

Вопрос 1. понятие нотариата, его задачи и правовая основа деятельности

Нотариат (от лат. Nota – знак) в Древнем Риме нотариусами называли писцов, составлявших проекты сделок и употреблявших для скорости записи стенографические знаки.

В современном праве нотариат понимается в разных смыслах:

Это публично - правовой, правозащитный, правоприменительный институт, обеспечивающий защиту прав и законных интересов граждан и юридических лиц, путем совершения нотариусами нотариальных действий от имени РФ.

Это система органов и должностных лиц, наделенных правом совершать нотариальные действия.

Учебный курс, предметом которого является изучение вопросов нотариального производства и деятельности его участников

Задачи:

- 1) Обеспечение граждан и юридических лиц квалифицированной правовой помощью, включая, правовую экспертизу всех условий сделки, консультирование, проверку соответствия содержания сделки действительным намерениям сторон и требованиям законодательства, правоспособности лиц;
- 2) Охрана собственности, прав и законных интересов физических и юридических лиц;
- 3) Укрепление законности и правопорядка;
- 4) Предупреждение правонарушений путем своевременного и соответствующего нормам законодательства удостоверения договоров, совершения других нотариальных действий;
- 5) Обеспечение реальности приобретаемых прав и их закрепление в установленной юридической форме

2. Нотариат в правовой системе РФ

Вопрос о месте нотариата в правовой системе России в целом и в системе гражданской юрисдикции весьма значим и актуален. Здесь высказываются самые различные, порой полярные точки зрения. Для понимания данного вопроса важно принять во внимание следующее. Система нотариата независимо от способа своей организации (государственный или нотариат, действующий как объединение нотариусов в качестве лиц либеральной профессии) является публично-правовой по организации и содержанию своей деятельности и является частью, пусть и особым образом действующей, государственной системы.

До становления концепции судебной власти место нотариата определялось в одном ряду с судами. В настоящее время такой подход вряд ли плодотворен. Согласно ст. 10 Конституции России государственная власть осуществляется на основе разделения на законодательную, исполнительную и судебную. Теперь суд в связи с реализацией принципа разделения властей занял совершенно иное место в правовой системе, поэтому включать нотариат в судебную систему вряд ли возможно.

На наш взгляд, правильнее определить в современных условиях место нотариата как органа, наделенного публичной властью и входящего в систему гражданской юрисдикции. Под гражданской юрисдикцией понимается деятельность всех органов, которые наделены полномочиями по разрешению юридических дел спорного или бесспорного характера в сфере гражданского оборота. При этом важным признаком органов гражданской юрисдикции является то положение, что их деятельность происходит в рамках процедурно-процессуальных форм различной степени сложности.

Обоснование необходимости и целесообразности сохранения нотариуса именно в системе гражданской юрисдикции позитивно, поскольку тем самым отделяется обычная гражданско-правовая процедура от системы нотариального производства. Конечно, нотариальное производство не сводимо к гражданскому или арбитражному процессу, да в этом и нет необходимости, однако достаточно большое число общих признаков связывают гражданское и нотариальное производство, подчеркивают качественное отличие нотариального производства от гражданско-правовых процедур, используемых в рамках взаимодействия участников гражданского оборота.

Спорная часть гражданской юрисдикции осуществляется в основном судами, а значительная часть органов бесспорной гражданской юрисдикции, осуществляющих удостоверительные, правореализационные и регистрационные полномочия (нотариат, система принудительного исполнения, органы регистрации актов гражданского состояния, прав на недвижимое имущество, юридических лиц, общественных объединений), - в рамках органов юстиции. Поэтому вполне логично и правомерно относить нотариат к ведению органов юстиции, которые осуществляют организацию деятельности значительной части органов бесспорной юрисдикции. Другое дело, что формы и порядок такой организации зависят от целого ряда различных обстоятельств, конкретных политико-правовых решений, способов регистрационно-удостоверительной деятельности. Так, формы воздействия органов юстиции на государственный нотариат совершенно иные, нежели на нотариусов, работающих вне рамок государственной службы.

Вопрос 3. Система органов нотариата в РФ

Нотариат в России представляет собой систему органов и должностных лиц, которым в соответствии с законодательством предоставлено право совершать нотариальные действия

Систему органов нотариата составляют: Министерство юстиции РФ, территориальные органы Министерства юстиции РФ, государственные нотариусы, федеральная нотариальная палата, нотариальные палаты в субъектах РФ, нотариусы занимающиеся частной практикой.

Вопрос 4. Порядок учреждения и ликвидации должности нотариуса

Должность нотариуса учреждается и ликвидируется в порядке, определяемом министерством юстиции Российской Федерации совместно с федеральной нотариальной палатой.

Количество должностей нотариусов в нотариальном округе определяется в порядке, определяемом министерством юстиции Российской Федерации совместно с федеральной нотариальной палатой.

Наделение нотариуса полномочиями производится на основании рекомендации нотариальной палаты министерством юстиции Российской Федерации или по его поручению органом юстиции на конкурсной основе из числа лиц, имеющих лицензии. Порядок проведения конкурса определяется министерством юстиции Российской Федерации совместно с федеральной нотариальной палатой.

Увольнение нотариуса, работающего в государственной нотариальной конторе, производится в соответствии с законодательством Российской Федерации республик в составе Российской Федерации о труде.

Вопрос 5. Порядок лицензирования нотариальной деятельности

Лицензия – документ, подтверждающий право на занятие, при определенных условиях должности нотариуса

Выдача лицензий осуществляется территориальными органами министерства юстиции РФ.

Основные требования:

1. Гражданство РФ;
2. Высшее юридическое образование;
3. Стажировка не менее 1 года в нотариальной конторе
4. Сдача квалификационного экзамена

Квалификационная комиссия образуется при органах юстиции с участием представителей нотариальной палаты

Лицо, сдавшее квалификационный экзамен, не позднее 5 дней со дня принятия решения квалификационной комиссии представляет в орган юстиции заявление о выдаче лицензии. Орган юстиции на основании представленных документов в течении месяца выдает лицензию. Отказ допускается только в случае, если документы не соответствуют требованиям законодательства.

Гражданин, имеющий лицензию, по ряду причин может не приступить к работе в должности нотариуса (отсутствие вакансии, непрохождение по конкурсу, болезнь и др.) Независимо от причин по истечении трех лет необходимо сдавать повторный экзамен. Помощник нотариуса повторного экзамена не сдает.

Решение квалификационной комиссии может быть обжаловано в месячный срок со дня вручения его копии заинтересованному лицу в апелляционную комиссию.

Апелляционная комиссия образуется при министерстве юстиции Российской Федерации совместно с федеральной нотариальной палатой на паритетных началах.

Апелляционная комиссия при рассмотрении жалоб истребует из квалификационной комиссии все необходимые материалы. Решение апелляционной комиссии может быть обжаловано в суд в месячный срок со дня его вынесения.

Положения о квалификационной и апелляционной комиссиях утверждаются министерством юстиции Российской Федерации совместно с федеральной нотариальной палатой.

Лица, не выдержавшие квалификационного экзамена, допускаются к повторной его сдаче не ранее чем через год после принятия решения квалификационной комиссией.

Законодательством республик в составе Российской Федерации могут устанавливаться иные сроки повторной сдачи квалификационного экзамена.

Вопрос 6. Лица, имеющие право совершать нотариальные действия

Нотариальные действия могут совершать:

1. Нотариусы, работающие в государственной нотариальной конторе;
2. Нотариусы, занимающиеся частной практикой;
3. Должностные лица органов исполнительной власти (в случае отсутствия в населенном пункте нотариуса);
4. Дежурные врачи больниц, санаториев, а также директора и гл. Врачи домов для престарелых и инвалидов;
5. Командиры воинских частей;
6. Должностные лица консульских учреждений.

Вопрос 7. Наделение нотариуса полномочиями и прекращение его полномочий

Нотариус, занимающийся частной практикой, слагает полномочия по собственному желанию либо освобождается от полномочий на основании решения суда о лишении его права нотариальной деятельности в случаях:

- 1) осуждения его за совершение умышленного преступления - после вступления приговора в законную силу;
- 2) ограничения дееспособности или признания недееспособным в установленном законом порядке;
- 3) по ходатайству нотариальной палаты за неоднократное совершение дисциплинарных проступков, нарушение законодательства, а также в случае невозможности исполнять профессиональные обязанности по состоянию здоровья (при наличии медицинского заключения) и в других случаях, предусмотренных законодательными актами Российской Федерации. Порядок передачи документов, хранящихся у нотариуса, полномочия которого прекращаются, другому нотариусу определяется министерством юстиции Российской Федерации совместно с федеральной нотариальной палатой.

Вопрос 8. Гарантии нотариальной деятельности

Нотариус беспристрастен и независим в своей деятельности и руководствуется конституцией РФ, законодательством РФ и субъектов РФ, а также международными договорами.

Нотариусу при исполнении служебных обязанностей, 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 законодательством.

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

Справки о совершенных нотариальных действиях выдаются по требованию суда, прокуратуры, органов следствия в связи с находящимися в их производстве уголовными или гражданскими делами, а также по требованию арбитражного суда в связи с находящимися в его разрешении спорами. Справки о стоимости имущества, переходящего в собственность граждан, представляются в налоговые органы. Справки о завещании выдаются только после смерти завещателя.

Нотариус не вправе:

1. Заниматься самостоятельной предпринимательской и никакой иной деятельностью, кроме нотариальной, научной и преподавательской;
2. Оказывать посреднические услуги при заключении договоров.

Нотариус не вправе совершать нотариальные действия на свое имя и от своего имени, на имя и от имени своих супругов, их и своих родственников (родителей, детей, внуков).

В случае, когда в соответствии с законодательством РФ нотариальное действие должно быть совершено в определенной нотариальной конторе, место его совершения определяется в порядке, устанавливаемом министерством юстиции РФ.

Вопрос 9. Территория деятельности нотариуса - нотариальный округ

Нотариальный округ (территория деятельности нотариуса) устанавливается в соответствии с административно-территориальным делением Российской Федерации. В городах, имеющих районное или иное административное деление, нотариальным округом является вся территория соответствующего города.

Нотариус должен иметь место для совершения нотариальных действий в пределах нотариального округа, в который он назначен на должность.

Территория деятельности нотариуса может быть изменена в порядке, определяемом министерством юстиции Российской Федерации совместно с федеральной нотариальной палатой.

Каждый гражданин для совершения нотариального действия вправе обратиться к любому нотариусу.

Совершение нотариусом нотариального действия за пределами своего нотариального округа не влечет за собой признания недействительности этого действия.

Нотариус вправе выехать в другой нотариальный округ для удостоверения завещания в случае тяжелой болезни завещателя при отсутствии в нотариальном округе в это время нотариуса.

Вопрос 10. Права и обязанности нотариуса

Нотариус имеет право:

1. Совершать предусмотренные законодательством о нотариате нотариальные действия в интересах лиц, обратившихся к нему, за исключением случаев, когда место совершения нотариального действия определено законодательством РФ или международными договорами;
 2. Изготавливать копии документов и выписки из них, составлять проекты сделок, заявлений и других документов, а также давать разъяснения по вопросам совершения нотариальных действий;
 3. Истребовать от лиц, обратившихся за совершением нотариальных действий, необходимые сведения и документы, необходимые для совершения нотариальных действий;
 4. Представлять в порядке, установленном законодательством, заявление о государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним и иные необходимые для проведения такой государственной регистрации документы в орган, осуществляющий государственную регистрацию прав на недвижимое имущество и сделок с ним, в случае нотариального удостоверения им соответствующей сделки или совершения им иного соответствующего нотариального действия, а также получать свидетельства о государственной регистрации прав и (или) иные документы для передачи их лицам, в интересах которых осуществлялась такая государственная регистрация.
 5. Иметь контору, нанимать и увольнять работников, открывать счета в банках, в т.ч. Валютные, распоряжаться поступившим доходом, выступать в суде от своего имени
- Законодательством республик в составе Российской Федерации нотариусу могут быть предоставлены и иные права.

Нотариус обязан:

1. Оказывать лицам обратившимся за совершением нотариальных действий содействие в осуществлении их прав и защите законных интересов;
 2. Разъяснять лицам права и обязанности;
 3. Предупреждать лиц о последствиях совершаемых нотариальных действий, с тем чтобы юридическая неосведомленность не могла быть использована им во вред;
 4. Отказать в совершении нотариального действия в случае его несоответствия законодательству РФ или международным договорам;
 5. Хранить в тайне сведения, которые стали известны в связи с осуществлением его профессиональной деятельности.
- Нотариус может быть освобожден от обязанности хранить тайну, если против нотариуса возбуждено уголовное дело в связи с совершением нотариального действия.
- Нотариус выполняет свои обязанности в соответствии с законодательством РФ о нотариате и присягой.

Вопрос 11. Ответственность нотариуса

Нотариус, занимающийся частной практикой, умышленно разгласивший сведения о совершенном нотариальном действии или совершивший нотариальное действие, противоречащее законодательству РФ, обязан по решению суда возместить причиненный вследствие этого ущерб. В других случаях ущерб возмещается нотариусом, если он не может быть возмещен в ином порядке.

В случае совершения нотариусом, занимающимся частной практикой, действий, противоречащих законодательству Российской Федерации, его деятельность может быть прекращена судом.

Нотариус, работающий в государственной нотариальной конторе, в случае совершения действий, противоречащих законодательству РФ, несет ответственность в установленном законом порядке.

В случае непредставления либо несвоевременного представления в налоговый орган сведений, предусмотренных законодательством о нотариате, нотариус может быть привлечен в судебном порядке к ответственности в соответствии с КОАП РФ.

Вопрос 12. Ограничения в деятельности нотариуса

Основы 3-ва РФ о нотариате предоставляют нотариусу заниматься только нотариальной, научной и преподавательской д-тью. Любая иная, в том числе и посредническая или самостоятельная предпринимательская д-ть, нотариусу запрещена. Это обусловлено тем, что нотариус не должен быть личноинтересован в получении

прибыли в ущерб интересам обратившихся к нему лиц. Научная и преподавательская д-ть способствует не только повышению профессионального уровня нотариуса, но имеет большое просветительское значение для широких слоев населения. Кроме того, обобщая нотариальную д-ть, принимая активное участие в практических семинарах, нотариусы вырабатывают единую правоприменительную практику в нотариальной д-ти.

Вопрос 13. Страхование деятельности нотариуса, занимающегося частной практикой

Нотариус, занимающийся частной практикой, обязан заключить договор или договоры страхования гражданской ответственности нотариуса при осуществлении им нотариальной деятельности. Нотариус не вправе выполнять свои обязанности и совершать нотариальные действия без заключения договора страхования.

Объектом страхования по договору страхования гражданской ответственности являются имущественные интересы, связанные с риском ответственности нотариуса, занимающегося частной практикой, по обязательствам, возникающим вследствие причинения имущественного вреда гражданину или юридическому лицу, обратившимся за совершением нотариального действия, и (или) третьим лицам при осуществлении нотариальной деятельности.

Страховым случаем по договору страхования гражданской ответственности нотариуса является установленный вступившим в законную силу решением суда или признанный страховщиком факт причинения имущественного вреда гражданину или юридическому лицу действиями (бездействием) нотариуса, занимающегося частной практикой, в результате совершения нотариального действия, противоречащего законодательству Российской Федерации, либо неправомерного отказа в совершении нотариального действия, подтвержденного постановлением нотариуса, а также разглашения сведений о совершенном нотариальном действии.

Договор страхования гражданской ответственности нотариуса заключается на срок не менее чем один год с условием возмещения имущественного вреда, причиненного в период действия данного договора, в течение срока исковой давности, установленного **законодательством** Российской Федерации для договоров имущественного страхования. Договор также может предусматривать более продолжительные сроки и иные не противоречащие закону условия возмещения такого вреда. Договор вступает в силу с момента уплаты страхователем первого страхового взноса, если законодательством Российской Федерации не предусмотрено иное.

Страховые тарифы по договору страхования гражданской ответственности нотариуса определяются страховщиком с учетом обстоятельств, влияющих на степень риска возникновения ответственности нотариуса, в том числе опыта работы нотариуса по совершению нотариальных действий и случаев возникновения обязанности нотариуса по возмещению имущественного вреда, причиненного третьим лицам.

Если иное не предусмотрено настоящей статьей, размер страховой суммы по договору страхования гражданской ответственности нотариуса не должен быть менее:

- 1) 1 500 000 рублей по договору страхования гражданской ответственности нотариуса, имеющего нотариальную контору в городском поселении;
- 2) 1 000 000 рублей по договору страхования гражданской ответственности нотариуса, имеющего нотариальную контору в сельском поселении.

Иные условия страхования гражданской ответственности нотариуса определяются по соглашению сторон в соответствии с законодательством Российской Федерации и правилами страхования, утвержденными страховщиком или объединением страховщиков.

Страховое возмещение осуществляется в размере реально понесенного ущерба, но в пределах страховой суммы.

Нотариальная палата субъекта Российской Федерации в целях обеспечения имущественной ответственности нотариусов - членов нотариальной палаты вправе заключить договор страхования ответственности нотариусов - членов нотариальной палаты субъекта Российской Федерации (далее - договор страхования ответственности нотариусов - членов нотариальной палаты) на страховую сумму, определяемую из расчета не менее чем 500 000 рублей на каждого нотариуса - члена нотариальной палаты.

В случае, если риск ответственности по обязательствам, возникающим вследствие причинения вреда третьим лицам при осуществлении нотариальной деятельности, застрахован нотариальной палатой субъекта Российской Федерации, страховая сумма по договору страхования гражданской ответственности, заключаемому нотариусом, имеющим нотариальную контору в городском поселении, не может быть менее чем 1 000 000 рублей, а нотариусом, имеющим нотариальную контору в сельском поселении, - менее чем 500 000 рублей.

Выплата страхового возмещения по договору страхования ответственности нотариусов - членов нотариальной палаты производится в случае недостаточности страхового возмещения по договору страхования гражданской ответственности нотариуса.

Контроль за соблюдением нотариусами требований настоящей статьи осуществляется нотариальными палатами субъектов Российской Федерации.

Вопрос 14. Стажер нотариуса, помощник нотариуса, консультант нотариуса

Стажером нотариуса может быть лицо, имеющее высшее юридическое образование, а помощником нотариуса - имеющее лицензию на право нотариальной деятельности.

Стажеры и помощники назначаются на должности:

- В государственную нотариальную контору - органом юстиции
- К нотариусу занимающемуся частной практикой – нотариальной палатой в порядке, определяемом министерством юстиции Российской Федерации совместно с федеральной нотариальной палатой.

Ни стажер, ни помощник нотариуса не вправе самостоятельно совершать нотариальные действия. Они имеют право консультировать, готовить проекты документов, посылать запросы, вести делопроизводство и т.п. Подписывать нотариальные документы может только нотариус.

Права и обязанности стажера и помощника нотариуса определяются трудовым договором и должностной инструкцией.

Вопрос 15. Порядок назначения исполняющего обязанности нотариуса на время его отсутствия – сроки, полномочия, права

На время отсутствия нотариуса предусматривается его замещение. Лицо, которое замещает нотариуса, наделяется полномочиями приказом органа юстиции об исполнении обязанностей временно отсутствующего нотариуса. Основание такого приказа – ходатайство нотариуса, чье временное отсутствие предполагается. Лицо, временно замещающее нотариуса должно иметь высшее юр образование и лицензию на право нотариальной деятельности. Наделение полномочиями нотариуса может быть произведено заранее в пределах календарного года с определением причины замещения в случае невозможности совершения нотариусом своих профессиональных обязанностей. Уважительными причинами при этом могут быть отпуск, длительная командировка и др. Наделение полномочиями лица может быть произведено на любой срок, но не более чем до конца календарного года. Между нотариусом и лицом, которое будет его замещать заключается соглашение, в котором указываются права и обязанности как нотариуса, так и лица, его замещающего, а также другие условия работы. Право исполнять обязанности у лица, замещающего нотариуса, возникают с момента наступления даты, указанной в приказе, и события по причине которого был издан приказ.

