут электронный учет таких бланков: которые были получены от изготовителя; которые были выданы нотариусам; которые были возвращены нотариусами в нотариальную палату как неиспользованные, испорченные, бланки с техническим браком, бланки с одинаковыми серийными или серийными номерами; которые не были получены нотариусами (в том числе не вложены

в пачку, которая сформирована изготовителем); украдены или утеряны. Бухгалтерские бланки на бумажном носителе данные, полученные нотариальной палатой в момент формирования в случаях бухгалтерских бланков оперативной отчетности из ЕИСН, а также сообщения на бланках. Нотариусы обязаны вести электронный учет бланков, полученных от нотариальной палаты, использованных для оформления нотариальных действий, возвращенных в нотариальную палату как неиспользованные, испорченные, дублированные, имеющие технический брак, не полученные (в том числе бланки, не вложенные в упаковку изготовителем), утерянные или украденные. Помимо электронной формы ведения бухгалтерского учета, нотариус обязан вести бумажный учет абсолютно всех форм, за исключением тех форм, которые использовались для оформления нотариальных действий.

Вышеуказанное положение (в соответствии с пунктами одиннадцатым и двенадцатым) предусматривает прямую обязанность эксперта осуществить возврат в нотариальную палату неиспользованных или испорченных им бланков, бланков, имеющих технический брак, идентичные серийные или серийные номера. Бланки испорченные, с одинаковыми номерами, с техническим браком должны быть уничтожены строго в нотариальной палате специальной комиссией, созданной специально для этой цели.

Для оформления документов, не предназначенных для совершения нотариальных действий, допустимо использовать личные бланки эксперта, которые составляются на обычных стандартных листах бумаги формата А4. На этом бланке необходимо указать фамилию, имя, отчество эксперта, должность, наименование нотариальной палаты субъекта РФ (в случае, когда обращающийся практикующий врач является частным лицом) или наименование государственной нотариальной конторы (для специалистов, работающих в государственном учреждении), наименование нотариального округа, в пределах которого он осуществляет профессиональную деятельность, адрес офиса (для специалиста, имеющего частную практику) или государственной конторы.

Для учета документации, группировки документов в определенных случаях, определения точных сроков их хранения нотариусом, который занимается частной практикой, или работает в Государственной канцелярии, утверждается определенная номенклатура дел, которая представляет собой систематизированный перечень наименований (наименований) дел с обязательным указанием сроков, в течение которых они должны храниться. В номенклатуру дел включаются наименования (названия) тех дел, которые отражают абсолютно всю документированную деятельность специалиста и, в частности, книги, реестры, журналы.

Ежегодно номенклатура дел составляется нотариусом, осуществляющим частную практику, а в Государственной канцелярии-нотариусом или лицом, уполномоченным территориальным органом юстиции на осуществление такой деятельности. Номенклатура вводится в действие строго с первого января следующего календарного года. Номенклатура дел составляется строго в двух экземплярах и оформляется на личном бланке нотариуса.

Номенклатура дел, которая составляется частным нотариусом, должна быть утверждена уполномоченным должностным лицом нотариальной палаты, членом которой является данный специалист. Номенклатура дел в Государственной канцелярии утверждается приказом территориального органа юстиции. Номенклатура дел должна быть представлена в нотариальную палату или территориальный орган юстиции не позднее первого декабря текущего года, чтобы она была утверждена своевременно. После утверждения один из экземпляров должен быть возвращен нотариусу и государственной службе, второй-оставлен на хранение в нотариальной палате или территориальном органе юстиции. Следует отметить, что копия номенклатуры дел нотариуса, осуществляющего частную практику, в течение десяти дней со дня ее утверждения должна быть направлена нотариальной палатой в территориальный орган юстиции.

В соответствии со статьями пятьдесят первой и пятьдесят второй правил

нотариального делопроизводства на момент составления номенклатуры дел запрещается сокращать срок годности дел, по которым установлена грубая классификация. В случае введения законодательными актами страны иных видов нотариальных действий допускается заполнять только новые рубрики без заполнения графы "срок хранения". Такой порядок заполнения допускается до внесения необходимых изменений в примерную номенклатуру дел. Для включения в номенклатуру новых наименований дел, которые не были предусмотрены при ее подготовке, но были сформированы в течение календарного года, в каждом из разделов документа следует также предусмотреть резервные индексы.

В соответствии с утвержденными правилами примерный диапазон сроков хранения дел должен основываться на перечне типовых распорядительных документов, формируемых в деятельности организаций, с указанием точного срока годности, утвержденном Росархивом шестого октября 2000 года. Но поскольку этот документ уже утрачен в силу более позднего приказа Министерства Об утверждении проекта перечня дел при определении точных сроков хранения дел нотариусами, очевидно, стоит придерживаться сроков, которые были установлены в приказе Министерства культуры от двадцать пятого августа 2010 года №558 «Об утверждении» Перечня типовых административных архивных документов, формируемых в ходе деятельности государственных органов, органов местного самоуправления и организаций с указанием»

В конце календарного года номенклатура дел закрывается итоговой записью о количестве и категориях дел, находящихся в производстве нотариуса. Итоговая запись считается самостоятельным документом. Он составлен строго в двух экземплярах по образцу, приведенному в правилах нотариального делопроизводства.

Дела, которые были открыты, обязательно помещаются на хранение. Дел постоянного хранения в этом случае помещаются в жесткий чехол. На обложке Необходимо указать следующие реквизиты:

Фамилия и инициалы нотариуса, осуществляющего частную практику, а также наименование его нотариального округа или наименование государственной нотариальной конторы, которые должны быть указаны полностью прописью.

Номенклатурный индекс проводится по номенклатуре дел. Если в деле имеется несколько томов, индекс должен быть дополнен номером Тома.

Название конкретного дела в соответствии с номенклатурой дел.

Дата начала, а также окончания этого дела, оформленного устно цифровым способом. Датой начала является дата получения первого из документов, включенных в дело.

Дело, формируемое нотариусом, состоит из документов, сгруппированных в определенном порядке в отдельную папку, которые относятся либо к конкретному вопросу (это могут быть договоры страхования профессиональной ответственности нотариуса), либо к определенному действию (ипотечные договоры), либо к сфере деятельности (личные дела сотрудников) и т.д.

По общему правилу, документы внутри дела систематизируются строго в хронологическом порядке. Но есть некоторые исключения из этого порядка. Так, документы-запросы группируются с документами-ответами в деловой "переписке", постановления нотариуса по поводу отказа в совершении профессиональных действий добавляются к документам, в отношении которых отказано в совершении профессиональных действий, постановления и распоряжения, которые касаются регистрации наследственных дел, помещаются в соответствующие наследственные дела. Специфика формирования и регистрации дел устанавливается одиннадцатым разделом Правил нотариального делопроизводства и в отношении наследственных дел и дел, которые касаются закрытого завещания, нотариального вклада, вексельных протестов.

В конце дела в том случае, если оно состоит из нескольких томов, всегда в конце каждого файла указывается список-свидетель, указывающий цифрами

и словами количество листов в этом деле (томе); оговаривается наличие документов за другие календарные годы, отражаются данные листов, которые помечены специальными номерами, пропущенными номерами, склеенными или поврежденными листами; отражаются любые изменения в бизнесе, такие как удаление, добавление документов и т. д. Заверительный лист подписывается нотариусом с обязательным указанием его должности, точной даты заверительной надписи, а затем заверяется оттиском штампа.

В конце дела составляется внутренняя опись дела, каждый из документов дела заносится в него под самостоятельным порядковым номером. Во внутренней описи указывается точная дата документа, помещенного в это дело, название и количество листов, на которых каждый из документов находится в деле. В конце этой описи проставляется итоговая запись, прописывающая цифрами и словами количество включенных в нее документов, а также количество листов внутренней описи. Такая опись составляется на отдельных бумажных листах, подписывается нотариусом с обязательным указанием должности, точной даты составления, а затем подшивается в начале дела.

Все листы, кроме списка-свидетеля и внутренней описи, подлежат обязательной нумерации пером (простой). Нумерация выполняется арабскими цифрами, которые проставляются в правом верхнем углу каждого из листов документа. Если на листах ранее была сделана нумерация, а с новыми она не совпадает, прежний номер зачеркивают, а новый проставляют рядом. Правила нотариального делопроизводства (согласно семьдесят девятому пункту) допускают возможность наличия в нумерации листов не более пяти ошибок в одном деле или томе. В этом случае листы такого дела или Тома не могут быть пронумерованы повторно, а неучтенные листы должны быть пронумерованы буквенным номером, то есть таким номером, который обозначается как цифрой, так и буквой (3А, 3Б и др.). Все ошибки, допущенные в нумерации, обязательно оговариваются на листе-удостоверителе. Но если при нумерации листов в деле или томе допускают больше, чем пять ошибок, то листы дела

(Тома) необходимо пронумеровать заново.

После составления Ведомости-аттестатора и внутренней описи все документы, которые были помещены в конкретное дело, обязательно зашиваются ниткой (прочной) в чехол или переплетаются так, чтобы текст документа можно было свободно прочитать. В случае, когда текст находится слишком близко к левой стороне листа, что может затруднить его чтение после прошивки, на лист нужно приклеить бумажную полоску, которая будет пришита и на место склеивания поставить оттиск нотариальной печати. Кроме того, оттиск такой печати наклеивается на бумажную наклейку (она приклеивается к концам нити, которой прошиты документы, или к месту крепления листов другим способом). Оттиск печати размещается так, что ее часть располагается на наклейке из бумаги, а часть - на листе.