В момент исполнения лицом, замещающего нотариуса, обязанностей нотариуса, сам нотариус в этот период не имеет права исполнять свои должностные обязанности. Лицо, замещающее нотариуса, исполняет его обязанности в полном объеме, включая подписание документов, однако не имеет личной гербовой печати, пользуясь печатью отсутствующего нотариуса. За исполнение обязанностей лицо, замещающее нотариуса, получает денежное вознаграждение, обусловленное соглашением между нотариусом и этим лицом.

Вопрос 16. Оплата нотариальных действий и финансирование нотариальной деятельности

Оплата нотариальных действий и других услуг, оказываемых при осуществлении нотариальной деятельности

За совершение нотариальных действий, для которых законодательством Российской Федерации предусмотрена обязательная нотариальная форма, нотариус, работающий в государственной нотариальной конторе, должностные лица, указанные в части четвертой статьи 1 настоящих Основ, взимают государственную пошлину по ставкам, установленным законодательством Российской Федерации о налогах и сборах.

За совершение действий, указанных в части первой настоящей статьи, нотариус, занимающийся частной практикой, взимает нотариальный тариф в размере, соответствующем размеру государственной пошлины, предусмотренной за совершение аналогичных действий в государственной нотариальной конторе и с учетом особенностей, установленных законодательством Российской Федерации о налогах и сборах.

За совершение действий, для которых законодательством Российской Федерации не предусмотрена обязательная нотариальная форма, нотариус, работающий в государственной нотариальной конторе, а также нотариус, занимающийся частной практикой, должностные лица, указанные в части четвертой статьи 1 настоящих Основ, взимают нотариальные тарифы в размере, установленном в соответствии с требованиями статьи 22.1 настоящих Основ.

Льготы по уплате государственной пошлины для физических и юридических лиц, предусмотренные законодательством Российской Федерации о налогах и сборах, распространяются на этих лиц при совершении нотариальных действий как нотариусом, работающим в государственной нотариальной конторе, так и нотариусом, занимающимся частной практикой.

При выезде нотариуса для совершения нотариального действия вне места своей работы заинтересованные физические и юридические лица возмещают ему фактические транспортные расходы.

Источником финансирования деятельности нотариуса, занимающегося частной практикой, являются денежные средства, полученные им за совершение нотариальных действий и оказание услуг правового и технического характера, другие финансовые поступления, не противоречащие законодательству Российской Федерации.

Денежные средства, полученные нотариусом, занимающимся частной практикой, после уплаты налогов, других обязательных платежей поступают в собственность нотариуса.

Нотариус, занимающийся частной практикой, вправе открыть расчетный и другие счета, в том числе валютный, в любом банке.

Денежные средства, находящиеся на депозитных счетах, не являются доходом нотариуса, занимающегося частной практикой.

Вопрос 17. Федеральная нотариальная палата и ее полномочия

Федеральная нотариальная палата является некоммерческой организацией, представляющей собой профессиональное объединение нотариальных палат республик в составе Российской Федерации, автономной области, автономных округов, краев, областей, городов Москвы и Санкт-Петербурга, основанное на их обязательном членстве.

Федеральная нотариальная палата является юридическим лицом и организует свою деятельность на принципах самоуправления. Деятельность федеральной нотариальной палаты осуществляется в соответствии с законодательством Российской Федерации уставом.

Федеральная нотариальная палата может осуществлять предпринимательскую деятельность постольку, поскольку это необходимо для выполнения ее уставных задач.

Имущество федеральной нотариальной палаты не облагается налогом на имущество предприятий. Устав федеральной нотариальной палаты принимается собранием представителей нотариальных палат и регистрируется в порядке, установленном для регистрации уставов общественных объединений.

Вопрос 18. Региональная нотариальная палата и ее полномочия

Нотариальная палата является некоммерческой организацией, представляющей собой профессиональное объединение, основанное на обязательном членстве нотариусов, занимающихся частной практикой.

Членами нотариальной палаты могут быть также лица, получившие или желающие получить лицензию на право нотариальной деятельности. Нотариальные палаты образуются в каждой республике в составе Российской Федерации, автономной области, автономном округе, крае, области, городах Москве и Санкт-Петербурге.

Нотариальная палата является юридическим лицом и организует свою работу на принципах самоуправления. Деятельность нотариальной палаты осуществляется в соответствии с законодательством Российской Федерации, республик в составе Российской Федерации своим уставом.

Полномочия нотариальной палаты определяются настоящими основами, а также ее уставом.

Нотариальная палата представляет и защищает интересы нотариусов, оказывает им помощь и содействие в развитии частной нотариальной деятельности; организует стажировку лиц, претендующих на должность нотариуса, и повышение профессиональной подготовки нотариусов; возмещает затраты на экспертизы, назначенные судом по делам, связанным с деятельностью нотариусов; организует страхование нотариальной деятельности.

Законодательством республик в составе Российской Федерации могут быть предусмотрены дополнительные полномочия нотариальной палаты.

Вопрос 19. Судебный контроль нотариальной деятельности

Следует говорить о наличии прямого и косвенного судебного контроля за действиями и актами нотариусов. Прямой контроль осуществляется при рассмотрении судами заявлений о совершенных нотариальных действиях или об отказе в его совершении в рамках особого производства гражданского процесса по правилам [гл. 37 ГПК РФ](#).

Косвенный судебный контроль осуществляется судами общей юрисдикции и арбитражными судами при рассмотрении практически всех дел, так или иначе связанных с нотариальными актами. Так, при рассмотрении судами споров о признании сделок купли-продажи недвижимости, иных сделок, прошедших нотариальное удостоверение, суд общей юрисдикции осуществляет косвенный судебный контроль за действиями и актами нотариуса, поскольку права и обязанности сторон, по поводу осуществления которых возник спор, основаны на нотариально удостоверенной сделке.

При разрешении дел в арбитражном процессе арбитражные суды также осуществляют косвенный контроль за нотариальными актами, например, арбитражный суд вправе отказать в обращении взыскания на заложенное недвижимое имущество вследствие дефектов договора ипотеки, отсутствия каких-либо его существенных условий, делающих договор ипотеки недействительным. Однако прямого контроля за действиями нотариусов арбитражные суды осуществлять не вправе, равно как и привлекать их к участию в деле в качестве третьих лиц, не заявляющих самостоятельные требования на предмет спора, поскольку споры с участием нотариусов арбитражным судам неподведомственны.

Положения [ст. 310 ГПК РФ](#), определяя процессуальный порядок, в котором должно быть рассмотрено заявление лица, обратившегося в суд, устанавливают, что в процедуре особого производства могут быть рассмотрены заявления о совершенном нотариальном действии или об отказе в его совершении в отношении нотариусов,

должностных лиц, уполномоченных на совершение нотариальных действий, при условии, если у заинтересованных лиц отсутствует спор о праве.

Вынесение судом определения об оставлении заявления о совершенных нотариальных действиях или об отказе в их совершении без рассмотрения в силу того, что имеется спор о праве, не препятствует заинтересованным лицам, в том числе лицам, в отношении которых нотариальные действия не совершались, обратиться за защитой своих нарушенных прав и законных интересов в суд с соответствующим заявлением по правилам искового производства с соблюдением общих правил подсудности дел по спорам о защите субъективного права.

Вопрос 20. Нотариальные действия, совершаемые нотариусами государственных нотариальных контор

Нотариусы, работающие в государственных нотариальных конторах, помимо нотариальных действий которые могут совершать нотариусы, занимающиеся частной практикой вправе:

- 1) Выдавать свидетельства о праве на наследство;
- 2) Принимать меры к охране наследственного имущества.

В случае отсутствия государственной нотариальной конторы в нотариальном округе, совершение указанных нотариальных действий поручается одному из нотариусов, занимающихся частной практикой совместным решением органа юстиции и нотариальной палаты.

В случае смерти одного из супругов свидетельство о праве собственности выдается государственной нотариальной конторой, в компетенцию которой входит оформление наследственных прав.

Контроль за исполнением профессиональных обязанностей нотариусами, работающими в государственных нотариальных конторах, осуществляют федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий функции по контролю в сфере нотариата, и его территориальные органы. Для этого осуществляются **проверки деятельности** государственных нотариальных контор и качества выполнения каждым нотариусом своих профессиональных обязанностей.

Контроль за исполнением профессиональных обязанностей нотариусами, занимающимися частной практикой, осуществляют нотариальные палаты.

Контроль за соблюдением налогового законодательства осуществляют налоговые органы в порядке и сроки, предусмотренные законодательством РФ. Налоговый контроль проводится должностными лицами налоговых органов в пределах своей компетенции посредством налоговых проверок, получения объяснений налогоплательщиков, налоговых агентов и плательщиков сбора, проверки данных учета и отчетности, осмотра помещений и территорий, используемых для извлечения дохода (прибыли), а также в других формах, предусмотренных Налоговым кодексом РФ.

Проверка организации работы нотариуса проводится один раз в 4 года. Первая проверка организации работы нотариуса, впервые приступившего к осуществлению нотариальной деятельности в республике в составе РФ, автономной области, автономном округе, крае, области, городах Москве и Санкт-Петербурге, должна быть проведена через год после наделения его полномочиями нотариуса. Подобные проверки необходимы для повышения качества нотариальных действий, а также помощи в профессиональном росте нотариусов, работающих в государственных нотариальных конторах и занимающихся частной практикой. **Особое внимание** при проведении проверок уделяется соблюдению нотариусами при выполнении нотариальных действий законодательства РФ. Подобные проверки оказывают благотворное воздействие на деятельность нотариусов, обобщая и распространяя положительный опыт.

Но в то же время органы, осуществляющие проверку, не должны вмешиваться в процесс выполнения нотариальных действий.

Нотариусы обязаны представлять должностным лицам, уполномоченным на проведение проверок, сведения и документы, касающиеся расчетов с физическими и юридическими лицами.

Любое заинтересованное лицо, считающее неправомерным совершенное нотариальное действие или отказ в его совершении, имеет право подать жалобу на такие действия нотариуса в суд по месту расположения конторы нотариуса. Вправе обратиться в суд и те лица, которые не участвовали в совершении нотариального действия, но считают, что их права или законные интересы были ущемлены нотариальным действием.

Заявления о неправильном удостоверении завещаний и доверенностей или об отказе в их удостоверении должностными лицами, указанными в федеральных законах, подаются в суд по месту нахождения соответственно госпиталя, больницы, санатория, другого стационарного лечебного учреждения; учреждения социального обслуживания, в том числе дома для престарелых и инвалидов, учреждения социальной защиты населения; экспедиции, воинской части, соединения, учреждения и военно-учебного заведения, места лишения свободы.

Вопрос 22. Нотариальные действия, совершаемые уполномоченными должностными лицами

В случае отсутствия в населенном пункте нотариуса, а в Российской Федерации таких населенных пунктов много, особенно в отдаленных регионах, законодатель предоставил право совершения нотариальных действий должностным лицам органов исполнительной власти.

Совершение нотариальных действий возлагается решением органа исполнительной власти или распоряжением его руководителя на одно из должностных лиц аппарата органа исполнительной власти. Такое решение может быть принято исключительно в случае отсутствия нотариуса в населенном пункте.

Должностные лица органов исполнительной власти совершают следующие нотариальные действия (ст. 37 Основ):

- 1) удостоверяют завещания;
- 2) удостоверяют доверенности;
- 3) принимают меры к охране наследственного имущества;
- 4) свидетельствуют верность копий документов и выписки из них;
- 5) свидетельствуют подлинность подписи на документах.

Порядок совершения нотариальных действий должностными лицами органов исполнительной власти в населенных пунктах, где нет нотариусов, устанавливается Инструкцией о порядке совершения нотариальных действий, утверждаемой Министерством юстиции Российской Федерации (ст.39 Основ).

Нотариальные действия, согласно п.7 Инструкции, утвержденной 19 марта 1996 года, могут быть совершены в любом органе государственной власти должностным лицом, уполномоченным на совершение нотариальных действий, за исключением принятия мер к охране наследственного имущества)

На основании изложенного следует сделать вывод о том, что выполнение органами местного самоуправления от имени Российской Федерации определенных государственных полномочий может быть осуществлено лишь в случае прямого указания на это в Федеральном законе.

Анализ приведенных правовых норм позволяет сделать вывод о том, что в настоящее время право должностных лиц местного самоуправления совершать нотариальные действия предоставлено им на основании указанных выше федеральных законов.

Полномочием на совершение нотариальных действий в органах местного самоуправления наделены должностные лица данных органов, занимающие должности, которые в настоящее время соответствуют должностям, указанным в п.3 Инструкции о порядке совершения нотариальных действий исполнительными комитетами районных, городских, поселковых, сельских Советов народных депутатов, утвержденных Постановлением Совета Министров РСФСР от 30 июня 1975 года N 394. Ответ на этот вопрос утвержден на заседании Президиума Верховного Суда РФ 18 февраля 2004 г. //www.jurotvet.ru

На территории иностранных государств нотариальные действия от имени Российской Федерации совершают должностные лица консульских учреждений Российской Федерации. Должностные лица консульских учреждений Российской Федерации совершают следующие нотариальные действия (ст. 38 Основ):

- 1) удостоверяют сделки, кроме договоров об отчуждении недвижимого имущества, находящегося на территории Российской Федерации;
- 2) удостоверяют доверенности;
- 3) принимают меры к охране наследственного имущества;
- 4) выдают свидетельства о праве собственности на долю в общем имуществе супругов;
- 5) свидетельствуют верность копий документов и выписки из них;
- 6) свидетельствуют подлинность подписи на документах;
- 7) свидетельствуют верность перевода документа с одного языка на другой;
- 8) удостоверяют факт нахождения гражданина в живых;
- 9) удостоверяют факт нахождения гражданина в определенном месте;

Вопрос 23. Нотариальные действия, совершаемые частнопрактикующими нотариусами

Нотариусы, занимающиеся частной практикой, совершают следующие нотариальные действия:

- 1) удостоверяют сделки;
- 2) выдают свидетельства о праве собственности на долю в общем имуществе супругов;
- 3) налагают и снимают запрещения отчуждения имущества;
- 4) свидетельствуют верность копий документов и выписок из них;
- 5) свидетельствуют подлинность подписи на документах;
- 6) свидетельствуют верность перевода документов с одного языка на другой;
- 7) удостоверяют факт нахождения гражданина в живых;
- 8) удостоверяют факт нахождения гражданина в определенном месте;
- 9) удостоверяют тождественность гражданина с лицом, изображенным на фотографии;
- 10) удостоверяют время предъявления документов;
- 11) передают заявления физических и юридических лиц другим физическим и юридическим лицам;
- 12) принимают в депозит денежные суммы и ценные бумаги;
- 13) совершают исполнительные надписи;
- 14) совершают протесты векселей;

- 15) предъявляют чеки к платежу и удостоверяют неоплату чеков;
- 16) принимают на хранение документы;
- 17) совершают морские протесты;
- 18) обеспечивают доказательства.

Федеральными законами могут быть предусмотрены и иные нотариальные действия.

Вопрос 24. Нотариальные действия, совершаемые должностными лицами консульских учреждений РФ

Должностные лица консульских учреждений РФ совершают следующие нотариальные действия:

- 1) удостоверяют сделки, кроме договоров об отчуждении недвижимого имущества, находящегося на территории РФ;
- 2) принимают меры к охране наследственного имущества;
- 3) выдают свидетельства о праве на наследство;
- 4) выдают свидетельства о праве собственности на долю в общем имуществе супругов;
- 5) свидетельствуют верность копий документов и выписок из них;
- 6) свидетельствуют подлинность подписи на документах;
- 7) свидетельствуют верность перевода документов с одного языка на другой;
- 8) удостоверяют факт нахождения гражданина в живых;
- 9) удостоверяют факт нахождения гражданина в определенном месте;
- 10) удостоверяют тождественность гражданина с лицом, изображенным на фотографии;
- 11) удостоверяют время предъявления документов;
- 12) принимают в депозит денежные суммы и ценные бумаги;
- 13) совершают исполнительные надписи;
- 14) принимают на хранение документы;
- 15) обеспечивают доказательства;
- 16) совершают морские протесты.

Федеральными законами могут быть предусмотрены и иные нотариальные действия, совершаемые должностными лицами консульских учреждений РФ.

- 1) удостоверяют сделки;
- 3) налагают и снимают запрещения отчуждения имущества;
- 11) передают заявления физических и юридических лиц другим физическим и юридическим лицам;
- 14) совершают протесты векселей;
- 15) предъявляют чеки к платежу и удостоверяют неоплату чеков;
- 1) удостоверяют сделки, кроме договоров об отчуждении недвижимого имущества, находящегося на территории Российской Федерации;
- 2) принимают меры к охране наследственного имущества;
- 3) выдают свидетельства о праве на наследство;

Вопрос 25. Порядок совершения нотариальных действий

Порядок совершения нотариальных действий можно разделить на несколько стадий:

1. Первая стадия - возбуждение нотариального производства;
2. Вторая стадия - установление юридического состава, необходимого для совершения нотариального действия;
3. Третья стадия - совершение нотариального действия нотариусом;

4. Четвертая стадия факультативная – обжалование действий нотариуса.

Порядок совершения нотариальных действий нотариусами устанавливается основами законодательства РФ о нотариате, другими федеральными законами, а также законами республик входящих в состав РФ.

Порядок совершения нотариальных действий должностными лицами консульских учреждений устанавливается федеральными законами.

Порядок совершения нотариальных действий должностными лицами органов исполнительной власти в населенных пунктах, где нет нотариусов, устанавливается инструкцией о порядке совершения нотариальных действий, утверждаемой министерством юстиции Российской Федерации.

Вопрос 26. Место совершения нотариальных действий

Нотариус должен иметь место для совершения нотариальных действий в пределах нотариального округа, в который он назначен на должность.

Территория деятельности нотариуса может быть изменена в **порядке**, определяемом **федеральным органом исполнительной власти**, осуществляющим правоприменительные функции и функции по контролю и надзору в сфере нотариата, совместно с Федеральной нотариальной палатой.

Каждый гражданин для совершения нотариального действия вправе обратиться к любому нотариусу, за исключением случаев, предусмотренных **статьей 40** настоящих Основ.

Совершение нотариусом нотариального действия за пределами своего нотариального округа не влечет за собой признания недействительности этого действия.

Нотариус вправе выехать в другой нотариальный округ для удостоверения завещания в случае тяжелой болезни завещателя при отсутствии в нотариальном округе в это время нотариуса.

По общему правилу, нотариальные действия совершаются любым нотариусом. В случаях предусмотренных статьями 36, 47, 56, 62 - 64, 69, 70, 74, 75, 87, 96 и 109 основ законодательства о нотариате нотариальное действие должно быть совершено определенным нотариусом.

Например, договор о возведении жилого дома на предоставленном земельном участке удостоверяется нотариусом по месту предоставления земельного участка. Заявления о принятии наследства или об отказе от него принимает нотариус по месту открытия наследства.

Свидетельство о праве собственности на земельный участок, жилой дом, квартиру, дачу, садовый дом, гараж выдается нотариусом по месту нахождения этого имущества.

Вопрос 27. Установление личности обратившегося за совершением нотариального действия.

При совершении любого нотариального действия нотариус в первую очередь устанавливает личность обратившегося к нему физ лица, его представителя или представителя юр лица. Установление личности происходит по документу, удостоверяющему личность. Личность несовершеннолетних граждан, не достигших 14 лет или еще не получивших паспорт, устанавливается на основании записи о них в паспорте родителей или по свидетельству о рождении. Военнослужащие в подтверждение своей личности предъявляют удостоверение личности или военный билет, который выдается командованием военных учреждений и воинских частей. Граждане РФ, постоянно проживающие за границей и прибывшие в РФ на временное жительство, в качестве документа, удостоверяющего личность, имеют общегражданские загранпаспорта, по которым устанавливается личность.

Личность иностранных граждан и лиц без гражданства устанавливается по виду на жительство в РФ или по нац паспорту с отметкой регистрации в отделах виз и регистрации. Однако установление личности может производиться на основании др документа, исключающего любые сомнения относительно личности гражданина, обратившегося за совершением нотариального действия.

Вопрос 28. Проверка дееспособности граждан и правоспособности юридических лиц, участвующих в сделках.

Дееспособность, или способность гражданина своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их (гражданская дееспособность), возникает в полном объеме с наступлением совершеннолетия, т.е. по достижении восемнадцатилетнего возраста.

В соответствии с ныне действующим законодательством в зависимости от объема дееспособности граждане РФ могут быть разделены на пять категорий:

- полностью дееспособные – граждане, достигшие восемнадцатилетнего возраста (либо не достигшие его, однако приобретшие полную дееспособность в соответствии с обстоятельствами, установленными законом), не признанные в судебном порядке недееспособными или ограниченно дееспособными;

- относительно дееспособные – это граждане в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет;

- ограниченно дееспособные – граждане, дееспособность которых ограничена судом вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими веществами, что ставило их семью в тяжелое материальное положение;

- частично дееспособные – это малолетние дети в возрасте от шести до четырнадцати лет;
- недееспособные – дети, не достигшие шестилетнего возраста, а также граждане, признанные судом недееспособными вследствие психического расстройства, не могущие понимать значения своих действий и руководить ими.

Порядок совершения физическими лицами сделок зависит от категории их дееспособности.

В соответствии со ст. 28 ГК за несовершеннолетних, не достигших четырнадцати лет, сделки могут совершать от их имени только родители, усыновители или опекуны. Исключение составляют следующие сделки, совершаемые малолетними в возрасте от шести до четырнадцати лет:

- мелкие бытовые сделки;
- сделки, направленные на безвозмездное получение выгоды, не требующие нотариального удостоверения либо государственной регистрации (например, принятие в дар любого имущества, сделка с которым не подлежит государственной регистрации);
- сделки по распоряжению средствами, предоставленными законным представителем или с согласия последнего третьим лицом для определенной цели или для свободного распоряжения.

В отличие от ранее действовавшего законодательства в настоящее время не входит в перечень сделок, которые малолетние могут совершать самостоятельно, право вносить вклады в кредитные учреждения и распоряжаться ими.

Несовершеннолетние в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет совершают сделки с письменного согласия своих законных представителей (родителей, усыновителей или попечителей). Без согласия законных представителей несовершеннолетние в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет могут совершать следующие виды сделок:

- распоряжаться своим заработком, стипендией или иными доходами;
- осуществлять права автора произведения науки, литературы или искусства, изобретения или иного охраняемого законом результата своей интеллектуальной деятельности;
- в соответствии с законом вносить вклады в кредитные учреждения и распоряжаться ими;
- совершать мелкие бытовые сделки;
- совершать сделки, направленные на безвозмездное получение выгоды, не требующие нотариального удостоверения либо государственной регистрации;
- совершать сделки по распоряжению средствами, предоставленными законным представителем или с согласия последнего третьим лицом для определенной цели или для свободного распоряжения;

Вопрос 29. Порядок подписи нотариально удостоверенной подписи

Нотариально удостоверяемые сделки, а также заявления и иные документы подписываются в присутствии нотариуса. Если сделка, заявление или иной документ подписаны в отсутствие нотариуса, подписавший должен лично подтвердить, что документ подписан им. Если гражданин вследствие физических недостатков, болезни или по каким-либо иным причинам не может собственноручно расписаться, то по его поручению, в его присутствии и нотариуса сделку, заявление или иной документ может подписать другой гражданин с указанием причин, в силу которых документ не мог быть подписан собственноручно гражданином, обратившимся для совершения нотариального действия.

Если гражданин неграмотный или слепой, нотариус, кроме того, прочитывает ему текст документа, о чем на документе делает отметку, а если он глухой, немой или глухонемой, неграмотный, то при совершении нотариального действия обязательно должно присутствовать грамотное лицо или переводчик, которое может объясниться с ним и удостоверить своей подписью, что содержание сделки, заявления или иного документа соответствует воле участвующего в ней глухого, немого или глухонемого.

30. Порядок подписи нотариально удостоверенной сделки. Требования к документам, представляемым для совершения нотариальных действий

В соответствии со ст. 45 основ законодательства о нотариате нотариусы не принимают для совершения нотариальных действий документы, имеющие подчистки либо приписки, зачеркнутые слова и иные неоговоренные исправления, а также документы, исполненные карандашом.

Текст нотариально удостоверяемой сделки должен быть написан ясно и четко, относящиеся к содержанию документа числа и сроки обозначены хотя бы один раз словами, а наименования юридических лиц – без сокращений, с указанием адресов их органов. Фамилии, имена и отчества граждан, адрес их места жительства должны быть написаны полностью.

В документе, объем которого превышает один лист, листы должны быть прошиты, пронумерованы и скреплены печатью. Содержание нотариально удостоверяемой сделки, а также заявления и иных документов должно быть зачитано вслух участникам. Документы,

оформляемые в нотариальном порядке, подписываются в присутствии нотариуса.

Если гражданин вследствие физических недостатков, болезни или по каким-либо иным причинам не может лично расписаться, по его поручению, в его присутствии и в присутствии нотариуса сделку, заявление или иной документ может подписать другой гражданин с указанием причин, в силу которых документ не мог быть подписан собственноручно гражданином, обратившимся за совершением нотариального действия.

Вопрос 31. Совершение удостоверительных надписей и выдача свидетельств

Удостоверительные надписи совершаются при:

1. Удостоверении сделок;
2. Свидетельствовании верности копий документов и выписок из них;
3. Свидетельствовании подлинности подписи на документах;
4. Свидетельствовании верности перевода документов с одного языка на другой;
5. Удостоверении времени предъявления документов на соответствующих документах.

Свидетельства выдаются нотариусами в случаях:

1. Подтверждения права наследования;
2. Подтверждения права собственности;
3. Удостоверения факта нахождения гражданина в живых;
4. Удостоверения факта нахождения гражданина в определенном месте;
5. Удостоверения тождественности гражданина с лицом, изображенным на фотографии;
6. Принятия на хранение документов.

Вопрос 32. Выдача дубликатов нотариально удостоверенных документов

В случае утраты документов, экземпляры которых хранятся в делах нотариальной конторы, по письменным заявлениям граждан, представителей юр лиц, по поручению или от имени которых совершались нотариальные действия, выдаются дубликаты утраченных документов. Если за дубликатом обращается не сам гражданин, от имени или по поручению которого совершалось нотариальное действие, а доверенное лицо, имеющее специально удостоверенную доверенность на получение дубликата, нотариус не вправе отказать ему в выдаче дубликата.

Выдача дубликатов производится с соблюдением требований о сохранении нотариальных действий и обязательной регистрацией в реестре. Дубликат документа должен содержать весь текст удостоверенного или выданного документа без каких-либо изъятий. На дубликате после полного текста нотариус совершает удостоверительную надпись установленного образца, заверяя ее своей подписью и печатью. Дубликат завещания может быть выдан после смерти завещателя указанным в завещании наследникам по предоставлении ими подлинника или нотариально засвидетельствованной копии свидетельства и документов, удостоверяющих личность наследников. Если завещатель указал степень родства наследников, нотариусу должны быть предъявлены документы, подтверждающие родственные отношения между наследодателем и наследниками.

Возможна выдача дубликатов завещаний и наследникам указанных в завещании наследников в случае их смерти при предъявлении свидетельства о смерти завещателя и указанных в завещании наследников, после чего они наследуют.

Никто иной не вправе получить дубликат завещаний, но справки о завещании нотариус обязан выдать любому заинтересованному лицу по предъявлении им свидетельства о смерти, не разглашая при этом содержания завещания, если это лицо не является наследником, названным в завещании. Ни при каких условиях

нотариус не может выдать дубликат тех документов, на основании которых было совершено то или иное нотариальное действие, независимо от того, что они хранятся в делах нотариальной конторы и являются подлинными.

Вопрос 33,34. Отложение и приостановление совершения нотариального действия. Отказ в совершении нотариального действия

Основания отложения совершения нотариального действия:

- Необходимость истребования дополнительных сведений от физических и юридических лиц;
- Направление документов на экспертизу;
- Если в соответствии с законом необходимо запросить заинтересованных лиц об отсутствии у них возражений против совершения этих действий.

Срок отложения совершения нотариального действия, по общему правилу, не может превышать одного месяца со дня вынесения постановления об отложении совершения нотариального действия. По заявлению заинтересованного лица, оспаривающего в суде право или факт, за удостоверением которого обратилось другое заинтересованное лицо, совершение нотариального действия может быть отложено на срок не более десяти дней. Если в течение этого срока от суда не будет получено сообщение о поступлении заявления, нотариальное действие должно быть совершено.

В случае получения от суда сообщения о поступлении заявления заинтересованного лица, оспаривающего право или факт, об удостоверении которого просит другое заинтересованное лицо, совершение нотариального действия **приостанавливается** до разрешения дела судом.

Законодательством могут быть установлены и иные основания для отложения и приостановления совершения нотариальных действий.

Основания отказа в совершении нотариального действия:

- Совершение такого действия противоречит закону;
- Действие подлежит совершению другим нотариусом;
- С просьбой о совершении нотариального действия обратился недееспособный гражданин либо представитель, не имеющий необходимых полномочий;
- Сделка, совершаемая от имени юридического лица, противоречит целям, указанным в его уставе или положении;
- Сделка не соответствует требованиям закона;
- Документы, представленные для совершения нотариального действия, не соответствуют требованиям законодательства.

Просьбе лица, которому отказано в совершении нотариального действия, нотариус должен:

1. Изложить причины отказа в письменной форме;
2. Разъяснить порядок его обжалования.

В этих случаях нотариус не позднее 10 дней со дня обращения за совершением нотариального действия выносит постановление об отказе в совершении нотариального действия.

Вопрос 35. Ограничение права совершения нотариального действия

При выполнении своих профессиональных обязанностей нотариус должен быть беспристрастен, поэтому он не имеет права совершать нотариальные действия на свое имя и от своего имени, на имя и от имени своих супругов, их и своих родственников. Эта норма является гарантией нотариальной деятельности и предотвращает использование нотариусом своего служебного положения в корыстных целях. Нотариус может быть бескорыстным, но не может быть беспристрастным в случае совершения нотариального действия, особенно сделки, одной стороной в которой он сам или его близкие родственники. Такой запрет распространяется на все нотариальные действия.

Вопрос 36. Обжалование нотариальных действий или отказ в их совершении

Заинтересованное лицо, считающее неправильно совершенное нотариальное действие или отказ в совершении нотариального действия, вправе подать заявление об этом в суд по месту нахождения нотариуса или по месту нахождения должностного лица, уполномоченного на совершение нотариальных действий.

Заявления о неправильном удостоверении завещаний и доверенностей или об отказе в их удостоверении должностными лицами, указанными в федеральных законах, подаются в суд по месту нахождения соответственно госпиталя, больницы, санатория, другого стационарного лечебного учреждения; учреждения социального обслуживания, в том числе дома для престарелых и инвалидов, учреждения социальной защиты населения;

экспедиции, воинских части, соединения, учреждения и военно-учебного заведения, места лишения свободы.

Заявление подается в суд в течение десяти дней со дня, когда заявителю стало известно о совершенном нотариальном действии или об отказе в совершении нотариального действия.

Заявление о совершенном нотариальном действии или об отказе в его совершении рассматривается судом с участием заявителя, а также нотариуса, должностного лица, совершивших нотариальное действие или отказавших в совершении нотариального действия. Однако их неявка не является препятствием к рассмотрению заявления.

Решение суда, которым удовлетворено заявление о совершенном нотариальном действии или об отказе в его совершении, отменяет совершенное нотариальное действие или обязывает совершить такое действие.

Возникший между заинтересованными лицами спор о праве, основанный на совершенном нотариальном действии, рассматривается судом или арбитражным судом в порядке искового производства.

Вопрос 37. Оплата нотариальных действий

За совершение нотариальных действий, составление проектов документов и выполнение тех работ, нотариус, работающий в гос нотариальной конторе, взимает гос пошлину по ставкам, установленным з-вом РФ. Нотариус, занимающийся частной практикой, взимает плату по тарифам, соответствующим размерам гос пошлины, предусмотренным за совершение такого же нотариального действия в гос нотариальной конторе. В др случаях тариф определяется соглашением между обратившимися к нотариусу лицами и нотариусом. Ден средства, полученные нотариусом, занимающимся частной практикой, остаются в его распоряжении. Нотариальное действие считается совершенным после его уплаты (уплаты гос пошлины или суммы согласно тарифу). Если для физ лиц предусматриваются льготы при уплате пошлины, то они предусматриваются. При выезде нотариуса для совершения нотариального действия вне места своей работы заинтересованные физ и юр лица, кроме оплаты нотариальных действий в соответствии со ставками законодательства о гос пошлине, оплачивают фактические транспортные расходы.

Вопрос 38. Регистрация нотариальных действий и формы реестров

Все нотариальные действия, совершаемые нотариусом, регистрируются в реестре.

Нотариус обязан выдавать выписки из реестра по письменному заявлению организаций и лиц, которым в соответствии с законодательством могут выдаваться такие документы.

Формы реестров регистрации нотариальных действий, нотариальных свидетельств, удостоверительных надписей на сделках и свидетельствуемых документах устанавливаются министерством юстиции Российской Федерации

Все нотариальные действия, совершаемые нотариусом, регистрируются в реестре.

Формы реестров регистрации нотариальных действий, нотариальных свидетельств, удостоверительных надписей на сделках и свидетельствуемых документах устанавливаются Министерством юстиции Российской Федерации.

Статья 24. Реестры нотариусов

1. Территориальный орган юстиции ведет реестр нотариусов, осуществляющих свою деятельность в пределах данного субъекта Российской Федерации.
2. Федеральный орган юстиции ведет Единый реестр нотариусов Российской Федерации.
3. Форма и порядок ведения региональных реестров и Единого реестра нотариусов Российской Федерации утверждаются федеральным органом юстиции.
4. Сведения, содержащиеся в региональных реестрах и Едином реестре нотариусов Российской Федерации, носят открытый характер.
5. Сведения, содержащиеся в Едином реестре, размещаются на официальном сайте федерального органа юстиции в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет".

Сведения, содержащиеся в региональном реестре, размещаются на официальном сайте территориального органа юстиции в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет".

Вопрос 39. Делопроизводство в нотариальной конторе и у нотариуса, занимающегося частной практикой

Для учета документов и контроля за их исполнением в нотариальной конторе должны вестись следующие документы и журналы: журнал входящей корреспонденции, журнал исходящей корреспонденции, разносная книга для местной корреспонденции, книга жалоб и предложений, контрольная картотека или папка. За правильную организацию делопроизводства в гос нотариальной конторе несет ответственность ее руководитель, а в конторе частнопрактикующего – он сам или назначенный им ответственный, если кроме него есть др нотариусы или помощник нотариуса. На любом документе должно быть указано его наименование: приказ, справка, отчет, сведения и т.д., должен быть составлен заголовок, который формулируется составителем и должен быть предельно кратким и точно отражать содержание документа. Определенные правила должны быть соблюдены и при написании адреса: кому адресуется документ, наименование учреждения или его структурного подразделения указывается в Им. Падеже, а должность и фамилия адресата в дательном, почтовый адрес указывается после названия учреждения. Дата на документе проставляется путем написания числа и года цифрами, а месяца – прописью или тремя парами арабских цифр (05.05.03г.). если документ составлен на чистом листе бумаги, а не на

бланке, то дата проставляется слева внизу ниже подписи. В состав подписи входит обозначение должности лица, подписывающего документ, его личная подпись и расшифровка. Регистрации подлежат все документы, поступающие в контору и требующие исполнения. Не регистрируются письма в адрес об-венных организаций, личная переписка, любые др документы, не связанные с д-тью конторы. На всех входящих документах в правом нижнем углу первой странице проставляется регистрационный штамп. Все документы, подлежащие регистрации, вносятся в Журнал входящей корреспонденции под порядковым номером, этот номер указывается в регистрационном штампе. В журнале обязательно указывается и номер наряда, в кот будет храниться этот документ после его исполнения. Заявление о принятии наследства, выдаче свидетельств о праве на наследство, об отказе от наследства, об уплате расходов за счет наследственного им-ва, претензии кредиторов, извещения о наложении запрещений отчуждения жилых домов, сообщения судебных и следственных органов о наложении арестов на жилые дома обязательно регистрируется в Журнале входящей корреспонденции, если они поступили по почте, а затем передаются нотариусу для исполнения. После этого они подлежат обязательной последующей регистрации в соответ книгах и журналах.

Документ считается исполненным, когда решены все поставленные в нем вопросы и дан, если это необходимо ответ корреспонденту. После исполнения документ подшивается в соответ наряд, на нем делается отметка об исполнении, если нет документа, подтверждающего исполнение документа. Отметка об исполнении представляется собой краткую отметку об исполнении, а также слова «в наряд» или «в дело», где этот документ будет храниться. Такая отметка делается на первой странице первого листа, а если там нет места на его обороте. Все исходящие документы регистрируются в Журнале исходящей корреспонденции. На зарегистрированном документе ставится номер, соответ порядковому номеру по Журналу и номеру дела, в кот копия этого документа будет храниться.

Корреспонденция отправляется по почте или ч/з рассылного. Рассылный вручает документ адресату под расписку в Разносной книге. Контроль за сроками и качеством исполнения документов осуществляется руководителем гос нотариальной конторы и нотариусом в конторе частнопрактикующего нотариуса.

Вопрос 40. Сделки, подлежащие обязательному нотариальному удостоверению

С 31 января 1998 г этого дня обязательность нотариального удостоверения договоров купли-продажи, мены и дарения недвижимости гражданами отменена.

В настоящее время обязательное нотариальное удостоверение установлено законом для следующих видов сделок:

- 1) договор об ипотеке (залоге недвижимости) (в соответствии с п. 2 ст. 339 ГК, п. 1 ст. 10 Закона об ипотеке);
- 2) договор ренты, пожизненного содержания с иждивением (ст. 584 ГК);
- 3) договор уступки требования по нотариально удостоверенной сделке (п. 1 ст. 389 ГК);
- 4) договор перевода долга по нотариально удостоверенной сделке (п. 2 ст. 391 ГК);
- 5) соглашение об изменении и расторжении нотариально удостоверенного договора (п. 1 ст. 452 ГК);
- 6) предварительный договор, если основной договор в последующем будет заключаться в нотариальной форме (п. 2 ст. 429 ГК);
- 7) соглашение между залогодателем и залогодержателем об обращении взыскания на заложенное имущество во внесудебном порядке (п. 1 ст. 55 Закона об ипотеке);
- 8) брачный договор (ст. 41 СК);
- 9) соглашение об уплате алиментов (ст. 100 СК);
- 10) завещание, в том числе содержащее завещательный отказ или завещательное возложение (ст. ст. 1124, 1137, 1139 ГК);
- 11) доверенность на совершение сделок, требующих нотариальной формы (п. 2 ст. 185 ГК);
- 12) доверенность, выдаваемая в порядке передоверия (п. 3 ст. 187 ГК).