Пункты с семидесятого по семьдесят второй правил нотариального делопроизводства предусматривают, в зависимости от срока хранения конкретного дела, его полное или частичное оформление.

Частично оформляются дела, срок временного хранения которых не превышает десяти лет. Частичная Регистрация дела заключается в повторной систематизации документов, а также в нумерации листов. После этого в корпус компилируется лист аттестации, и его можно прошивать. При частичной регистрации бизнеса не обязательно производить внутреннюю инвентаризацию.

Полной регистрации подлежат те случаи, которые связаны с временным хранением на срок более десяти лет. При полном оформлении производится нумерация листов, составляется список-свидетель, а также внутренняя опись документов, делается привязка (подача), указывается точная дата окончания дела и другие реквизиты обложки. В отношении каждого из имеющихся документов (из тех, которые в случаях подлежат полной регистрации) проводится специальная экспертиза ценности документов для отбора тех, которые будут в дальнейшем храниться или будут подлежать последующему уничтожению. Помимо нотариуса экспертиза стоимости документов также

проводится экспертными комиссиями, которые создаются нотариальными палатами, а также территориальными органами юстиции.

По законченным и при этом надлежащим образом оформленным делам, подлежащим постоянному или временному хранению, составляется обязательная опись, представляющая собой перечень наименований дел с обязательным указанием точных дат и количества листов в деле. Каждое из дел заносится в инвентарь под своим собственным серийным номером, а если в нем есть несколько томов, то каждый из томов заносится в инвентарь под своим собственным номером. В конце инвентаризации делается запись с указанием количества дел, перечисленных в описи, указанных цифрами и словами, и обязательно проставляется точная дата инвентаризации. Опись должна быть составлена в двух экземплярах, подписана нотариусом, практикующим в частном порядке, или уполномоченным лицом государственной нотариальной конторы. Подпись нотариуса подлежит обязательному заверению оттиском печати с гербом. Копии описи в течение двух месяцев после окончания календарного года представляются на утверждение в нотариальную палату для частной нотариальной практики и в территориальный орган юстиции для государственной нотариальной конторы. После утверждения один из экземпляров документа подлежит обязательному возврату, а другой остается на хранении в нотариальной палате или в территориальном органе.

Нотариусы обязаны хранить абсолютно все имеющиеся у них дела, в частности книги, реестры и журналы, в течение срока, установленного примерной номенклатурой дел. В связи с этим помещения нотариальной конторы, где хранится архив, должны быть оборудованы оборудованием, позволяющим создать подходящие условия для хранения документов и обеспечения их полной сохранности. Согласно правилам нотариального производства, начало срока хранения всех дел приходится на первое января года, следующего за годом окончания производства по конкретному делу.

2.2. ОСНОВНИЯ И ПОРЯДОК ПРИЗНАНИЯ НЕДЕЙСТВИТЕЛЬНОСТИ СДЕЛКИ

Анализ нотариальной практики свидетельствует о том, что в результате нарушений порядка удостоверения нотариуса в правоспособности и дееспособности может возникнуть порок субъектного состава – одно из оснований для признания сделки недействительной. Так как сделки могут совершать и физические, и юридические лица, то сделки с пороком субъектного состава можно разделить на две группы: сделки с пороком субъектного состава в отношении граждан (физических лиц) и сделки с пороком субъектного состава в отношении юридических лиц.

Сделки с пороком субъекта – физического лица – касаются дееспособности лица. Дееспособность – это способность лица осуществлять свои гражданские права и нести обязанности. Дееспособность лица в полном объеме возникает при достижении 18 лет.

- К сделкам с пороком субъекта физического лица относятся:
- сделки, совершенные лицом, не достигшим четырнадцати лет, кроме сделок, предусмотренных статьей 23 Гражданского кодекса РФ;
- сделки, совершенные лицом, достигшим четырнадцати лет, но не достигшим восемнадцати лет без согласия законных представителей, кроме сделок, которые лицо вправе совершать самостоятельно;
- сделки, совершенные лицом, признанным недееспособным вследствие душевной болезни или слабоумия;
- сделки, совершенные лицом, впоследствии признанным недееспособным;
- сделки, совершенные лицом, ограниченным судом в дееспособности.

Такие сделки делятся на ничтожные и оспоримые. К ничтожным относятся сделки, совершенные недееспособным лицом, и сделки, совершенные лицом, не достигшим необходимого возраста.

– К сделкам с пороками субъектного состава в отношении юридических лиц следует отнести:

– сделки, совершенные юридическим лицом, которые не соответствуют целям деятельности юридического лица;

– сделки, ограниченные законодательными актами или учредительными документами юридического лица;

– сделки, совершенные без получения необходимой для совершения сделки лицензии или после окончания срок действия лицензии;

– сделки, в совершении которых заинтересованы аффилированные лица.

Определение недействительной сделки и её правовой природы имеет не только важное теоретическое, но и практическое значение, что неоднократно отмечалось в юридической литературе советского и современного периодов. Между тем, до настоящего времени среди учёных-цивилистов сохранились различные взгляды по ряду вопросов, касающихся недействительности сделок, и, в частности, по вопросу отнесения недействительных сделок к правонарушениям.

По мнению Д.Н. Параскевовой, наиболее приемлемо деление оснований недействительности сделок на общие, содержащиеся в главе § 2 главы 9 ГК РФ и специальные, содержащиеся в иных законодательных актах. Как известно, Федеральным законом Российской Федерации от 7 мая 2013 г. № 100-ФЗ «О внесении изменений в подразделы 4 и 5 раздела 1 части первой и статью 1153 части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации» в Гражданском кодексе Российской Федерации существенно изменены базовые подходы к недействительности сделок.

По нашему мнению, эти основания являются относительными, так как законом предусмотрены исключения из этого правила:

1) если условия договора противоречат существу законодательного регулирования, то он может быть квалифицирован как ничтожный полностью или в части, несмотря на отсутствие прямого законодательного запрета на это;

2) вне зависимости от указанных в ст. 168 обстоятельств, ничтожная сделка может быть признана законом оспоримой. В качестве примера можно привести Определение ВАС РФ от 15 мая 2014 № ВАС-10044/1, в котором суд сделал вывод, что сделка при наличии оснований может быть признана оспоримой несмотря на нарушение публичного интереса или интересов третьих лиц.

В этом отношении и в настоящее время справедливо утверждение И.А. Покровского о том, что «дело государства определить все, что необходимо для бытия общественного порядка, положительными предписаниями закона, и тогда, естественно, всякие сделки, противные общественному порядку, будут невозможны уже потому, что они противны закону».

Для того, чтобы правильно установить юридический факт, важное значение имеет мотив поведения лица, хотя сам по себе мотив не является юридическим фактом, но правильность его установления в значительной степени способствует выяснению реальных взаимных отношений сторон, оказывает помощь суду в оценке доказательств, что, в свою очередь, прямо отражается на обоснованности судебного решения.

Процесс установления мотивов поведения вытекает из того, что действия людей не могут быть без мотива или без цели. Однако мотивы, будучи просто внутренними импульсами, побуждающими лицо к совершению определенных действий, но не получившие свое выражение в действиях лица по поводу гражданских прав безразличны для норм гражданского права.

Сделки, совершенные с целью, противной основам правопорядка и нравственности, представляют собой квалифицированный состав недействительной сделки, не соответствующей требованиям закона. То есть такая сделка имеет определенную цель.

В этих случаях особо серьезно и опасно нарушаются требования закона. Если в суде наличие указанной цели в действиях сторон не доказано, то применяется общая норма (ст.169).

Такие сделки совершаются в противоречии с публичным порядком в государстве.

Их возможными признаками может служить уголовная или административная наказуемость соответствующего действия.

Представляется возможным, что в иных случаях при несоответствии воли и волеизъявления следует говорить не о признании сделки недействительной, а о необходимости установить истинную волю стороны сделки, если такое установление представляется возможным.

При этом следует согласиться с утверждением Д.И. Мейера о недопустимости предположения того, что участники сделки действовали напрасно, а, напротив, следует дать место предположению, что они хотели постановить нечто действительное.

Безусловно, самым главным требованием волевого процесса является совпадение между волеизъявлением лица и его намерением совершить сделку. В противном случае не соблюдается установленный порядок формирования сделки, нарушается единство воли и волеизъявления.

Однако не во всех случаях возникает потребность признания совершенной сделки недействительной, так как более правильным будет установление подлинной воли лица, если она была выражена вовне и ее истинный смысл может быть выявлен.

С помощью волеизъявления участники гражданского оборота получают информацию о действительной внутренней воле лица.

Волеизъявление – это следствие свободной воли субъекта сделки; оно должно отображать ее действительное содержание.

Как можно заметить, необходимым условием для применения ст. 169 является наличие умысла.

Из Постановления ВС РФ от 23 июня 2015 г. №25 следует, что цель сделки, или права и обязанности, которые стороны намеревались установить при ее совершении, либо желаемое изменение или прекращение существующих прав и обязанностей заведомо противоречили основам

правопорядка или нравственности, и хотя бы одна из сторон действовала умышленно.

Исходя из этого положения можно сказать следующее, что для признания сделки недействительной по основанию в ст. 169 необходимо установить, что:

- Цель сделки, установленные права и обязанности сторон противоречат основам правопорядка или нравственности;
- Одна из сторон действовала умышленно.

Таким образом, можно сказать, что наличие данных обстоятельств будет являться основным для признания сделки недействительной.