С 1 марта 2001 г. (после вступления в силу части третьей ГК) в виде исключения в чрезвычайных обстоятельствах допускается составление завещания собственноручно в простой письменной форме в присутствии двух свидетелей (п. 1 ст. 1124, ст. 1129 ГК).

Нотариальное удостоверение сделок также обязательно в случаях, предусмотренных соглашением сторон, если по закону для сделок данного вида эта форма не требуется (п. 1 ст. 160 ГК).

Только нотариусом может быть выдано свидетельство о праве на наследство (ст. 1162 ГК, ст. 71 Основ законодательства о нотариате). Обязательно должно быть нотариально удостоверено согласие супруга на совершение другим супругом сделки по распоряжению недвижимостью и сделки, требующей нотариального удостоверения и (или) государственной регистрации (п. 3 ст. 35 СК). Печатью нотариуса также скрепляются листы закладной - ценной бумаги, удостоверяющей права на заложенное имущество (п. 3 ст. 14 Закона об ипотеке).

Изложенные в настоящей главе общие положения о государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним таковы.

В настоящее время права на недвижимость подлежат обязательной государственной регистрации в двух случаях: 1) если были приобретены после 31 января 1998 г.; 2) если собственник недвижимости собирается совершить сделку, влекущую отчуждение недвижимости или ограничение (обременение) права на нее.

Государственная регистрация права удостоверяется свидетельством установленного Правительством РФ образца. Наличие зарегистрированного права на недвижимость подтверждается выпиской из ЕГРП.

Обязательной регистрации подлежат также определенные законом сделки с недвижимостью (купля-продажа и мена жилья, дарение, пожизненное содержание с иждивением, залог и другие сделки в случаях, установленных законом). Такие сделки признаются заключенными не с момента подписания или нотариального удостоверения, а с момента государственной регистрации. Произведенная регистрация сделки подтверждается штампом на договоре.

Регистрация договора не означает возникновения права собственности приобретателя (покупателя, одаряемого, плательщика ренты и др.). Собственником он становится с момента государственной регистрации права, что подтверждается свидетельством о государственной регистрации.

Вопрос 41. Требования, предъявляемые к удостоверению сделок

К документам, представляемым для совершения нотариальных действий, предъявляются определенные требования, обеспечивающие законность и обоснованность нотариальных действий.

В соответствии со ст. 47 Закона не принимаются для совершения нотариальных действий документы, имеющие подчистки или дописки, зачеркнутые слова или другие не оговоренные исправления, документы, текст которых невозможно прочитать вследствие повреждения, а также написанные карандашом.

Дописки, зачеркнутые слова или исправления, имеющиеся в документах, предоставляемых для совершения нотариального действия, должны быть заверены подписью должностного (уполномоченного на это) лица и печатью предприятия, учреждения или организации или лица, издавшего документ. При этом исправления должны быть сделаны таким об-

разом, чтобы можно было прочитать как исправленное, так и ошибочно написанное, а потом исправленное или вычеркнутое.

Не принимаются для совершения нотариального действия документы, в которых нельзя прочитать все в них написанное первоначально, например, документы, залитые чернилами, потертые и др.

Не принимаются порванные документы и документы, составленные на двух и более листах, если листы не пронумерованы, не прошнурованы и количество прошнурованных листов не заверено подписью должностного (уполномоченного на это) лица и печатью предприятия, учреждения, организации или лица, издавшего документ.

Тексты нотариально удостоверяемых соглашений, копии документов и выписок из них, переводов и заявлений должны быть написаны ясно и четко, числа и сроки, касающиеся содержания удостоверяемых соглашений, должны быть обозначены хотя бы один раз словами, а названия юридических лиц — без сокращений и с указанием их адресов.

Фамилии, имена и отчества граждан должны быть написаны полностью с указанием места их жительства.

Нотариус (или другое должностное лицо), совершающий нотариальное действие, не должен принимать документы, если они не отвечают требованиям законодательства или содержат сведения, порочащие честь и достоинство граждан (ч. 6 ст. 49 Закона).

При удостоверении соглашений с участием иностранных граждан указывается также и их гражданство.

В нотариально оформляемых документах незаполненные до конца строки и другие свободные места прочеркиваются, за исключением документов, предназначенных для действия за границей, в которых прочеркивания не допускаются. Дописки и исправления должны быть оговорены нотариусом перед подписями соответствующих лиц (участников сделок и других лиц, которые подписали сделку, заявление и др.) и повторены в конце удостоверительной надписи.

42. Требования, предъявляемые к удостоверению сделок с участием несовершеннолетних

Гражданская правоспособность признается в равной мере за всеми гражданами и организациями, обладающими согласно законодательству РФ правом на судебную защиту прав, свобод и законных интересов.

Гражданская дееспособность — это способность своими действиями осуществлять права, выполнять обязанности и поручать ведение дела в суде представителю принадлежит в полном объеме гражданам, достигшим возраста 18 лет, и организациям.

Несовершеннолетний может лично осуществлять свои процессуальные права и выполнять процессуальные обязанности в суде со времени вступления в брак или объявления его полностью дееспособным (эмансипации).

Права, свободы и законные интересы несовершеннолетних в возрасте от 14 до 18 лет, а также граждан, ограниченных в дееспособности, защищают в процессе их законные представители. Однако суд обязан привлекать к участию в таких делах самих несовершеннолетних, а также граждан, ограниченных в дееспособности.

В случаях, предусмотренных федеральным законом, по делам, возникающим из гражданских, семейных, трудовых, публичных и иных правоотношений, несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет вправе **лично защищать** в суде свои права, свободы и законные интересы. Однако суд вправе привлечь к участию в таких делах законных представителей несовершеннолетних.

Права, свободы и законные интересы несовершеннолетних, **не достигших возраста 14 лет**, а также граждан, признанных недееспособными, защищают в процессе их законные представители – родители, усыновители, опекуны, попечители или иные лица, которым это право предоставлено федеральным законом.

В случаях, предусмотренных законом, органы государственной власти, органы местного самоуправления, организации или граждане вправе обратиться в суд с заявлением в защиту прав, свобод и законных интересов других лиц по их просьбе либо в защиту прав, свобод и законных интересов неопределенного круга лиц. Заявление в защиту законных интересов недееспособного или несовершеннолетнего гражданина в этих случаях может быть подано **независимо от просьбы** заинтересованного лица или его законного представителя.

Лица, подавшие заявление в защиту законных интересов других лиц, пользуются всеми процессуальными правами и несут все процессуальные обязанности истца, за исключением права на заключение мирового соглашения и обязанности по уплате судебных расходов. В случае отказа органов, организаций или граждан поддерживать требование, заявленное ими в интересах другого лица, а также отказа истца от иска, полностью или частично, признания иска, предъявления встречного иска, изменения предмета или основания иска, заключения мирового соглашения, передачи полномочий другому лицу, обжалования судебного постановления, предъявления исполнительного документа к взысканию, получения присужденного имущества или денег – это должно быть специально оговорено в доверенности, выданной представляемым лицом.

Вопрос 43. Договоры отчуждения недвижимого имущества, подлежащие государственной регистрации

По договору отчуждения недвижимости продавец обязуется за определенную плату передать в собственность покупателю недвижимое имущество (дом, квартиру, земельный участок и т. д.). Договор купли-продажи недвижимости заключается в письменной форме путем составления одного документа (количество экземпляров соответствует количеству сторон, участвующих в сделке), подписываемого сторонами. Подобные сделки не требуют обязательной нотариальной формы, но в соответствии с законодательством РФ требуют обязательного нотариального удостоверения.

При удостоверении договоров отчуждения недвижимого имущества нотариус обязан проверить, имеется ли запрет на отчуждение или арест данного имущества (о чем делается отметка в договоре). При наличии запрета на отчуждение недвижимого имущества договор купли-продажи такого имущества может быть удостоверен только при согласии кредитора и приобретателя на перевод долга на приобретателя, а при наличии ареста – только после его снятия. Договор об отчуждении недвижимого имущества, приобретенного после брака и являющегося совместной собственностью супругов, может быть удостоверен только при наличии письменного согласия другого супруга на предполагаемое отчуждение (подлинность подписи супруга на таком заявлении должна быть нотариально засвидетельствована). **Согласие супруга** на отчуждение недвижимого имущества не требуется, если данное имущество является личной собственностью одного из супругов (это устанавливает нотариус при помощи свидетельства о браке и правоустанавливающих документов на недвижимое имущество). Гражданин, отчуждающий недвижимое имущество и не состоящий в браке, представляет нотариусу заявление об этом. Содержание этого заявления доводится до сведения покупателя, о чем на заявлении делается пометка

Вопрос 44. Удостоверение сделок с автотранспортом

Сделки с транспортными средствами не имеют особой специфики и совершаются на основе общих правил нотариального производства. Поэтому рекомендуем использовать положения соответствующих глав настоящей книги о правилах нотариального удостоверения **договоров** и доверенностей. Отметим здесь только отдельные специальные правила совершения нотариальных действий с транспортными средствами.

1. Понятие *транспортных* *средств*
В соответствии со ст. 130 ГК транспортные средства относятся к движимому имуществу, за исключением воздушных и морских судов. Поэтому на правовой статус транспортных средств распространяется общий гражданско-правовой статус движимого имущества. Кроме ГК важное значение имеют такие нормативные акты, как:

Постановление Правительства РФ от 12 августа 1994 г. N 938 LO государственной регистрации автотранспортных средств и других видов самоходной техники на территории Российской Федерации;

Правила регистрации автотранспортных средств и прицепов к ним в Государственной инспекции безопасности дорожного движения Министерства внутренних дел Российской Федерации, утвержденные Приказом МВД России от 27 января 2003 г.

2. Снятие с учета транспортных средств до заключения договора отчуждения права собственности

Особенностью сделок по отчуждению права собственности на транспортные средства является необходимость снятия их с учета до заключения договора об отчуждении права собственности на него.

В соответствии с Правилами регистрации автотранспортных средств и прицепов к ним в ГИБДД (ГАИ), утвержденными Приказом МВД России от 27 января 2003 г. N 59, установлен следующий порядок государственной

регистрации автотранспортных средств и прицепов к ним.

Согласно п. п. 2 и 64.1 Правил перед заключением договора о прекращении права собственности собственник либо лица, от имени собственника пользующиеся и (или) распоряжающиеся транспортным средством, обязаны снять его с учета.

Верховный Суд РФ в решении от 1 декабря 1997 г. по делу N ГКПИ 97-411 отметил, что предусмотренное Правилами положение, обязывающее собственника транспортного средства снять это средство с учета перед заключением договора об отчуждении права собственности на него, соответствует требованиям закона, в частности ст. 15 и 24 Закона РФ LO безопасности дорожного движения¹. При несоблюдении указанных норм **могут** применяться правила о недействительности сделки (см. ст. 166 v 168 ГК)¹⁶⁶.

3. *Истребование нотариусом оценочных документов на автотранспортные средства*

По этому вопросу по-разному складывается нотариальная практика. Приведем высказанные в связи с этим рекомендации Федеральной нотариальной палаты, с которыми следует согласиться. Для сделок купли-продажи автотранспортных средств предусмотрена простая письменная форма сделок и не установлено правило об их обязательном нотариальном удостоверении. Поэтому при удостоверении нотариусом таких сделок он не должен руководствоваться законодательством о государственной пошлине и применять правила п. 42 Инструкции по применению Закона РФ LO государственной пошлине¹ об обязательном истребовании оценочных документов автотранспортных средств. Истребование нотариусом оценочных документов видится необходимым при выдаче нотариусом свидетельства о праве на наследство транспортного средства в целях исчисления тарифа за выдачу свидетельства.

Вопрос 45. Завещание

Завещание признается законодателем единственным способом распоряжения имуществом по своему усмотрению на случай смерти. Совершение каких-либо иных сделок, предусматривающих безвозмездную передачу имущества после смерти его обладателя, не допускается.

Завещание может быть совершено гражданином, обладающим в момент его совершения дееспособностью в полном объеме. Завещание должно быть совершено лично. Совершение завещания через представителя не допускается. В завещании могут содержаться распоряжения только одного гражданина. Совершение завещания двумя или более гражданами не допускается.

Завещатель вправе по своему усмотрению завещать имущество любым лицам, любым образом определить доли наследников в наследстве, лишить наследства одного, нескольких или всех наследников по закону, не указывая причин такого лишения, а в случаях, предусмотренных Гражданским кодексом, включить в завещание иные распоряжения. Завещатель вправе отменить или изменить совершенное завещание.

Завещатель вправе совершить завещание, содержащее распоряжение о любом имуществе, в том числе о том, которое он может приобрести в будущем. Завещатель может распорядиться своим имуществом или какой-либо его частью, составив одно или несколько завещаний.

Свобода завещания ограничивается правилами об обязательной доле в наследстве: в соответствии со статьей 1149 Гражданского кодекса РФ несовершеннолетние или нетрудоспособные дети наследодателя, его нетрудоспособные супруг и родители, а также нетрудоспособные иждивенцы наследодателя наследуют независимо от содержания завещания не менее половины доли, которая причиталась бы каждому из них при наследовании по закону.

В соответствии с общим правилом завещание подлежит нотариальному удостоверению. Если в силу объективных обстоятельств гражданин не может обратиться к нотариусу для удостоверения завещания, оно может быть удостоверено другими должностными лицами, исчерпывающий перечень которых содержится в статье 1127 Гражданского кодекса РФ. А именно, приравниваются к нотариально удостоверенным завещаниям:

1. завещания граждан, находящихся на излечении в больницах, госпиталях, других стационарных лечебных учреждениях или проживающих в домах для престарелых и инвалидов, удостоверенные главными врачами, их заместителями по медицинской части или дежурными врачами этих больниц, госпиталей и других стационарных лечебных учреждений, а также начальниками госпиталей, директорами или главными врачами домов для престарелых и инвалидов;
2. завещания граждан, находящихся во время плавания на судах, плавающих под Государственным флагом РФ, удостоверенные капитанами этих судов;
3. завещания граждан, находящихся в разведочных, арктических или других подобных экспедициях, удостоверенные начальниками этих экспедиций;
4. завещания военнослужащих, а в пунктах дислокации воинских частей, где нет нотариусов, также завещания работающих в этих частях гражданских лиц, членов их семей и членов семей военнослужащих, удостоверенные командирами воинских частей;
5. завещания граждан, находящихся в местах лишения свободы, удостоверенные начальниками мест лишения свободы.

Завещание, как правило, составляется и удостоверяется нотариусом, что позволяет не прибегать дополнительно к помощи юриста. Завещание составляется и удостоверяется нотариусом в двух экземплярах, один из которых остается на хранении в архиве нотариуса.

Завещание должно быть собственноручно подписано завещателем. В случаях, когда завещатель не может лично подписать завещание в силу физических недостатков, тяжелой болезни или неграмотности, привлекается рукоприкладчик, который по поручению завещателя и в его присутствии подписывает за него завещание. В соответствии со статьями 1124 Гражданского кодекса РФ в качестве рукоприкладчика не могут выступать:

- нотариус или другое удостоверяющее завещание лицо;
- лицо, в пользу которого составлено завещание или сделан завещательный отказ, супруг такого лица, его дети и родители;
- граждане, не обладающие дееспособностью в полном объеме;
- неграмотные;
- граждане с такими физическими недостатками, которые явно не позволяют им в полной мере осознавать существо происходящего;
- лица, не владеющие в достаточной степени языком, на котором составлено завещание.

При составлении и нотариальном удостоверении завещания по желанию завещателя может присутствовать свидетель.

Нотариус, другое удостоверяющее завещание лицо, переводчик, исполнитель завещания, свидетели, а также гражданин, подписывающий завещание вместо завещателя, не вправе до открытия наследства разглашать сведения, касающиеся содержания завещания, его совершения, изменения или отмены.

Завещание может быть отменено посредством нотариального удостоверения распоряжения о его отмене или путем составления нового завещания, отменяющего прежнее в целом либо отдельных содержащихся в нем завещательных распоряжений.

ЗАВЕЩАНИЕ В ЧРЕЗВЫЧАЙНЫХ ОБСТОЯТЕЛЬСТВАХ

Общее правило гласит, что завещание должно быть нотариально удостоверено. Исключение составляют два случая: закрытое завещание и завещание в чрезвычайных обстоятельствах. Завещание в чрезвычайных обстоятельствах, в соответствии со ст. 1129 ГК РФ, может быть составлено при наличии одновременно двух условий:

1. Если гражданин находится в положении, явно угрожающем его жизни;
2. Из-за сложившихся чрезвычайных обстоятельств не может совершить завещания в обычном порядке.

При наличии указанных двух обстоятельств гражданин излагает свою последнюю волю в простой письменной форме. Этот документ будет считаться завещанием, если:

- это происходит в присутствии двух свидетелей;
- гражданин собственноручно написал и подписал этот документ;
- из содержания документа следует, что это завещание.

Если гражданин остался жив, то в течение одного месяца после прекращения чрезвычайных обстоятельств, он должен совершить завещание в какой-либо из установленных законом форм (нотариально удостоверенная форма или приравненная к ней, или передача нотариусу закрытого завещания). В противном случае завещание в чрезвычайных обстоятельствах утрачивает силу.

Завещание, совершенное в чрезвычайных обстоятельствах подлежит исполнению только при условии подтверждения судом по требованию заинтересованных лиц факта совершения завещания в чрезвычайных обстоятельствах. Это требование должно быть заявлено до истечения срока, установленного для принятия наследства, то есть до шести месяцев после открытия наследства (то есть после смерти гражданина).

Вопрос 46. Удостоверение доверенностей

Нотариус удостоверяет доверенности от имени одного или нескольких лиц, на имя одного или нескольких лиц.

Доверенность, выдаваемая в порядке передоверия, подлежит нотариальному удостоверению по представлении основной доверенности, в которой оговорено право передоверия, либо по представлении доказательств того, что представитель по основной доверенности вынужден к этому силою обстоятельств для охраны интересов выдавшего доверенность. Доверенность, выданная в порядке передоверия, не должна содержать в себе больше прав, чем предоставлено по основной доверенности. Срок действия доверенности, выданной в порядке передоверия, не может превышать срока действия доверенности, на основании которой она выдана.

Вопрос 47. Доверенность, выданная в порядке передоверия

Доверенность, выданная в порядке передоверия, является производной от первоначальной (основной доверенности), поэтому не должна содержать противоречий с основной доверенностью. Основной доверенностью может быть предусмотрена возможность как полного передоверия, так и передоверия только отдельных полномочий. Однако объем полномочий в доверенности в порядке передоверия не может превышать объем полномочий, предусмотренных основной доверенностью. Имеются также ограничения и по сроку действия доверенности: как уже отмечалось, срок действия доверенности в порядке передоверия может либо совпадать со сроком основной доверенности, либо быть меньше, чем срок действия основной доверенности.

Основной доверенностью может быть также прямо предусмотрена невозможность передачи полномочий другим лицам. В этом случае представитель должен выполнять предоставленные ему полномочия лично.