Также, стоит обратить внимание на фразу «желаемое изменение или прекращение существующих прав и обязанностей», которое в какой-то степени отсылает правоприменителя руководствоваться и брать во внимание мотив сторон антисоциальной сделки.

В современных условиях рыночных подходов в экономике устойчивость товарооборота приобрела особенно важное значение.

Важнейшей характеристикой правильного и цивилизованного оборота товаров является наличие незначительного числа недействительных сделок.

Однако российская правоприменительная практика свидетельствует об одной серьёзной проблеме практической реализации норм гражданского права. Тенденции последних лет свидетельствуют об увеличивающемся количестве споров, связанных с признанием сделки недействительной.

Отчасти, такая ситуация негативно сказывается и на привлекательности российской экономики для инвесторов, что, в последствии, может препятствовать её развитию в целом.

Дальнейшее развитие отечественной экономики возможно только правовым путём.

Заключение сделок должно основываться на доброй совести и на знании и соблюдении закона сторонами.

Усиление этого принципа (принципа доброй совести) позволит иначе подойти к выработке критериев недействительности сделки и поможет обеспечить дополнительную гарантию стабильности гражданского оборота и защищенности прав его участников.

Именно достижение этой цели ставит перед собой юридическое сообщество.

Необходимы действия по формированию новых концептуальных подходов по выработке путей дальнейшего совершенствования действующего российского гражданского законодательства и его интеграции с законодательствами других экономически развитых стран.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Стремительное развитие современного мира оказывает воздействие на многие основополагающие понятия, изменяя их. Однако следует отметить, что термины «правоспособность» и «дееспособность» граждан не подверглись существенным изменениям.

Основания и процедура признания чьей-либо недееспособности определяются гражданским процессуальным законодательством. 29 статья ГК РФ говорит о том, что гражданин может быть признан недееспособным только судом.

Для этого суд устанавливает совокупность медицинского и юридического критериев. Критерий медицинский – гражданин страдает психическим заболеванием.

Юридический критерий включает в себя два аспекта – волевой и интеллектуальный. Волевой аспект – это когда гражданин не способен руководить своими поступками. Интеллектуальный аспект – это когда гражданин не осознает смысл и последствия своих поступков.

Таким образом, осуществлять свои права, как и создавать какие-то обязанности, могут не все лица - так определяет ГК.

Дееспособность является тем качеством, которое приобретается с возрастом, однако в некоторых ситуациях может быть утрачена.

Еще одним отличительным признаком этого качества является то, что его невозможно передать, от него нельзя отказаться. Виды дееспособности, рассмотренные в настоящей статье, являются исчерпывающими, однако в некоторых случаях существуют исключения, которые, как и полагается, рассматриваются только в судебном порядке.

Практика нотариусов по удостоверению в правоспособности юридических лиц по объективным причинам осложняется в случае обращения за совершениями нотариальных действий представителей филиалов и

структурных обособленных подразделений российских компаний, а также иностранных юридических лиц.

Нотариусы обязаны устанавливать правоспособность и дееспособность граждан при удостоверении различных документов.

Однако, возможности объективного и детального установления нотариусами дееспособности граждан значительно осложнены. Поэтому нередко заседания в судах (особенно часто это встречается при исках о признании завещания недействительным), когда истцы просят назначить и провести посмертную судебно-психиатрическую экспертизу с целью признания лица недееспособным уже после его смерти.

Важно отметить, что нотариус не только не обладает правом заниматься какой-либо самостоятельной предпринимательской деятельностью. Он также не может стать независимым учредителем организаций и учреждений.

Если бы это произошло, то у нотариуса возник бы интерес в прибыльности своего труда в этой сфере, а он противоречит основным гарантиям нотариальной деятельности: принципам независимости и беспристрастности.

С другой стороны, специалист подобного профиля имеет право осуществлять научную и преподавательскую деятельность и соответственно получать за это заслуженное вознаграждение.

В этом случае все гарантии нотариальной деятельности в РФ будут соблюдены.

На государственном уровне продолжается планомерная работа по совершенствованию законодательства о нотариате. С 1 февраля 2019 года в работе нотариусов произойдут значительные изменения.

Преобразования обусловлены Федеральным законом №338-ФЗ от 03.08.2018 и вводят новые обязанности сотрудников нотариальных учреждений.

С 1 февраля 2019 года в обязанности нотариусов входит регистрация прав в Федеральной службе государственной регистрации, кадастра и

картографии (Росреестр).

После заверения сделки с недвижимостью нотариус обязан самостоятельно и незамедлительно передать сведения в Росреестр. Передача может быть осуществлена посредством электронной связи. Законом определен срок для отправки заявления и прилагаемого к нему документального комплекта – 1 день. То есть сведения должны поступить в Росреестр в течение текущего рабочего дня и не позднее его окончания.

С принятием этого закона гражданам и предпринимателям при обращении к нотариусу будут предоставлены следующие новые возможности, большая часть которых связана с развитием «электронного нотариата»:

- практически моментальная регистрация прав в Росреестре по удостоверяемой нотариусом сделке с недвижимостью, при этом такая услуга будет бесплатной, т.е. она будет входить в состав единого нотариального действия;

- упрощенная практика создания удостоверенных электронных документов, их теперь будет возможно легко подписать простой электронной подписью в присутствии нотариуса, который своей квалифицированной подписью удостоверит электронный документ и придаст ему юридическую силу;

- совершенствуется защита прав граждан и законных интересов собственника при сделках с долями в недвижимости, в данном случае - вводится обязательная нотариальная форма при совершении таких сделок по ипотеке;

- создаются единые стандарты по обеспечению условий для приема граждан и удобное единое информационное пространство нотариата;

- совершенствуются отдельные вопросы обработки и исключения информации из Реестра уведомлений о залоге движимого имущества;

- упорядочиваются отдельные аспекты работы нотариуса, имеющие значение для профессионального сообщества.

Кроме того, законом вносятся изменения в статью 22 Основ

законодательства РФ о нотариате в части уточнения перечня услуг, которые входят в понятие «услуги правового и технического характера».

Такие поправки вносятся с учетом того, что на сегодняшний день оплата услуг правового и технического характера (УПТХ) стала фактически регулятором реальной стоимости нотариального действия, так как установленные законом нотариальные тарифы не менялись и не индексировались почти полтора десятка лет, в отличие от всех других государственных тарифов и пошлин.

Нотариус ведет свою деятельность на принципах самофинансирования, то есть не получает каких-либо средств государственного бюджета. Кроме того, нотариат ведет Единую информационную систему, включающую в себя реестры нотариальных действий, наследственных дел и другие, обеспечивает ее пополнение, защиту содержащихся сведений.

В этих условиях оплата УПТХ является фактическим инструментом, обеспечивающим самофинансирование нотариальной деятельности.

Так, теперь устанавливается, что услуги правового и технического характера включают в себя правовой анализ представленных документов, полученной информации, консультирование по вопросам применения норм законодательства, осуществление обязанностей и полномочий в связи с совершением нотариальных действий, изготовление документов, копий, скан-образов документов, техническое обеспечение хранения документов или депонированного имущества, в том числе денежных сумм и другие.

Услуги правового и технического характера подлежат оплате нотариусу в связи с совершением нотариального действия. Размер оплаты нотариального действия определяется как общая сумма нотариального тарифа и стоимости услуг правового и технического характера.

Указанные изменения вступили в силу 04.08.2018, за исключением отдельных положений, вступающих в силу в иные сроки.

БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ СПИСОК

1. Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 №6-ФКЗ, от 30.12.2008 №7-ФКЗ, от 05.02.2014 №2-ФКЗ, от 21.07.2014 №11-ФКЗ) // Собрание законодательства РФ, 04.08.2014, N31, Ст. 4398.
2. Основы законодательства Российской Федерации о нотариате (утв. ВС РФ 11.02.1993 №4462-1) (ред. от 03.08.2018) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.10.2018) // Ведомости СНД и ВС РФ. – 1993. - №10. – Ст. 357.
3. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 №51-ФЗ (ред. от 07.02.2017) // Собрание законодательства РФ", 05.12.1994, N 32, ст. 3301.
4. Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 №223-ФЗ (ред. от 30.12.2015) // Собрание законодательства РФ, 01.01.1996, N 1, ст. 16.
5. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 26.01.1996 №14-ФЗ (ред. от 23.05.2016) // Собрание законодательства РФ, 29.01.1996, N 5, ст. 410.
6. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть третья) от 26.11.2001 №146-ФЗ (ред. от 03.07.2016) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.09.2016) // Собрание законодательства РФ, 03.12.2001, N 49, ст. 4552.
7. Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 №138-ФЗ (ред. от 19.12.2016) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2017) // Собрание законодательства РФ, 18.11.2002, N 46, ст. 4532.
8. Закон РФ от 02.07.1992 №3185-1 (ред. от 03.07.2016) «О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при ее оказании» (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2017) // Ведомости СНД и ВС РФ, 20.08.1992, N 33, ст. 1913.
9. Федеральный закон от 24.11.1995 №181-ФЗ (ред. от 19.12.2016) «О социальной защите инвалидов в Российской Федерации» // Собрание

законодательства РФ, 27.11.1995, N 48, ст. 4563.

10. Федеральный закон от 12.06.2002 №67-ФЗ (ред. от 28.12.2016) «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации» // Собрание законодательства РФ, 17.06.2002, N 24, ст. 2253.