Удостоверение доверенности в порядке передоверия в случаях, когда представитель вынужден к этому силою обстоятельств для охраны интересов доверителя, может иметь место, только если основной доверенностью право передоверия прямо не запрещено. Как правило, обстоятельствами, из-за которых представитель не может лично выполнить данные ему полномочия, на практике являются его тяжелая болезнь (а при краткосрочности полномочий - любая болезнь) либо длительная командировка. Вместе с тем это могут быть и иные обстоятельства объективного (например, стихийные бедствия) либо субъективного характера (призыв представителя в армию, осуждение его с назначением наказания в виде лишения свободы и т.п.). Для передоверия полномочий по названным основаниям представитель должен документально подтвердить их. Соответствующие справки остаются в делах нотариуса.

Передавший полномочия другому лицу должен известить об этом выдавшего доверенность и сообщить ему необходимые сведения о лице, которому переданы полномочия.

В доверенности, выдаваемой в порядке передоверия, помимо общих реквизитов, которые должны содержаться в любой доверенности, должны быть также указаны время и место удостоверения основной доверенности.

Об удостоверении доверенности в порядке передоверия делается отметка на основной доверенности. Копия основной доверенности приобщается к экземпляру доверенности, оставляемому в делах нотариуса.

Последующий представитель (представитель представителя) может осуществить передачу полномочий, если в основной доверенности предусмотрено право дальнейшего (после первичного) передоверия полномочий.

Вопрос 48. Понятие наследования

Наследственное правопреемство имеет следующие особенности.

1. Оно имеет значение только для имущества, принадлежащего гражданам. Отношения, вызванные прекращением юридического лица, регулируются другими нормами гражданского права.
2. Оно является универсальным (общим). К наследнику переходит весь комплекс имущественных прав и обязанностей, он не может принять одни права и обязанности, а от других отказаться.
3. Оно всегда непосредственно. Наследник получает права и обязанности прямо от наследодателя, без участия третьих лиц. Если же наследодатель обязывает наследника передать часть имущества какому-либо лицу, то это лицо уже будет не наследником, а сингулярным правопреемником (отказополучателем).

Наследодатель — тот, чье имущество переходит в порядке наследственного правопреемства. Это умершие граждане, иностранные граждане, лица без гражданства, причем не обязательно дееспособные.

Наследник — лицо, к которому переходит имущество наследодателя в порядке наследственного правопреемства. Им может быть находящийся в живых на день открытия наследства гражданин, юридическое лицо, государственное или муниципальное образование. Наследником может быть также лицо, зачатое при жизни наследодателя и родившееся после его смерти. Не могут быть наследниками граждане, которые своими противозаконными действиями против наследодателя, других наследников способствовали призванию наследства на себя, если эти обстоятельства подтверждены судом.

Не могут наследовать по закону родители после детей, в отношении которых они лишены родительских прав. Кроме того, по требованию заинтересованного лица суд отстраняет от наследования по закону граждан, злостно уклонявшихся от выполнения лежавших на них в силу закона обязанностей по содержанию наследодателя.

Наследство (наследственная масса) — это совокупность принадлежавших наследодателю на день открытия наследства вещей, иного имущества, в том числе имущественных прав и обязанностей, переходящих от наследодателя к наследнику. Однако необходимо помнить, что не переходят по наследству права и обязанности личного характера.

Открытие наследства — это возникновение наследственных правоотношений. Временем открытия наследства считаются тот день и час, когда лицо умерло, что подтверждено [медицинской справкой](#), либо момент вступления в силу решения суда об объявлении гражданина умершим. До этого времени независимо от состояния здоровья наследодателя никаких наследственных правоотношений возникнуть не может. По времени открытия наследства определяются состав наследуемого имущества, сроки принятия или отказа от наследства и т. д.

Особую сложность представляет ситуация, когда связанные между собой лица умирают с маленьким промежутком времени, один за другим. Так, супруги попадают в автокатастрофу, где один умирает на месте происшествия, а другой через несколько часов в больнице. Как решить вопрос об имуществе: признать, что переживший супруг унаследовал имущество после первого, либо разделить их общее имущество и открыть наследство после каждого из них по отдельности? В соответствии с законодательством лицами, умершими одновременно, считаются граждане, которые

умирают в рамках одних календарных суток. Соответственно, наследство открывается после кончины каждого из них в отдельности.

Виды наследования. Гражданское право признает за гражданином как за собственником своего имущества право распоряжаться своим имуществом, в том числе и на случай смерти, что выражается в возможности составить завещание. При отсутствии завещания законодательство старается исполнить волю наследодателя, ориентируясь на среднестатистического человека, а потому призывает к наследству супруга, детей, родителей и т. д.

Таким образом, выделяются два вида наследования:

1. наследование по завещанию;
2. наследование по закону. Этот порядок применяется лишь при отсутствии завещания наследодателя, т.е. носит восполнительный, субсидиарный характер.

Вопрос 49. Время и место открытия наследства

Значение правильного определения дня открытия наследства заключается в том, нормами какого законодательства - действовавшими ранее актами или принятыми впоследствии, необходимо руководствоваться. Важно отметить, что круг наследников, порядок, сроки принятия наследства и состав наследственного имущества определяются законодательством, действующим на день открытия наследства. Исключение составляют случаи, специально указанные в законе.

Временем открытия наследства является день, когда гражданин фактически умер. Такое правило следует из п.1 ст.1114 ГК РФ. Открытие наследства происходит в случае смерти гражданина, а также в случае объявления его умершим.

Момент смерти определяется исходя из медицинских показаний необратимыми изменениями, произошедшими в мозге человека. Порядок установления факта смерти излагается в инструкции по констатации смерти человека на основании смерти мозга, утвержденной приказом Минздрава России от 20 декабря 2001 г. Этот порядок соответствует общим принципам, установленным в Законе РФ от 22 декабря 1992 г. "О трансплантации органов и (или) тканей человека". Смерть считается не наступившей, пока жизнедеятельность организма поддерживается всевозможными техническими средствами (например, используется аппарат искусственного дыхания). Думается, так же должен решаться вопрос при оценке статуса субъектов, подвергшихся воздействию низких температур (так называемому "замораживанию") с целью возможного в будущем исцеления от неизлечимых на нынешнем уровне развития медицины заболеваний. Такой субъект не может считаться умершим, следовательно, наследство после него не открывается.

В упомянутых выше случаях днем открытия наследства является день вступления в силу судебного решения об объявлении гражданина умершим. Однако в случае объявления умершим гражданина, пропавшего без вести при обстоятельствах, угрожавших смертью или дающих основание предполагать его гибель от определенного несчастного случая, суд вправе (исходя из учета таких обстоятельств) днем смерти этого гражданина признать день его предполагаемой гибели. Этот день и считается днем открытия наследства.

Если смерть наступила на судне, в поезде, в самолете и т.п., регистрация смерти может быть произведена органом загса, расположенным на территории, в пределах которой умерший был снят с транспортного средства. В случае смерти в экспедиции, на полярной станции и иных местах, где нет органов загса, регистрация производится в ближайшем к фактическому месту смерти органе загса. В результате государственной регистрации смерти выдается свидетельство о смерти (ст.64-68 Закона «Об актах гражданского состояния»). В свидетельстве указывается дата смерти гражданина. День смерти наследодателя необходимо в данном случае устанавливать исходя из даты, указанной в свидетельстве о смерти, выдаваемом органом загса.

Как отмечают исследователи, в практике нередко возникают ситуации, когда граждане, являющиеся наследниками друг после друга, умирают в разное время, но в пределах одного календарного дня. Предположим, супруги погибают в авиакатастрофе. При этом и у жены, и у мужа разный круг наследников (и у жены, и у мужа есть дети от другого брака). Жена умирает в 0.50, а муж спустя 5 часов - в 5.50. Унаследует ли муж имущество умершей ранее жены? Ведь от этого зависит размер наследственной массы пережившего супруга.

Вопрос 50. Лица, призываемые к наследованию

К наследованию могут призываться граждане, находящиеся в живых в день открытия наследства, а также зачатые при жизни наследодателя и родившиеся живыми после открытия наследства. К наследованию по завещанию могут призываться также указанные в нем юридические лица, существующие на день открытия наследства.

2. К наследованию по завещанию могут призываться Российская Федерация, субъекты Российской Федерации, муниципальные образования, иностранные государства и международные организации, а к наследованию по закону – Российская Федерация, субъекты Российской Федерации, муниципальные образования в соответствии со статьей 1151 настоящего Кодекса.

(в ред. Федерального закона от 29.11.2007 N 281-ФЗ)

1. В комментируемой статье содержится исчерпывающий перечень лиц, которые могут призваться к наследованию как по закону, так и по завещанию. Помимо субъектов гражданского права в данный перечень включены и субъекты международного публичного права, включая государства и международные организации.

2. Наследниками как по закону, так и по завещанию могут быть физические лица: граждане Российской Федерации, иностранные граждане, лица без гражданства. Как элемент гражданской правоспособности право наследовать возникает с момента рождения (ст. 18 ГК). Однако закон защищает интересы и не родившихся детей (наситуросов), зачатых при жизни наследодателя и родившихся живыми после открытия наследства. Они могут быть не только детьми наследодателя, но и другими родственниками – при наследовании по закону, и даже любыми другими лицами – при наследовании по завещанию. Если ребенок родился мертвым, то он не может быть призван к наследованию и его доля распределяется между остальными наследниками. Возможность наследования не обуславливается объемом дееспособности гражданина. Наследниками могут стать несовершеннолетние, недееспособные, ограниченно дееспособные лица.

К наследованию могут быть призваны только те граждане, которые живы в день открытия наследства. Наследственного правопреемства не возникает, если лица, являющиеся наследниками друг друга, умирают в один день (коммориенты).

3. Круг наследников по завещанию значительно шире круга наследников по закону. Кроме граждан и Российской Федерации в число наследников по завещанию включаются юридические лица, публичные образования и международные организации.

Юридические лица могут наследовать независимо от их организационно-правовой формы, хотя более вероятно составление завещания в пользу некоммерческой организации (музея, учебного заведения и т.п.). Единственное условие их призвания – существование на день открытия наследства. Юридическое лицо считается прекратившим существование после внесения записи об этом в единый реестр юридических лиц (п. 8 ст. 63 ГК). Наследниками по завещанию могут быть и публичные образования: Российская Федерация, субъекты РФ, муниципальные образования и иностранные государства. Российская Федерация, в отличие от других публичных образований, может наследовать не только по завещанию, но и по закону. В соответствии со ст. 1151 ГК к Российской Федерации в порядке наследования переходит выморочное имущество.

В качестве наследников по завещанию могут выступать международные организации. Они обладают особым правовым статусом как субъекты международного публичного права. Различают два вида международных организаций: межправительственные и неправительственные. Представляется, что законодатель имел в виду прежде всего международные неправительственные организации, к которым относятся, в частности, Международный комитет Красного Креста, Международная амнистия, Гринпис. Эти организации носят некоммерческий характер и финансируются в основном гражданами, поэтому велика вероятность составления завещания в их пользу.

Вопрос 51. Форма завещания

В соответствии со ст. 1124 и 1125 ГК РФ, завещание должно быть составлено в письменной форме и удостоверено нотариусом. Несоблюдение данного требования влечет недействительность завещания. Нотариально удостоверенное завещание должно быть написано завещателем или записано с его слов нотариусом. По общему правилу, завещание подписывается лично завещателем. Однако если он в силу физических недостатков, тяжелой болезни или неграмотности не может этого сделать, то по его просьбе в присутствии нотариуса это может сделать другой гражданин (рукоприкладчик). При этом в завещании обязательно указываются причины, заставившие наследодателя прибегнуть к помощи рукоприкладчика, а также фамилия, имя, отчество и место жительства рукоприкладчика, в соответствии с документом, удостоверяющим личность.

По желанию наследодателя при составлении завещания может присутствовать свидетель. В силу ст. 1125 ГК РФ, если завещание составляется и удостоверяется в присутствии свидетеля, оно должно быть им подписано и на завещании указываются те же данные, что и для рукоприкладчика (кроме причин присутствия свидетеля). Закон ограничивает право некоторых лиц выступать в качестве свидетелей и рукоприкладчиков при составлении завещания. При совершении завещания не могут быть свидетелями, рукоприкладчиками:

1. Нотариус или другое удостоверяющее завещание лицо;
2. Лицо, в пользу которого составлено завещание или сделан завещательный отказ, супруг такого лица, его дети и родители;
3. Граждане, не обладающие дееспособностью в полном объеме;
4. Неграмотные;
5. Граждане с такими физическими недостатками, которые явно не позволяют им в полной мере осознавать существо происходящего;
6. Лица, не владеющие в достаточной степени языком, на котором составлено завещание, за исключением случая, когда составляется закрытое завещание. Данные требования должны строго соблюдаться, иначе завещание может быть признано судом недействительным. В случае необходимости при совершении завещания, кроме рукоприкладчика и

свидетеля, может присутствовать переводчик. К нотариальным, согласно ст.1127 ГК РФ, приравниваются: 1. завещания граждан, находящихся на излечении в больницах, госпиталях, других стационарных лечебных учреждениях или проживающих в домах для престарелых и инвалидов, удостоверенными главными врачами, их заместителями по медицинской части или дежурными врачами этих больниц, госпиталей или других стационарных лечебных учреждений, а также начальниками госпиталей, директорами или главными врачами домов для престарелых и инвалидов; 2. завещания граждан, находящихся во время плавания на судах, плавающих под Государственным флагом России, удостоверенные капитанами этих судов; 3. завещания граждан, находящихся в разведочных, арктических или других подобных экспедициях, удостоверенные начальниками этих экспедиций; 4. завещания военнослужащих, а в пунктах дислокации воинских частей, где нет нотариусов, также работающих в этих частях гражданских лиц, членов их семей и членов семей военнослужащих, удостоверенные командирами воинских частей; 5. завещания граждан, находящихся в местах лишения свободы, удостоверенные начальниками мест лишения свободы. Оставляя в качестве основной нотариальную форму завещания, впервые действующее законодательство предоставляет наследодателю возможность полностью сохранить в тайне содержание завещания. Сделать это возможно путем составления закрытого завещания. К закрытому завещанию предъявляются некоторые дополнительные требования: • закрытое завещание, под угрозой его недействительности, должно быть написано и подписано только наследодателем. При написании закрытого завещания не допускается использование технических средств; • закрытое завещание подается завещателем нотариусу в заклеенном конверте в присутствии двух свидетелей, которые ставят на конверте свои подписи; • нотариус запечатывает конверт с закрытым завещанием, подписанный свидетелями, в другой конверт, на котором нотариус делает надпись, содержащую сведения о завещателе, месте и дате принятия закрытого завещания, а также указывает фамилию, имя, отчество и место жительства каждого из свидетелей в соответствии с документом, удостоверяющим личность; • нотариусом завещателю выдается документ, подтверждающий принятие закрытого завещания; • по представлении свидетельства о смерти лица, совершившего закрытое завещание, нотариус не позднее чем через 15 дней со дня представления свидетельства вскрывает конверт с завещанием в присутствии не менее чем двух свидетелей (необязательно тех же, которые присутствовали при передаче завещания нотариусу) и пожелавших при этом присутствовать заинтересованных лиц из числа наследников по закону. После вскрытия конверта текст содержащегося в нем завещания оглашается нотариусом, после чего он составляет и вместе со свидетелями подписывает протокол, удостоверяющий вскрытие конверта с завещанием и содержащий полный текст завещания. Подлинник завещания хранится у нотариуса. Наследникам выдается нотариально удостоверенная копия протокола. Действующим законодательством закреплено право граждан на составление завещания в чрезвычайных обстоятельствах. В силу ст.1129 ГК РФ завещатель вправе изложить свою последнюю волю в отношении своего имущества в простой письменной форме, если он находится в положении, которое явно угрожает его жизни в силу сложившихся чрезвычайных обстоятельств, и лишен возможности совершить завещание по общим правилам. Таким образом, для составления завещания в простой письменной форме законодателем предусмотрены следующие условия: • завещатель должен находиться непосредственно в центре чрезвычайных обстоятельств, явно угрожающих его жизни; • действие чрезвычайных обстоятельств должно быть таково, что наследодатель лишен возможности составить завещание по общим правилам, предусмотренным ГК РФ. Завещание, составленное в чрезвычайных обстоятельствах, должно быть написано и подписано гражданином только собственноручно. При его составлении и подписании должны присутствовать двое свидетелей, которые подписывают это завещание с указанием своих паспортных данных. Все вышеперечисленные требования обязательно должны соблюдаться, поскольку иначе такой документ не может быть признан завещанием и не будет иметь юридической силы. Заинтересованные лица (например, не указанные в завещании наследники) вправе до истечения срока на принятие наследства требовать судебного подтверждения факта совершения завещания в чрезвычайных обстоятельствах. В случае предъявления подобного требования завещание подлежит исполнению, если судом будет подтвержден факт его совершения в чрезвычайных обстоятельствах.

Вопрос 52. Недействительность завещания

Завещание — односторонняя сделка. Документ может быть сочтен недействительным только судом. Последний вправе признать его таковым по иску лиц, права или законные интересы которых нарушены завещанием: других наследников по закону или по завещанию, отказополучателей, исполнителей, а также их законных представителей. Но подобное оспаривание не допускается до открытия наследства — момента смерти гражданина.

Недействительным могут признать завещание в целом или частично. Недействительность отдельных распоряжений не затрагивает остальной части завещания, при условии что последняя была включена в документ при отсутствии распоряжений, являющихся недействительными.

Завещание признают недействительным по тем же основаниям, что и сделку. Например, если оно составлено недееспособным (неспособным вследствие психического расстройства понимать значение своих действий или руководить ими) или ограниченно дееспособным (ставящим семью в тяжелое материальное положение вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами) гражданином. Признать человека таковым вправе только суд.

Дело о признании гражданина недееспособным или ограниченно дееспособным может быть возбуждено на основании заявления членов его семьи, близких родственников независимо от совместного проживания, органов опеки и

попечительства, а также психоневрологического или психиатрического учреждения. Судья назначает судебно-психиатрическую экспертизу. Если гражданин признан недееспособным, это является основанием для назначения опекуна, если ограниченно дееспособным — попечителя. Кроме того, недействительным считают завещание, составленное несовершеннолетним или совершеннолетним под влиянием обмана, насилия, угрозы или заблуждения. Документ может быть признан таковым и в случае несоблюдения требований закона, связанных с его составлением:

- о письменной форме завещания;
- об удостоверении завещания нотариусом или иными лицами, обладающими соответствующим правом;
- о собственноручном подписании завещания завещателем;
- о собственноручном написании и подписании закрытого завещания;
- об указании на завещании места и даты его удостоверения;
- об обязательном присутствии свидетелей при составлении и подписании и нотариальном удостоверении завещания;
- о требованиях к лицам, имеющим право присутствовать в качестве свидетелей при составлении завещания.

Необходимо помнить, что описки и другие незначительные нарушения порядка составления, подписания или удостоверения завещания не могут служить основанием его недействительности, если судом установлено, что они не влияют на понимание волеизъявления завещателя. Факт недействительности завещания не лишает лиц, указанных в нем в качестве наследников или отказополучателей, права наследовать по закону или на основании другого, действительного, документа.

Последствия недействительного завещания такие же, как и последствия недействительной сделки. Например, в соответствии со ст. 167 Гражданского кодекса РФ (ГК РФ) при недействительности сделки каждая из сторон обязана возместить другой все полученное по сделке, а в случае невозможности возратить его в натуре возместить стоимость в деньгах. В связи с тем, что завещание является односторонней сделкой, обязанность возместить неосновательно полученное лежит на наследнике.

Вопрос 53. Порядок изменения, отмены завещания

Все права и обязанности, предусмотренные завещательным распоряжением наследодателя, возникают у наследников с момента открытия наследства. Этим, а также общим принципом свободы завещания, в силу которого завещатель может, как оставить те или иные распоряжения на случай смерти, так и пересмотреть их в любой момент, объясняется большое значение правил об отмене или изменении ранее составленного завещания.

Изменение и отмена завещания регулируются статьей 1130 ГК РФ. Эти действия соответствуют принципу свободы завещаний. Для того, что бы изменить или отменить завещание не требуется ни указания причин такого решения, ни уведомления наследников, а тем более получения от них разрешения.

Составленное завещание может быть изменено только составлением нового завещания, в котором содержащиеся в первом завещании отдельные распоряжения отменены или изменены. Например, по первому завещанию гражданин завещал принадлежащие ему дом и автомобиль дочери, а дачу - сыну. В составленном позднее втором завещании было указано, что автомобиль завещан сыну. В результате будут действовать два завещания: по первому дочь получит только дом, а сын - дачу, а по второму автомобиль перейдет к сыну.

Составленным позднее завещанием предыдущее завещание может быть не только изменено, но и отменено. Если по первому завещанию гражданин завещает все свое имущество сыну, а во втором указывает, что все имущество передается по наследству дочери, это означает, что первое завещание полностью отменено и к наследованию по второму завещанию будет призываться только дочь наследодателя. Таким образом, более позднее завещание всегда отменяет или изменяет ранее составленное.

Наряду с этим в ст. 1130 ГК РФ указано, что завещание может быть отменено посредством распоряжения об его отмене, которое осуществляется путем подачи заявления о его отмене в нотариальную контору.

В случае получения заявления об отмене ранее сделанного завещания, либо получения нового завещания, отменяющего или изменяющего предыдущее, нотариусы делают отметку об этом на экземпляре завещания, хранящегося в государственной нотариальной конторе, в реестре для регистрации нотариальных действий и алфавитной книги. Если завещатель предоставляет имеющийся у него экземпляр завещания, то отметка об отмене завещания делается и на этом экземпляре, и он приобщается к экземпляру, находящемуся в делах нотариальной конторы. Отмена завещания, совершенная в любой установленной форме, безвозвратна. Это означает что, если завещание отменено последующим завещанием, а затем последующее завещание отменено поданным по этому поводу уведомлением, первое завещание не восстанавливается и складывается ситуация, при которой наступает наследование по закону, поскольку ни одного завещания нет. К. Ярошенко Наследование по завещанию.

Другая ситуация возможна, если завещание, отменяющее предыдущее, или уведомление об отмене завещания признаны недействительными. В этих случаях предыдущее завещание полностью восстанавливается, поскольку сделка признанная недействительной, не порождает ни каких юридических последствий.

Вопрос 54. Лишение завещателем наследников права наследования.

Завещатель может лишить права наследования одного, нескольких или всех наследников по закону. Лишение права наследования может быть произведено одним из следующих двух способов.

Прямое лишение - в завещании прямо указывается, кого именно из наследников наследодатель лишает наследства. В этом случае наследник при всех обстоятельствах лишается права на наследство (за исключением случаев, предусмотренных ст. 1149 ГК). К наследованию после смерти лица, прямо лишенного наследства, не призываются даже его наследники по праву представления.

Косвенное лишение - завещатель просто умалчивает в завещании о ком-либо из наследников, распределяя принадлежащее ему имущество между другими наследниками. При этом наследник, лишенный наследства по завещанию, может наследовать по закону имущество, оставшееся незавещанным.

Может быть составлено завещание, в котором вообще никакого имущества не завещается, а завещатель только лишает права на наследство кого-либо из наследников. Смысл такого завещания заключается в том, что в данном случае другие наследники не могут отказаться от наследства в пользу наследника, лишенного права на наследство. При отсутствии же других наследников, право наследования переходит к государству.

Право лишения завещателем наследников права на наследство, как уже упоминалось, ограничено нормой об обязательной доле в наследстве.

Вопрос 55. Толкование завещания

Толкование завещания позволяет устранить неясности и уяснить действительную волю завещателя и наиболее точно выполнить завещательные распоряжения. Толкование завещания происходит на стадии удостоверения завещания нотариусом, а также на стадии исполнения завещания после открытия наследства. В соответствии со ст. 54 Основ законодательства РФ о нотариате нотариус обязан разъяснить смысл и значение представленного проекта сделки, в частности завещания, и проверить, соответствует ли его содержание действительному намерению субъекта сделки и не противоречит ли оно требованиям закона. Если смысл завещания не вполне ясен, нотариус рекомендует завещателю устранить недостатки в тексте завещания. Завещатель в случае несогласия с проектом толкования завещания нотариусом вправе обжаловать действия нотариуса в суде либо обратиться к другому нотариусу.

На стадии исполнения завещания и выдачи свидетельства о праве на наследство нотариус устанавливает характер завещательных распоряжений, состав наследственного имущества, круг наследников по завещанию, круг лиц, имеющих право на обязательную долю в наследстве, и др. (ст. 73 Основ законодательства РФ о нотариате). Толкование завещания может происходить в суде, если нотариус не может устранить неясности в завещании и таким образом отказывается от выполнения нотариальных действий. Например, если имя лица, назначенного наследником, и имя лица, заявляющего себя в качестве этого назначенного наследника, не совпадает.

Вопрос 56. Очередность наследников и степень родства наследников по закону

Наследники по закону призываются к наследованию в порядке очередности, предусмотренной статьями 1142-1145 и 1148 настоящего Кодекса.

Наследники каждой последующей очереди наследуют, если нет наследников предшествующих очередей, то есть если наследники предшествующих очередей отсутствуют, либо никто из них не имеет права наследовать, либо все они отстранены от наследования (статья 1117), либо лишены наследства (пункт 1 статьи 1119), либо никто из них не принял наследства, либо все они отказались от наследства.

2. Наследники одной очереди наследуют в равных долях, за исключением наследников, наследующих по праву представления (статья 1146).

Статья 1142 . Наследники первой очереди

1. Наследниками первой очереди по закону являются дети, супруг и родители наследодателя.
2. Внуки наследодателя и их потомки наследуют по праву представления.

Статья 1143 . Наследники второй очереди

1. Если нет наследников первой очереди, наследниками второй очереди по закону являются полнородные и неполнородные братья и сестры наследодателя, его дедушка и бабушка как со стороны отца, так и со стороны матери.
2. Дети полнородных и неполнородных братьев и сестер наследодателя (племянники и племянницы наследодателя) наследуют по праву представления.

Статья 1144 . Наследники третьей очереди

1. Если нет наследников первой и второй очереди, наследниками третьей очереди по закону являются полнородные и неполнородные братья и сестры родителей наследодателя (дяди и тети наследодателя).
2. Двоюродные братья и сестры наследодателя наследуют по праву представления.

Статья 1145 . Наследники последующих очередей

1. Если нет наследников первой, второй и третьей очереди (статьи 1142-1144), право наследовать по закону получают родственники наследодателя третьей, четвертой и пятой степени родства, не относящиеся к наследникам предшествующих очередей.

Степень родства определяется числом рождений, отделяющих родственников одного от другого. Рождение самого наследодателя в это число не входит.

2. В соответствии с пунктом 1 настоящей статьи призываются к наследованию:

в качестве наследников четвертой очереди родственники третьей степени родства - прадедушки и прабабушки наследодателя;

в качестве наследников пятой очереди родственники четвертой степени родства - дети родных племянников и племянниц наследодателя (двоюродные внуки и внучки) и родные братья и сестры его дедушек и бабушек (двоюродные дедушки и бабушки);

в качестве наследников шестой очереди родственники пятой степени родства - дети двоюродных внуков и внучек наследодателя (двоюродные правнуки и правнучки), дети его двоюродных братьев и сестер (двоюродные племянники и племянницы) и дети его двоюродных дедушек и бабушек (двоюродные дяди и тети).

3. Если нет наследников предшествующих очередей, к наследованию в качестве наследников седьмой очереди по закону призываются пасынки, падчерицы, отчим и мачеха наследодателя.

Статья 1146 . Наследование по праву представления

1. Доля наследника по закону, умершего до открытия наследства или одновременно с наследодателем, переходит по праву представления к его соответствующим потомкам в случаях, предусмотренных пунктом 2 статьи 1142, пунктом 2 статьи 1143 и пунктом 2 статьи 1144 настоящего Кодекса, и делится между ними поровну.

2. Не наследуют по праву представления потомки наследника по закону, лишённого наследодателем наследства (пункт 1 статьи 1119).

3. Не наследуют по праву представления потомки наследника, который умер до открытия наследства или одновременно с наследодателем и который не имел бы права наследовать в соответствии с пунктом 1 статьи 1117 настоящего Кодекса.

Статья 1147 . Наследование усыновленными и усыновителями

1. При наследовании по закону усыновленный и его потомство с одной стороны и усыновитель и его родственники - с другой приравниваются к родственникам по происхождению (кровным родственникам).

2. Усыновленный и его потомство не наследуют по закону после смерти родителей усыновленного и других его родственников по происхождению, а родители усыновленного и другие его родственники по происхождению не наследуют по закону после смерти усыновленного и его потомства, за исключением случаев, указанных в пункте 3 настоящей статьи.

Если нет наследников первой, второй и третьей очереди (статьи 1142-1144), право наследовать по закону получают родственники наследодателя третьей, четвертой и пятой степени родства, не относящиеся к наследникам предшествующих очередей.

Степень родства определяется числом рождений, отделяющих родственников одного от другого. Рождение самого наследодателя в это число не входит.

Вопрос 57. Принятие наследства

Принятие наследства – это одностороннее действие наследника (акт воли), означающее его желание вступить в права наследства. Способ принятия наследства заключал два момента: владельческая воля **animus** (прямое волеизъявление наследника) и фактическое поведение лица, свидетельствующее о принятии им наследства (в случае, когда наследник начинал платить по долгам наследодателя. Срок для принятия наследства установлен не был. Однако длительная неопределенность в этом вопросе могла причинить ущерб кредиторам умершего, поэтому они могли требовать от наследника ответа - принимает ли он наследство или нет. После некоторого периода времени наследник должен был дать ответ. Если ответа не последовало, то это рассматривалось как отказ лица от наследства. Позднее, по кодексу Юстиниана, такое молчание означало согласие лица принять наследство.

В соответствии с действующим российским законодательством, для приобретения наследства наследник должен его принять (статья 1152 ГК РФ). Для приобретения выморочного имущества Российской Федерацией принятия наследства не требуется (п. 1 ст. 1152 ГК). Отечественное законодательство стоит на позициях универсального правопреемства в результате наследования. При этом принимается все причитающееся наследство (активы и пассивы) без условий и оговорок. Независимо от времени принятия наследства и момента государственной регистрации прав наследника на наследственное имущество оно считается принадлежащим наследнику со дня открытия наследства (ст. 1152 ГК). Следовательно, с момента открытия наследства на наследника ложатся как доходы (ст. 136 ГК), так и расходы (статьи 210, 249 ГК), риск случайной гибели (ст. 211 ГК).

Принятие наследства осуществляется двумя способами: **путем фактического вступления во владение наследственным имуществом** (фактическое принятие наследства) или **в заявительном порядке** (юридическое принятие наследства) - путем подачи по месту открытия наследства нотариусу или иному уполномоченному

должностному лицу заявления о принятии наследства или о выдаче свидетельства о праве на наследство (п. 1 ст. 1153 ГК);

Под фактическим вступлением во владение наследственным имуществом, подтверждающим принятие наследства (п. 2 ст. 1153 ГК РФ), следует понимать любые действия наследника по пользованию, поддержанию в надлежащем состоянии, управлению, распоряжению и т. д. наследственным имуществом, направленные на:

- вступление во владение или в управление наследственным имуществом,
- принятие мер по сохранению наследственного имущества, защите его от посягательств или притязаний третьих лиц;

- несение расходов за свой счет на содержание наследственного имущества;

- оплату за свой счет долгов наследодателя или получение от третьих лиц причитающиеся наследодателю денежные средства, а также направленные на:

- поддержание имущества наследодателя в надлежащем состоянии,
- уплату налогов, страховых взносов, квартплаты, других платежей,
- взимание квартплаты с жильцов, проживающих в наследственном доме по договору жилищного найма и т.п.

Возможно принятие наследства через представителя, если в доверенности специально предусмотрено полномочие на принятие наследства. Не требуется доверенность для принятия наследства законным представителем. На практике самым распространенным способом принятия наследства является фактическое вступление наследника во владение наследственным имуществом. Фактическое принятие наследства доказывается документально (например, счета за ремонт), свидетельскими показаниями, в судебном порядке.

Следует подчеркнуть, что принятие наследства - односторонняя сделка, направленная на приобретение наследственного имущества, - может быть совершено лично или через специально уполномоченного, а также законного представителя (часть третья п. 1 ст. 1153 ГК). Как любая сделка, принятие наследства предъявляет определенные требования к субъектному составу, а именно, к дееспособности наследника.

Вопрос 58. Отказ наследников от наследства

Наследник вправе отказаться от наследства в пользу других лиц (ст. 1158 ГК РФ) или без указания лиц, в пользу которых он отказывается от наследственного имущества. Отказ от наследства - односторонняя сделка, состоящая в совершении юридических действий, свидетельствующих о нежелании наследника получить имущество наследодателя (несовершение фактических действий является не отказом, а непринятием наследства). Таким образом, отказ от наследства - соответствующее заявление наследника, подаваемое нотариусу либо суду. При наследовании выморочного имущества отказ от наследства не допускается. Наследник вправе отказаться от наследства в течение срока, установленного для принятия наследства (ст. 1154 ГК РФ), в том числе в случае, когда он уже принял наследство. Если наследник совершил действия, свидетельствующие о фактическом принятии наследства (п. 2 ст. 1153 ГК РФ), суд может по заявлению этого наследника признать его отказавшимся от наследства и по истечении установленного срока, если найдет причины пропуска срока уважительными. В виде изъятия из упомянутых общих правил отказ от наследства возможен и после истечения этого срока при наличии следующих обстоятельств:

наследник принял наследство не путем подачи соответствующего заявления нотариусу (п. 1 ст. 1153 ГК РФ), а путем совершения действий, свидетельствующих о фактическом принятии наследства

наследник (фактически принявший наследство) обратился в суд с заявлением о признании его отказавшимся от принятия наследства (хотя сроки для отказа уже истекли);

3) суд признал причины пропуска таких сроков уважительными. Безусловно, в мотивировочной части решения нужно указать мотивы признания этих причин уважительными;

4) в резолютивной части решения суда четко предусмотрено, что наследник признается отказавшимся от наследства. С момента вступления решения суда в законную силу такой отказ от наследства считается состоявшимся и наступают последствия, предусмотренные законом 1158, 1161 ГК РФ).

Отказ от наследства не может быть впоследствии изменен или взят обратно. Отказ от наследства в случае, когда наследником является несовершеннолетний, недееспособный или ограниченно дееспособный гражданин, допускается с предварительного разрешения органа опеки и попечительства. Последующее одобрение органом опеки и попечительства отказа от наследства не допускается. Несоблюдение этих требований влечет недействительность (ничтожность) отказа от принятия наследства как сделки, не соответствующей требованиям закона (ст. 168 ГК РФ). Правила об оспоримости сделок, совершенных несовершеннолетними в возрасте от 14 до 18 лет (ст. 175 ГК РФ) и ограниченно дееспособными гражданами (ст. 176 ГК РФ), к рассматриваемому случаю неприменимы, поскольку оспоримость сделок в указанных нормах является последствием нарушения требований закона о получении согласия на совершение соответствующих сделок от родителей или попечителя, а не от органа опеки и попечительства. Поэтому в данном случае действует общее правило о последствиях несоответствия сделки (отказа от наследства) требованиям закона - ее ничтожность. При этом нужно обратить внимание на следующее:

1) отказ от наследства должен быть абсолютным. Иначе говоря, наследник, раз изъявив свою волю (о том, что он отказывается от наследства), впоследствии не вправе ее изменить;

2) необходимо (для того чтобы отказ от наследства считался правомерной сделкой) предварительное разрешение органа опеки и попечительства (ст. 34 ГК РФ), если наследником является:

а) несовершеннолетний. В практике возникли вопросы:

- имеются ли в виду в п. 4 ст. 1157 ГК РФ только малолетние наследники или лица, не достигшие 18-летнего возраста? Речь идет обо всех категориях несовершеннолетних (т.е. и не достигших 18-летнего возраста к моменту отказа от наследства) наследников;

- необходимо ли разрешение органа опеки и попечительства, если от наследства отказывается наследник, которому не исполнилось 18 лет, но являющийся полностью дееспособным в порядке эмансипации? Нет, в этом случае разрешения органа опеки и попечительства не требуется;

б) недееспособный или ограниченно дееспособный (речь идет о лицах, указанных в ст. Разрешение органа опеки и попечительства должно быть изложено в документе за подписью руководителя органа опеки и попечительства, скрепленной печатью этого органа.

Статья 1158 ГК РФ регламентирует порядок отказа от принятия наследства в ситуациях, когда наследник указывает, в чью пользу осуществляется отказ от наследства. Круг этих лиц ограничен - ими могут быть только наследники, указанные в законе либо завещании. Если наследник желает передать свою долю в наследственном имуществе другим субъектам, то для этого он должен принять наследство, получить права на него и далее осуществлять распоряжение этим имуществом по своему усмотрению, однако эти отношения уже не подпадут под понятие отказа от наследства.

Отказ можно осуществить в пользу наследников, включая и тех, которые иначе к наследованию не призывались бы. Это наследники призываемой к наследованию или нижестоящих очередей; наследники по праву представления; трансмиссары (субъекты, имеющие право на получение имущества в порядке наследственной трансмиссии, - ст. 1156 ГК РФ). Следует подчеркнуть, что трансмиссар должен относиться к числу наследников по закону, иначе отказ от наследства в его пользу будет недействительным.

Обращает на себя внимание то, что отказ в пользу лиц, которых наследодатель лишил наследства, не допускается. То же касается и наследников по праву представления после лиц, лишенных наследства, в силу прямого указания п. 2 ст. 1146 ГК РФ.

Статья 1158 ГК РФ не решает вопрос о том, можно ли отказаться от наследства в пользу недостойных наследников. Представляется, что по общему правилу такой отказ заявлен быть не может (то же касается наследников по праву представления недостойного наследника в силу п. 3 ст. 1146 ГК РФ). Однако, думается, вполне обоснован отказ от наследства в пользу тех недостойных наследников, которые все-таки призываются к наследованию по завещанию (ст. 1117 ГК РФ).

Вопрос 59. Ответственность наследников по долгам наследодателя

Обязанности наследодателя, не прекращающиеся в связи с его смертью, переходят к его наследникам. В частности, это относится к задолженности по квартплате и коммунальным платежам. Закон устанавливает, что обязательство прекращается смертью должника лишь в случае, если исполнение не может быть произведено без его личного участия или при условии, что обязательство иным образом неразрывно связано с его личностью.

Наследники, принявшие наследство, по долгам наследодателя отвечают солидарно. Это означает, что кредитор вправе требовать исполнения обязанности наследодателя (полностью или частично) от всех наследников совместно. Однако ответственность каждого из таких наследников ограничена стоимостью перешедшего к нему наследственного имущества.

Наследник, вступивший в права в порядке наследственной трансмиссии (наследования после наследника, не успевшего принять наследство и умершего), отвечает в пределах стоимости этого наследственного имущества по долгам наследодателя, которому это имущество принадлежало, и не отвечает этим имуществом по долгам наследника, от которого к нему перешло право на принятие наследства.