11. Федеральный закон от 24.04.2008 №48-ФЗ (ред. от 28.11.2015) «Об опеке и попечительстве» // Собрание законодательства РФ, 28.04.2008, N 17, ст. 1755.

12. Федеральный закон от 03.08.2018 №338-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» // Собрание законодательства РФ. – 2018. - №51. – Ст. 6699.

13. Федеральный закон от 02.10.2012 №166-ФЗ (ред. от 21.12.2013) «О внесении изменений в Основы законодательства Российской Федерации о нотариате и отдельные законодательные акты Российской Федерации» // Собрание законодательства РФ. – 2012. - №41. – Ст. 5531.

14. Постановление Конституционного Суда РФ от 27.06.2012 №15-П «По делу о проверке конституционности пунктов 1 и 2 статьи 29, пункта 2 статьи 31 и статьи 32 Гражданского кодекса Российской Федерации в связи с жалобой гражданки И.Б. Деловой» // Российская газета от 13.07.2012.

15. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 29.09.2015 №43 (ред. от 07.02.2017) «О некоторых вопросах, связанных с применением норм Гражданского кодекса Российской Федерации об исковой давности» // Российская газета от 05.10.2015.

16. Концепция развития единой информационной системы нотариат Российской федерации [Электронный ресурс] Режим доступа: http://fciit.ru/files/Konceptiya_EIS.pdf.

17. Акчурина А. Т., Лаптева Е. В. Понятие дееспособности // Наука и образование в современной конкурентной среде, №1, 2015.

18. Анисимова В. С. Вопросы теории и практики при установлении дееспособности субъектов гражданского права // Инновационная наука,

№5-2, 2016.

19. Борисов В. В. Гражданско-правовая категория правоспособности гражданина и особенности ее содержания в современном гражданском праве / В. В. Борисов // Общество и право. – 2018. - №2. – С. 76.

20. Бутырина В. М. Ограничение дееспособности: изменения в ГК РФ // Теоретические и прикладные аспекты современной науки, №9, 2015.

21. Калачева Т. Л., Махарадзе Н. С., Зайцева А. А. Гражданская дееспособность: в аспекте изменений ГК РФ // Достижения вузовской науки, №11, 2014.

22. Кириченко О. В. Актуальные вопросы, связанные с ограничением дееспособности граждан // Современное право, №9, 2012.

23. Кулишова Р. Т. Гарантии нотариальной деятельности как элемент правового статуса нотариуса // Публично-правовые механизмы в обеспечении общественного развития. – 2016. – С. 224-234.

24. Малыгина А. Н. Специфика совершения нотариальных действий, осложненных иностранным элементом / А. Н. Малыгина // Шестые юридические чтения. – 2019. – С. 410-417.

25. Матанцев Д. А. Ограничение дееспособности как личная санкция в гражданском праве // Nauka-Rastudent.ru, №11, 2015.

26. Мясникова И. О. Правовые основания для ограничения гражданина в дееспособности // Вестник Международного юридического института, №4, 2014.

27. Негматуллоев У. Э., Негматов Б. С. Гарантии нотариальной деятельности // Правовая жизнь. – 2017. - №1. – С. 40-45.

28. Николаева К. А. Особенности участия иностранных субъектов в нотариальном производстве / К. А. Николаева // Проблемы качества российского законодательства. – 2018. – С. 256-261.

29. Осокина Г. Л. Гражданская право- и дееспособность физического лица как элементы его материально-правового статуса. / // Вестник Томского государственного университета, №361, 2012.

30. Перикова С. В. Возникновение дееспособности граждан // Новая наука: Стратегии и векторы развития, №6-3, 2015.
31. Романовская О. В. Гарантии нотариальной деятельности // Наука. Общество. Государство. – 2013. - №2. – С. 143-150.
32. Семакова Д. Д. Правовая природа односторонних сделок, удостоверяемых нотариально / Д. Д. Семакова // Аллея науки. – 2018. - №6. – С. 702-707.
33. Сергун П. П., Фадеева Г. В. Гарантии нотариальной деятельности // Правовая культура. – 2017. - №4. – С. 36-43.
34. Серова О. А. Актуальные вопросы изменения законодательства о дееспособности граждан / О. А. Серова // Вестник Тверского государственного университета. – 2018. - №36. – С. 97-104.
35. Сибилев Д. В. К вопросу о новом основании ограничения дееспособности гражданина // Gaudeamus Igitur, №2, 2015.
36. Сеницын В. Г. К вопросу о невменяемости, недееспособности, ограниченной дееспособности // Ученые записки Казанского университета. Серия: Гуманитарные науки, №4, 2013.
37. Сеницын В. Г. Эволюция понятия дееспособности, гражданско-правовой аспект // Вестник Северо-Осетинского государственного университета имени Коста Левановича Хетагурова, №1, 2013.
38. Скуратовская М. М. Особенности доказывания в делах по наследованию // Проблемы взыскания убытков в российском правопорядке. – 2019. – С. 433-444.
39. Сляднев П. В. Проверка правоспособности иностранных юридических лиц в нотариальном производстве / П. В. Сляднев // Вестник СевКавГТИ. – 2019. - №17. – С. 113-117.
40. Сусленикова Е. В. Гарантии нотариальной деятельности // Сборник научных трудов по материалам международной научно-практической конференции. – 2017. - №1. – С. 29-32.
41. Фомичева Н. В. Ограничение гражданина в дееспособности:

сравнительно-правовой анализ // Вестник Саратовской государственной юридической академии, №5, 2014.