Кредиторы наследодателя вправе предъявить свои требования к вступившим в свои права наследникам в пределах установленных сроков исковой давности. Течение срока исковой давности по требованиям кредиторов, начавшееся до смерти наследодателя, продолжается после его смерти в общем порядке. Общий срок исковой давности составляет **три года** и не подлежит перерыву, приостановлению и восстановлению. До принятия наследства требования кредиторов могут быть предъявлены к исполнителю завещания или к наследственному имуществу. В последнем случае суд приостанавливает рассмотрение дела до тех пор, пока наследство не будет принято наследниками.

На требования о возмещении затрат по уходу за наследодателем в период его болезни, на его похороны, а также расходов по охране наследственного имущества и управления им распространяется общий срок исковой давности — три года.

Кредиторы не вправе требовать досрочного исполнения обязанностей, если даже срок выплаты долга превышает срок исковой давности.

Вопрос 60. Извещение наследников об открывшемся наследстве

Нотариус, получивший сообщение об открывшемся наследстве, обязан известить об этом тех наследников, место жительства или работы которых ему известно. Нотариус может также произвести вызов наследников путем помещения публичного извещения или сообщения об этом в средствах массовой информации.

«Основы законодательства российской федерации о нотариате» (утв. ВС РФ 11.02.1993 N 4462-1) Статья 61.

Извещение наследников об открывшемся наследстве Нотариус, получивший сообщение об открывшемся наследстве, обязан известить об этом тех наследников, место жительства или работы которых ему известно. Нотариус может также произвести вызов наследников путем помещения публичного извещения или сообщения об этом в средствах массовой информации.

Нотариус, получивший сообщение об открывшемся наследстве, обязан известить об этом Вас и других наследников, место жительства или работы которых ему известно. Как правило, нотариус узнает об открытии наследства от кого-либо из наследников, явившихся к нему с целью подачи заявления о принятии наследства. Узнать о месте работы или жительства других наследников он может с Ваших слов, либо из представленных Вами документов. Кроме того, адреса места жительства других наследников могут быть указаны в завещании, в случае, если оно имеется. Нотариус также может произвести вызов Вас и других наследников путем помещения публичного извещения или сообщения об этом в средствах массовой информации. Однако, помните что это право, а не обязанность нотариуса. В случае наличия информации о том, что Вы являетесь наследником и проживаете за рубежом, нотариус должен принять меры к Вашему извещению. В частности, страны-участники Минской конвенции по соответствующим просьбам оказывают друг другу помощь при установлении адресов лиц, проживающих на их территориях, если это требуется для осуществления прав их граждан. При этом запрашивающее государство сообщает имеющиеся у нее данные для определения адреса лица, указанного в просьбе. После того как Ваш адрес места жительства или места работы установлен, нотариус извещает Вас об открытии наследства путем отправления Вам извещения по почте.

Вопрос 61. Охрана наследственного имущества и ее прекращение

Нотариус удостоверяет доверенности от имени одного или нескольких лиц, на имя одного или нескольких лиц.

Доверенность, выдаваемая в порядке передоверия, подлежит нотариальному удостоверению по представлении основной доверенности, в которой оговорено право передоверия, либо по представлении доказательств того, что представитель по основной доверенности вынужден к этому силою обстоятельств для охраны интересов выдавшего доверенность. Доверенность, выданная в порядке передоверия, не должна содержать в себе больше прав, чем предоставлено по основной доверенности. Срок действия доверенности, выданной в порядке передоверия, не может превышать срока действия

доверенности, на основании которой она выдана.

Охрана наследственного имущества продолжается до принятия наследства наследниками, а если оно ими не принято - до истечения срока для принятия наследства, установленного законодательством Российской Федерации.

Нотариус по месту открытия наследства обязан предварительно уведомить наследников о прекращении мер к охране наследственного имущества, а если имущество по праву наследования переходит к государству - соответствующий государственный орган.

Нотариус по месту открытия наследства до принятия наследства наследниками, а если оно не принято, то до выдачи государству свидетельства о праве на наследство, дает распоряжение об оплате за счет наследственного имущества следующих расходов:

- 1) на уход за наследодателем во время его болезни, а также на его похороны и на обустройство места захоронения;
- 2) на охрану наследственного имущества и на управление им, а также на публикацию сообщения о вызове наследников.

Законодательными актами республик в составе Российской Федерации могут устанавливаться и иные случаи оплаты расходов за счет наследственного имущества.

Вопрос 62. Оплата расходов по охране наследственного имущества

Согласно общему правилу расходы, связанные с охраной наследственного имущества, подлежат первоочередному удовлетворению за счет наследства согласно ст. 1080 ГК РК. За счет наследства до его распределения между наследниками подлежат удовлетворению требования о возмещении необходимых расходов, вызванных предсмертной болезнью наследодателя, расходов на погребение наследодателя, расходов, связанных с охраной, управлением наследством, исполнением завещания, а также выплатой вознаграждения исполнителю завещания или доверительному

управляющему наследством. Эти требования подлежат удовлетворению из стоимости наследства преимущественно перед всеми другими требованиями, в том числе и обеспеченными залогом.

Помимо этой нормы при определении прав и обязанностей лиц, обеспечивающих охрану наследства, особо оговаривается право на компенсацию понесенных расходов. Так, исполнитель завещания имеет право на возмещение за счет наследства необходимых расходов по управлению наследством и исполнению завещания. В завещании может быть предусмотрена выплата вознаграждения исполнителю завещания за счет наследства (п. 5 ст. 1059 ГК РК).

Аналогичные правомочия признаны за доверительным управляющим (п. 5 ст. 1071 ГК РК). Он вправе получить от наследника возмещение фактически понесенных расходов по хранению и управлению наследственным имуществом, за вычетом полученной от использования имущества выгоды, а также вознаграждение, размер которого определяется соглашением между ними.

Также покрываются затраты нотариуса, связанные с вызовом наследников путем публичного объявления в средствах массовой информации. Расходы по публикации об открывшемся наследстве возмещаются заинтересованными лицами, а при их отсутствии - за счет наследственного имущества (ст. 60 Закона о нотариате).

Кроме того, за счет наследственного имущества удовлетворяются претензии кредиторов. В соответствии со ст. 1081 ГК РК кредиторы наследодателя вправе предъявить свои требования, вытекающие из обязательств наследодателя, к исполнителю завещания (доверительному управляющему наследством) или к наследникам, отвечающим как солидарные должники в пределах стоимости имущества, перешедшего к каждому наследнику.

Вопрос 63. Выдача свидетельства о праве на наследство – место, сроки и порядок выдачи

По письменному заявлению наследников нотариус по месту открытия наследства выдает свидетельство о праве на наследство.

Выдача свидетельства о праве на наследство производится в сроки, установленные законодательными актами Российской Федерации.

Свидетельство о праве на наследство выдается наследникам, принявшим наследство, в соответствии с нормами гражданского законодательства Российской Федерации.

Наследник, пропустивший срок для принятия наследства, может быть включен в свидетельство о праве на наследство с согласия всех других наследников, принявших наследство. Это согласие должно быть заявлено в письменной форме до выдачи свидетельства о праве на наследство.

Свидетельство о праве на наследство выдается всем наследникам вместе или каждому в отдельности в зависимости от их желания.

Нотариус сообщает о выдаче свидетельства о праве на наследство на имя несовершеннолетнего или недееспособного наследника органам опеки и попечительства по месту жительства наследника, для охраны его имущественных интересов.

При переходе имущества по праву наследования к государству свидетельство о праве на наследство выдается соответствующему государственному органу.

Консультант-плюс: примечание.

О порядке выдачи свидетельства о праве на наследство см. Гражданский кодекс (часть третья).

Вопрос 64. Доказательства права наследников на получение свидетельства о праве на наследство.

Свидетельство о праве на наследство по закону выдается, если у нотариуса имеются доказательства факта смерти наследодателя, доказательства времени и места открытия наследства, подтверждения основания для призвания к наследованию, подтверждение состава наследственного имущества, в случае необходимости наличие оценки этого имущества, имеется письменная просьба наследников о выдаче им свидетельства о праве на наследство по закону, оплачена пошлина (тариф), истек срок для принятия наследства всеми наследниками.

Согласно ст. 557 ГК РСФСР наследники, призванные к наследованию, могут просить нотариуса по месту открытия наследства выдать им свидетельство о праве на наследство. В таком же порядке выдается свидетельство о праве на наследство и при переходе наследственного имущества к государству. Нотариус в соответствии со ст. 70 Основ в этом случае обязан совершить данное нотариальное действие.

Свидетельство о праве на наследство является для всех организаций, должностных лиц и граждан законным основанием считать наследниками умершего только лиц, поименованных в свидетельстве, и только на то имущество, которое указано в свидетельстве. Поэтому нотариусу после совершения данного нотариального действия следует предложить наследникам засвидетельствовать верность копий со свидетельства о праве на наследство, предъявляемого в соответствующие органы для перерегистрации имущества (отметка о регистрации жилого дома производится на подлинном свидетельстве), и разъяснить порядок перерегистрации.

За свидетельством о праве на наследство, как правило, наследники обращаются, когда это свидетельство необходимо в качестве правоустанавливающего документа, так как на имущество, не подлежащее регистрации, нотариальное оформление права наследования не обязательно: для осуществления всех правомочий собственника, включая право

распоряжения, достаточно физической передачи этого имущества наследнику. Иначе обстоит дело с имуществом, подлежащим регистрации. Некоторые виды имущества, как движимого, так и недвижимого: жилые дома, квартиры, дачи, гаражи, другие строения, автомашины, мотоциклы, катера, моторные лодки и т.п., — требуют специальной регистрации. Изменение собственника, следовательно, осуществление им прав владения, пользования и распоряжения этим имуществом невозможно без перерегистрации права собственности, поэтому необходимо нотариальное оформление права наследования указанного имущества — выдача свидетельства о праве на наследство.

При обращении наследника в нотариальную контору нотариус обязан провести с ним беседу, разъяснить его права и обязанности, выяснить необходимые сведения. В частности, нотариус устанавливает постоянное место жительства наследодателя для определения нотариальной конторы, которая будет выдавать свидетельство о праве на наследство, дату смерти наследодателя и своевременность обращения наследника по вопросу получения наследства, а также круг наследников. Нотариус выясняет, имеется ли завещание, а также состав и место нахождения наследственного имущества и необходимость в принятии мер к его охране (производство описи имущества и др.), разъясняет порядок подачи заявления об отказе от наследства и его последствия, получения пережившим супругом свидетельства о праве собственности на половину общего имущества, нажитого во время брака с наследодателем, и т.п. Во избежание пропуска шестимесячного срока на принятие наследства нотариус должен рекомендовать наследнику подать заявление о выдаче Свидетельства о праве на наследство или заявление о принятии наследства, вручить наследнику памятку с указанием перечня подлежащих предъявлению в нотариальную контору документов, разъяснив, что документы могут быть им посланы в контору по почте заказным письмом с уведомлением о вручении и составлением описи вложения.

Вопрос 65. Раздел наследственного имущества

Раздел наследственного имущества осуществляется по соглашению сторон, а при его отсутствии - судом. Целесообразно, чтобы раздел общего имущества либо выдел доли одного из участников производился все-таки по соглашению участников общей собственности. Это позволяет максимально учесть интересы каждого из них, в частности, путем установления иных принципов распределения наследственного имущества, чем предусмотрены законом. Договор о разделе наследства может заключаться между наследниками в любое время после открытия наследства. Исключение составляют следующие случаи:

1) соглашение о разделе наследства, в состав которого входит недвижимое имущество, в том числе соглашение о выделении доли одного или нескольких наследников, может быть заключено наследниками только после выдачи им свидетельства о праве на наследство (п. 2 ст. 1165 ГК РФ). Если таковое свидетельство еще не выдано, возможен раздел только движимых вещей, имущественных прав и обязанностей и свидетельства будут выдаваться в отношении прав каждого наследника, а не по поводу общей долевой собственности;

2) при наличии зачатого, но еще не родившегося наследника раздел наследства может быть осуществлен только после рождения такого наследника (ст. 1166 ГК РФ). Еще не родившийся наследник не является субъектом права, поскольку правоспособность лица возникает в момент его рождения. Поэтому до рождения живым будущего наследника отсутствует субъект права на наследство и могут быть предусмотрены лишь меры, обеспечивающие возможность осуществления права родившегося ребенка на наследство в будущем. После события, связанного с рождением, окончательно устанавливается круг правопреемников, их права на наследство и условия реализации этих прав. Если ребенок родится живым, число правопреемников увеличивается и раздел осуществляется с учетом прав на наследство всех наследников, включая родившихся после открытия наследства. Соглашение о разделе наследства, заключенное с нарушением указанного требования, является ничтожной сделкой. Все имущество, переданное на основании такого соглашения, подлежит возврату.

Указанные ограничения касаются начала момента, с которого допускается заключение соглашения о разделе наследственного имущества. Никаких пресекательных сроков, с истечением которых право на заключение такого соглашения у наследников отпадало, закон не устанавливает.

При заключении соглашения о разделе наследственного имущества помимо охраны прав зачатого, но еще не родившегося ребенка особой защиты требуют также имущественные интересы несовершеннолетних, недееспособных и ограниченно дееспособных наследников. Указанные категории граждан в силу психофизической незрелости либо ввиду наличия психического заболевания не обладают в полной мере гражданской дееспособностью и не могут самостоятельно осуществлять принадлежащие им гражданские права.

Раздел наследственного имущества, находящегося в общей собственности наследников, по соглашению между ними предполагает совершение каждым собственником распорядительных действий, направленных на отказ от прав на часть общего имущества в составе наследства и на приобретение прав на другое имущество в составе наследства. Необходимым условием для участия в разделе наследства по соглашению всех наследников является полное осознание своих интересов. Если наследник не подпадает под данное основание, то для охраны его интересов специально установлен институт законных представителей. В интересах несовершеннолетних, недееспособных или ограниченно дееспособных наследников, в том числе и при разделе наследства, действуют их законные представители - родители, усыновители, опекуны или попечители.

Законные представители принимают самое непосредственное участие в разделе наследственного имущества, в

том числе при заключении соглашения о разделе наследства. Несомненно, что при этом указанные лица должны руководствоваться исключительно интересами своих подопечных. Дополнительной гарантией охраны прав несовершеннолетних, недееспособных и

ограниченно дееспособных наследников служит норма, согласно которой о составлении соглашения о разделе наследства либо о рассмотрении в суде дела о разделе наследства обязательно уведомляется орган опеки и попечительства (ст. 1167 ГК РФ). При заключении соглашения о разделе наследственного имущества уведомление органу опеки и попечительства должно быть направлено законными представителями несовершеннолетних, недееспособных и ограниченно дееспособных наследников. Именно эти лица обязаны получить разрешение органа опеки и попечительства на совершаемые ими действия. Они вступают в соответствующие отношения с органом опеки и попечительства и заключают от имени подопечных соглашения о разделе наследства либо дают согласие на заключение их подопечными соглашений о разделе наследства. Орган опеки и попечительства обязательно должен быть уведомлен о заключении соглашения и до его подписания должен ознакомиться с проектом соглашения и дать на подписание свое согласие. Если орган опеки и попечительства не одобрил проект, наследники могут разработать новый вариант либо обжаловать отказ органа в суд.

Свидетельство о праве на наследство выдается наследникам. Основаниями призвания к наследованию являются родство, брак, нахождение нетрудоспособного лица на иждивении наследодателя, завещание. В первых трех случаях нотариус выдает свидетельство о праве на наследство по закону, в четвертом - свидетельство о праве на наследство по завещанию.

Родственные отношения при наследовании по закону должны быть документально подтверждены. Доказательствами родственных и брачных отношений могут быть свидетельства о рождении, о браке, копии актовых записей о рождении или о браке, если последние не сохранились, а получить их не представляется возможным, так как в силу закона выдаются в установленных законом случаях копии вступивших в законную силу решений суда об установлении факта родственных отношений. Применительно к брачным отношениям такое решение возможно лишь, если брачные отношения возникли до 1 июля 1944 г. или если не сохранились актовые записи о браке. В отдельных случаях могут быть приняты справки о родственных или иных отношениях, выданные организациями по месту работы или жительства; записи в паспортах о детях, о супруге; справки органов социальной защиты о назначении пенсии по случаю потери кормильца и т.п., если они в совокупности с другими документами подтверждают родственные или иные отношения наследников с наследодателем.

При отсутствии перечисленных и иных документов, подтверждающих родственные или иные отношения, наследник может быть включен в свидетельство о праве на наследство, если остальные наследники, принявшие наследство и представившие соответствующие документы о родственных или брачных отношениях с наследодателем, дают на это согласие. Это возможно на том основании, что лица, имеющие право на наследство, могут принимать решения относительно распоряжения полученным наследственным имуществом. Подобное решение не затрагивает интересов третьих лиц.

Согласие наследников о включении в свидетельство о праве на наследство тех наследников, которые пропустили срок для принятия наследства или лишены возможности представить доказательства отношений, являющихся основанием для призвания к наследованию, оформляется в письменной форме и удостоверяется.

Во всех случаях установления нотариусом родственных или брачных отношений с наследодателем или нахождения нетрудоспособного на иждивении умершего не могут приниматься во внимание показания свидетелей. Нотариусу в этом случае должна быть предоставлена копия решения суда об установлении родственных отношений или факта нахождения на иждивении.

Свидетельство о праве на наследство выдается в виде отдельного документа. Свидетельство может быть выдано как общее всем наследникам, так и отдельное каждому наследнику по его просьбе на причитающуюся ему долю наследственного имущества.

В подтверждение наличия вклада на имя наследодателя нотариус истребует от наследников сберегательную книжку или договор об открытии депозитного вклада. Если сберегательная книжка не сохранилась, нотариус может сделать по просьбе наследника запрос о наличии вклада на имя умершего.

Вопрос 66. Выдача свидетельства о праве собственности на долю в общем имуществе супругов

Нотариус по совместному письменному заявлению супругов выдает одному из них или обоим супругам свидетельство о праве собственности на долю в общем имуществе, нажитом за время брака.

Свидетельство о праве собственности на жилой дом, квартиру, дачу, садовый дом, гараж, а также на земельный участок выдается нотариусом по месту нахождения этого имущества.

В случае смерти одного из супругов свидетельство о праве собственности на долю в общем имуществе супругов выдается нотариусом по месту открытия наследства по письменному заявлению пережившего супруга с извещением наследников, принявших наследство.

Свидетельство о праве собственности на долю в общем имуществе супругов может быть выдано пережившему супругу на половину общего имущества, нажитого во время брака.

По письменному заявлению наследников, принявших наследство, и с согласия пережившего супруга в свидетельстве о праве собственности может быть определена и доля умершего супруга в общем имуществе.

Вопрос 67. Выдача свидетельства о праве собственности на долю в общем имуществе по заявлению пережившего супруга

Согласно ст. 75 Основ в случае смерти одного из супругов свидетельство о праве собственности на долю в общем имуществе супругов выдается нотариусом по месту открытия наследства на основании письменного заявления пережившего супруга с извещением наследников, принявших наследство.

В извещении наследников указывается состав общего имущества супругов, на долю которого пережившему супругу предстоит выдать или выдано свидетельство о праве собственности, а также разъясняется право обращения в суд в случае оспаривания наследником имущественных требований пережившего супруга или прав пережившего супруга на полученное по свидетельству о праве собственности имущество. Данное извещение направляется наследникам по почте, а в случае явки наследников к нотариусу, принявшему к производству наследственное дело, они извещаются им устно, о чем он делает отметку на заявлении пережившего супруга за подписями явившихся наследников.