42. Хватова М. А. Доктринальное понятие гражданской дееспособности физических лиц // Фундаментальные и прикладные исследования кооперативного сектора экономики, №6, 2013.

43. Ченцова Т. В. Основные гарантии нотариальной деятельности // Современные проблемы социально-гуманитарных и юридических наук: теория, методология и практика. – 2017. – С. 298-301.

44. Черемных Г. Г. Нотариальные действия и основные правила их совершения / Г. Г. Черемных // Бюллетень нотариальной практики. -2017. - №5. – С. 14-20.

45. Чигвинцев И. А., Рудых С. Н. Некоторые проблемы ограничения дееспособности по Гражданскому кодексу Российской Федерации // Актуальные проблемы права, экономики и управления, №12, 2016.

46. Шалегина Е. А. Правила и особенности удостоверения сделок / Е. А. Шалегина // Наука в XXI веке: современное состояние, проблемы и перспективы. – 2019. – С. 101-106.

47. Яценко Т. С. Установление правоспособности иностранных юридических лиц в деятельности нотариуса / Т. С. Яценко // Наука и образование: хозяйство и экономика; предпринимательство; право и управление. – 2019. - №8. – С. 87-93.

48. Определение ВАС РФ от 26.11.2010 № ВАС-15306/10 по делу № А40-1578/08-9-21 //Справочно-правовая система «Консультант Плюс»: [Электронный ресурс] /Компания «Консультант Плюс». - режим доступа к журн.: <http://base.consultant.ru>.

49. Постановление Восемнадцатого арбитражного апелляционного суда от 19.03.2013 № 18АП- 639/2013 по делу № А76-19047/2012 //Справочно-правовая система «Консультант Плюс»: [Электронный ресурс] /Компания «Консультант Плюс». - режим доступа к журн.: <http://base.consultant.ru>.

50. Постановление Президиума ВАС РФ от 17.09.2013 № 755/13 по делу № А45-5119/2009 //Справочно-правовая система «Консультант Плюс»: [Электронный ресурс] /Компания «Консультант Плюс». - режим доступа к журн.: <http://base.consultant.ru>.

51. Постановление Третьего арбитражного апелляционного суда от 23.09.2011 по делу № А33-3243/2011 //Справочно-правовая система «Консультант Плюс»: [Электронный ресурс] /Компания «Консультант Плюс». - режим доступа к журн.: <http://base.consultant.ru>.

52. Постановление Тринадцатого арбитражного апелляционного суда от 19.11.2012 по делу № А56-26975/2012 //Справочно-правовая система «Консультант Плюс»: [Электронный ресурс] /Компания «Консультант Плюс». - режим доступа к журн.: <http://base.consultant.ru>.

53. Постановление ФАС Западно-Сибирского округа от 04.10.2007 № Ф04-2113/2005(37737- А03-39) по делу № А03-10069/2001-11 //Справочно-правовая система «Консультант Плюс»: [Электронный ресурс] /Компания «Консультант Плюс». - режим доступа к журн.: <http://base.consultant.ru>.

54. Постановление ФАС Московского округа от 18.09.2013 по делу № А41-26326/10 //Справочно-правовая система «Консультант Плюс»: [Электронный ресурс] /Компания «Консультант Плюс». - режим доступа к журн.: <http://base.consultant.ru>.

55. Постановление Шестого арбитражного апелляционного суда от 20.02.2012 № 06АП- 5960/2011 по делу № А73-10254/2011 //Справочно-правовая система «Консультант Плюс»: [Электронный ресурс] /Компания «Консультант Плюс». - режим доступа к журн.: <http://base.consultant.ru>.

56. Постановления Федерального арбитражного суда Восточно-Сибирского округа от 05 мая 2004 г. по делу №А69-1329/03-10-11-Ф02-1430/04С2 и 25 мая 2004 г. по делу №А19-17687/03-16-Ф021795/04-С2.

57. Апелляционное определение Московского городского суда от 30 октября 2018 года № 11-36405 // Справочно-правовая система «КонсультантПлюс».

58. Решение Савеловского районного суда города Москвы от 3 июня 2019 года № 2 5090/18 // Справочно-правовая система «КонсультантПлюс».