При наличии в числе наследников несовершеннолетних или недееспособных граждан указанное извещение направляется органу опеки и попечительства по месту их постоянного жительства. В том случае, когда свидетельство о праве собственности предстоит выдать или выдано пережившему супругу не являющемуся законным представителем несовершеннолетнего или недееспособного наследника, извещение направляется или сообщается устно явившемуся к нотариусу его законному представителю (родителю, усыновителю, опекуну, попечителю), а также учреждению или организации, на попечении которых находится несовершеннолетний или недееспособный наследник.

Расходы нотариуса по извещению наследников возмещаются лицом, обратившимся за получением свидетельства о праве собственности на долю в общем имуществе супругов.

Свидетельство о праве собственности на долю в общем имуществе супругов может быть выдано пережившему супругу на половину общего имущества, нажитого во время брака. По письменному заявлению наследников, принявших наследство, и с письменного согласия пережившего супруга в свидетельстве о праве собственности может быть определена и доля умершего супруга в их общем имуществе.

До выдачи пережившему супругу свидетельства о праве собственности на долю в общем имуществе супругов нотариусом истребуются:

- свидетельство о смерти супруга для подтверждения факта и даты смерти;
- документ, удостоверяющий брачные отношения заявителя с умершим супругом (свидетельство о браке, паспорт с записью о регистрации брака и т.п.);
- правоустанавливающий документ, подтверждающий право общей собственности на имущество супругов, для установления времени его приобретения, факта его приобретения в браке;
- письменное доказательство наличия или отсутствия между заявителем и умершим супругом брачного договора, изменяющего режим общей собственности на имущество, нажитое в браке. При наличии такого договора нотариус требует его представления для надлежащего разрешения вопроса об определении доли пережившего супруга;
- при наличии несовершеннолетних или недееспособных наследников согласие соответствующего органа опеки и попечительства.

Если в составе наследственного имущества умершего супруга имеется жилой дом (часть дома), квартира, дача (часть дачи), садовый дом, гараж, земельный участок, а также иные строения и помещения, принадлежавшие супругам на праве собственности, а равно автотранспортные средства и другое имущество, состоящее на специальном учете (подлежащее государственной регистрации), при выдаче свидетельства пережившему супругу соблюдаются правила, изложенные выше при комментировании порядка выдачи свидетельства о праве собственности на долю в общем имуществе супругов относительно данного имущества.

Необходимо особо отметить, что и в первом и во втором из рассмотренных случаев выдачи свидетельства о праве собственности на долю в общем имуществе супругов такое свидетельство на вышеуказанное недвижимое имущество подлежит регистрации в бюро технической инвентаризации, компетентном государственном или муниципальном органе либо в специализированном учреждении юстиции, осуществляющих регистрацию прав на недвижимое имущество. Свидетельство же о праве собственности на автотранспортные средства подлежит предъявлению в органы Государственной инспекции по безопасности дорожного движения для регистрации и учета этих транспортных средств. Данный порядок регистрации прав на указанное имущество нотариус обязан указать в тексте свидетельства и разъяснить наследникам.

О выдаче свидетельства о праве собственности на долю в общем имуществе супругов нотариусом делается отметка на правоустанавливающем документе на перечисленные объекты недвижимости.

Вопрос 68. Наложение и снятие запрещений отчуждения жилого дома

Статья 73. Наложение запрещений.

Государственный нотариус или должностное лицо исполнительного комитета сельского, поселкового, городского Совета народных депутатов по местонахождению жилого дома, квартиры, дачи, садового дома гаража, иного недвижимого имущества либо месторасположению земельного участка налагают запрещение их отчуждения: по извещению учреждения банка, предприятия или организации о выдаче гражданину ссуды на строительство, капитальный ремонт либо покупке жилого дома

- при удостоверении договора пожизненного содержания;
- при удостоверении договора о залоге жилого дома, квартиры, дачи, садового дома, гаража, земельного участка, иного недвижимого имущества;
- во всех других случаях, предусмотренных законом.

Статья 74. Снятие запрещения.

Получив извещение учреждения банка, предприятия или организации о погашении ссуды, сообщение о прекращении договора залога а также прекращении или расторжении договора пожизненного содержания, государственный нотариус или должностное лицо исполнительного комитета сельского, поселкового, городского Совета народных депутатов снимает запрещение отчуждения жилого дома, квартиры, дачи садового дома, гаража, земельного участка, иного недвижимого имущества.

Вопрос 69. Свидетельствование верности копий документов и выписок из них

В соответствии со ст. 77 основ законодательства о нотариате, нотариус свидетельствует верность копий документов и выписок из них, выданных органами государственной власти в соответствии с законодательством РФ, юридическими лицами, а также гражданами только при условии, что эти документы не противоречат законодательным актам РФ.

Верность выписки может быть засвидетельствована только тогда, когда в документе, из которого делается выписка, содержатся решения нескольких отдельных, не связанных между собой вопросов. Выписка должна воспроизводить полный текст части документа по определенному вопросу.

В случаях, когда подлинность подписи гражданина на документе засвидетельствована нотариусом или должностным лицом предприятия, учреждения, организации по месту работы, учебы или жительства гражданина нотариус свидетельствует верность копии документа, выданного гражданином (ст. 78 основ законодательства о нотариате).

Верность копии с копии документа свидетельствуется нотариусом в случаях:

1. Если верность копии засвидетельствована в нотариальном порядке;
2. Копия документа выдана юридическим лицом, от которого исходит подлинный документ.

В случае свидетельствования верности копии документа выданного юридическим лицом она должна быть:

1. Изготовлена на бланке данного юридического лица;
2. Скреплена печатью;
3. Иметь отметку о том, что подлинный документ находится у юридического лица.

Вопрос 70. Свидетельствование подлинности подписи на документе

Нотариус свидетельствует подлинность подписи на документе, содержание которого не противоречит законодательным актам РФ. Нотариус, свидетельствуя подлинность подписи, не удостоверяет фактов, изложенных в документе, а лишь подтверждает, что подпись сделана определенным лицом.

Нотариус вправе свидетельствовать только подлинность той подписи, которая сделана в его присутствии и собственноручно, удостоверившись в личности лица в соответствии с предъявленными им документами.

При свидетельствовании подлинности подписи несовершеннолетнего лица в возрасте от 14 до 18 лет необходимо согласие родителей, усыновителей и попечителей, которые также расписываются в документе.

При свидетельствовании подлинности подписи должностных лиц организаций нотариус устанавливает личность должностных лиц и их полномочия на право подписи. В подтверждение полномочий нотариусу представляются в частности, приказ о назначении или протокол об избрании должностного лица; устав или иной учредительный документ организации; свидетельство о регистрации юр. лица; в необходимых случаях доверенность или иной документ о наделении должностного лица соответствующими полномочиями. Нотариус, при свидетельствовании подлинности подписи на карточках банка, устанавливает полномочия лица, обратившегося за

совершением нотариального действия посредством анализа представленных для совершения нотариального действия документов.

Наиболее часто свидетельствуется подлинность подписи на заявлениях, связанных с оформлением наследственных прав (о принятии наследства, выдаче свидетельства о праве на наследство и др.),

Практика складывается таким образом, что после подписи гражданин собственноручно пишет свои данные (фамилию, имя, отчество). Указанная практика сложилась под влиянием требований банков и выносимых судами решений. При этом если обратившийся за совершением нотариального действия сам расписывается, но не может написать фамилию, имя, отчество, то этого достаточно, чтобы считать, что он подписался. Свидетельствуя подлинность подписи подписавшегося за лицо, которое не может собственноручно подписаться вследствие физ. недостатков, болезни или по другим причинам, нотариус устанавливает личность как лица подписавшегося, так и того, за которое это лицо подписывается, а также проверяет их дееспособность. Привлечение рукоприкладчика возможно лишь по просьбе гражданина.

Нотариус не свидетельствует подлинность подписи на документах, противоречащих действующему законодательству, поэтому он дает оценку документу с этой точки зрения.

Например, если гражданин подает заявление о том, что после расторжения брака никогда не будет обращаться в суд за взысканием алиментов, на этом документе нельзя свидетельствовать подлинность подписи, т.к. таким образом нельзя отказаться от своих прав и содержание этого заявления не может защитить от обращения в судебные органы в дальнейшем.

Кроме того, когда нотариуса просят засвидетельствовать подлинность подписи на показаниях свидетеля, он должен разъяснить положения ст. 157 ГПК РФ, согласно которой показания свидетелей должны быть заслушаны непосредственно в ходе судебного разбирательства. В случае если дела в производстве суда нет, нотариус в рамках обеспечения доказательств может составить протокол допроса свидетеля, но свидетельствовать подлинность подписи недопустимо.

Если нотариус не владеет соответствующими языками, перевод может быть сделан переводчиком, подлинность подписи которого свидетельствует нотариус. Переводчики, имеющие документы, подтверждающие владение соответствующими языками, регистрируются нотариусом в специальной книге регистрации переводчиков. Нотариус может рекомендовать лицам, обратившимся в нотариальную контору за переводом документа, зарегистрированного у него переводчика. Переводчику разъясняются требования действующего законодательства о сохранении в тайне сведений, ставших ему известными при привлечении к совершению нотариального действия, ответственность за заведомо неверный перевод и умышленный обман потребителя услуг переводчика. Может быть такая ситуация, что нужно перевести документ с английского языка на французский язык, нотариус обязан предложить перевести документ на язык делопроизводства (русский) затем с русского языка на требуемый язык. При этом совершаются два отдельных нотариальных действия, во втором случае документом, подлежащим переводу, будет являться нотариально удостоверенный перевод документа на русский язык

Вопрос 71. Свидетельство верности перевода документа с одного языка на другой.

Нотариус свидетельствуют верность перевода с одного языка на другой, в случае, если он владеет соответствующими языками.

Если нотариусу не известен язык, на котором изложен документ, или язык, на который требуется перевести содержание документа (в том числе нотариально удостоверенного), перевод может быть сделан переводчиком.

При этом нотариус устанавливает личность переводчика, в соответствии с требованиями законодательства, и проверяет его полномочия.

Полномочия переводчика проверяются по документу, подтверждающему его квалификацию (диплом об образовании, приказ о принятии на работу на должность переводчика и т.д.).

Если для свидетельствования верности перевода представлен документ, выданный официальными учреждениями иностранных государств, такое нотариальное действие осуществляется только при наличии на документе отметки о его легализации или апостиля.

Если при совершении нотариального действия (удостоверение сделки, свидетельствование верности копии и т.д.) одновременно совершается и перевод на другой язык, то перевод помещается на одном листе с подлинником, оба текста рядом, на одной странице, разделенной вертикальной чертой таким образом, чтобы подлинный текст помещался на левой стороне, а перевод - на правой. Перевод должен быть сделан со всего текста переводимого документа (в том числе удостоверительную надпись, надпись о легализации документа и т.п.) и заканчиваться подписями. Под переводом помещается подпись переводчика. Удостоверительная надпись излагается под текстами документа и перевода с него.

Нотариус свидетельствует верность перевода с одного языка на другой и подлинность подписи переводчика на документе, отвечающим требованиям законодательства.

Совершение нотариальных действий с переводами газетных изданий, книг, статей, монографий, законов и подзаконных актов Республики Казахстан производится с соблюдением авторского права и в порядке установленном законодательством.

При свидетельствовании верности перевода документа с одного языка на другой перевод производится на отдельном листе и прошивается с подлинным документом, (кроме свидетельств о рождении, о браке, паспортов, а также различных удостоверений, кредитных карточек, водительских прав и технических паспортов на автотранспортные средства).

При необходимости свидетельствования верности перевода на нескольких экземплярах на одном экземпляре свидетельствуется верность перевода, остальные - заверяются по правилам, применяемым к документам при свидетельствовании нотариусом верности копий документов.

Перевод, помещенный на отдельном от подлинника тексте, прикрепляется к подлинному документу, пронумеровывается, прошнуровывается и скрепляется подписью нотариуса и оттиском его печати.

Вопрос 72. Удостоверение факта нахождения гражданина в живых

Нотариус удостоверяет факт нахождения гражданина в живых в случаях, когда это необходимо подтвердить в другом месте. Потребность в совершении данного нотариального действия может возникнуть, например, при подаче должником в суд заявления о прекращении исполнительного производства ввиду наступившей смерти взыскателя, проживающего в другом месте. Когда гражданин ошибочно объявлен умершим, он может послать свидетельство нотариальной конторы о нахождении его в живых в суд для отмены решения в соответствии со ст. 46 Гражданского кодекса РФ.

Официальное подтверждение факта нахождения гражданина в живых может потребоваться также в связи с ведением судебного дела, получением пенсии или наследства в другом государстве.

В соответствии со ст. 82 Основ законодательства Российской Федерации О нотариате, нотариус удостоверяет факт нахождения гражданина в живых. Факт нахождения гражданина в живых, по его письменной просьбе, устанавливается как при явке его в нотариальную контору, так и при удостоверении этого факта вне помещения нотариальной конторы.

Удостоверение факта нахождения в живых несовершеннолетнего, не достигшего 14-летнего возраста, производится по просьбе его законных представителей (родителей, усыновителей, опекунов), а несовершеннолетнего в возрасте от 14 до 18 лет – по его просьбе с согласия законных представителей (родителей, усыновителей, попечителей). В подтверждение факта нахождения гражданина в живых нотариус выдает **свидетельство**

Вопрос 73. Удостоверение тождественности гражданина лицом, изображенным на фотографии

Статья 84 Основ законодательства о нотариате предусматривает возможность нотариального удостоверения тождественности личности гражданина с лицом, изображенным на представленной этим гражданином фотографии.

Совершение данного нотариального действия может понадобиться гражданину, например, при отправлении в государственные органы и учреждения по почте официальных документов, содержащих фотографии, поскольку по получении документов у должностных лиц указанных органов не будет возможности лично убедиться в том, что заявитель и гражданин, изображенный на фотографии, — одно и то же лицо.

Лицо, желающее засвидетельствовать тождественность своей личности с лицом, изображенным на фотографии, подает нотариусу соответствующее заявление, которое может быть как устным, так и письменным.

Нотариус устанавливает личность обратившегося гражданина на основании представляемых им документов, удостоверяющих личность. Затем нотариус путем визуального осмотра сравнивает изображение на фотографии и явившегося к нему гражданина, чтобы быть уверенным в том, что именно данный гражданин изображен на представленной фотографии.

Убедившись в тождественности личности гражданина с лицом, изображенным на фотографии, нотариус (информационно-консультационные услуги), уклоняется от приемки результата работ (услуг), в связи с чем исполнитель может понести значительные убытки по выплате установленных договором штрафов и пеней. Нотариус может удостоверить время предъявления документов; свидетельство об этом будет одним из доказательств надлежащего выполнения исполнителем его обязанностей по договору при условии, что речь идет именно о документе, т.е. в нем присутствуют обязательные реквизиты: название, дата, подпись, печать. Если в нем две и более страниц, он должен быть прошнурован и пронумерован, что должно быть подтверждено подписью должностного лица с проставлением печати. Нотариус вправе засвидетельствовать подлинность подписи, скажем, автора и сшить документ как положено.

Кроме того, документ должен быть написан четко и разборчиво, не карандашом, не иметь неоговоренных исправлений, подчисток и приписок.

Если документ не отвечает указанным требованиям, нотариус должен отказать в совершении нотариального действия по удостоверению времени предъявления документа.

Удостоверение времени предъявления документов совершается на основании заявления заинтересованного лица, сделанного в устной или письменной форме, и при установлении его личности.

Для удостоверения времени предъявления документ должен быть представлен нотариусу в двух экземплярах, один из которых после удостоверения времени предъявления документа остается в делах нотариуса.

Если документ по каким-либо причинам невозможно изготовить в двух экземплярах, с него может быть снята копия. В этом случае в делах нотариуса остается копия документа, а подлинный экземпляр выдается заинтересованному лицу. На обоих экземплярах документа выполняется удостоверительная надпись.

При одновременном предъявлении одним и тем же лицом нескольких документов удостоверительная надпись совершается на каждом из них. Нотариальный тариф взывается за удостоверение времени предъявления каждого документа.

Удостоверительная надпись на документе о времени его предъявления содержит указание на место совершения нотариального действия, дату и текст:

Вопрос 74. Удостоверение факта нахождения гражданина в определенном месте

В соответствии со ст. 83 Основ законодательства РФ о нотариате нотариус либо должностное лицо консульского учреждения по просьбе гражданина удостоверяет факт нахождения его в определенном месте.

Чаще всего такие факты удостоверяются по делам, связанным с получением **алиментов** и иных средств на содержание.

Например, к нотариусу обратилась гражданка Ч. с просьбой оказать ей помощь в следующей ситуации: она обратилась в суд с иском о **взыскании** алиментов на содержание сына с бывшего супруга, проживающего в городе Тюмени. Отец ребенка уплачивать алименты **отказался**, заявив в суде, что ребенок фактически проживает с ним в Тюмени и никогда после развода супругов не жил в Екатеринбурге. Фактически же ребенок проживает с матерью и в настоящее время также находится в Екатеринбурге.

В данном случае нотариус может удостоверить факт нахождения ребенка в определенном месте. Удостоверенный факт будет иметь доказательственное значение в суде наряду с иными документами, подтверждающими проживание ребенка в городе Екатеринбурге.

Для удостоверения данного факта нотариусу заинтересованным лицом подается соответствующее заявление, которое может быть как устным, так и письменным. Нотариус, установив личность гражданина, факт нахождения которого в определенном месте необходимо удостоверить, выдает свидетельство об удостоверении указанного факта.

Удостоверение факта нахождения в определенном месте несовершеннолетнего производится по просьбе его законных представителей (родителей, усыновителей, опекунов, попечителей), а также учреждений и организаций, на попечении которых находится несовершеннолетний.

Данный факт может быть удостоверен как в помещении нотариальной конторы, так и вне ее. В последнем случае в свидетельстве указывается конкретное место (адрес), где находился гражданин.

Свидетельство об удостоверении факта нахождения гражданина в определенном месте оформляется в двух экземплярах, один из которых хранится в делах нотариуса, а второй выдается лицу, заинтересованному в удостоверении названного факта.

Вопрос 75. Удостоверение времени предъявления документа

В соответствии с действующим законодательством любой дееспособный гражданин может обратиться в нотариальную контору с просьбой заверить время предъявления нотариусу определенного документа. Документы могут быть самые разные: авторефераты, заявки на изобретения, научные открытия, командировочные удостоверения и другие документы, для которых время их написания, предъявления, регистрации имеет существенное значение, может повлечь за собой определенные юридические последствия.

В соответствии со ст. 85 Основ законодательства Российской Федерации О нотариате, при удостоверении времени предъявления документа нотариус исследует сам документ, проверяет, чтобы в нем не было исправлений, подчисток, а если они есть, они должны быть оговорены. Документ не должен быть написан карандашом. Текст должен быть четким и понятным. Если на документе есть какие-либо искажения, неправильные слова и др., нотариус отказывает в удостоверении времени предъявления документа. В письменном отказе совершать нотариальное действие нотариус указывает причину отказа, причем в отказе нотариус указывает время предъявления документа.

Это необходимо для того, чтобы в дальнейшем при рассмотрении отказа нотариуса в совершении нотариального действия в суде и при вынесении решения суда о совершении нотариального действия суд смог указать точное время предъявления документа.

Если одним и тем же лицом одновременно предъявлено несколько документов, то удостоверительная надпись совершается на каждом из документов, тариф (пошлина) взывается в соответствии с действующим законодательством за предъявление каждого документа.

Вопрос 76. Передача заявлений граждан, юридических лиц

В соответствии со ст. 86 основ законодательства о нотариате, нотариус передает заявления граждан, юридических лиц другим гражданам, юридическим лицам лично под расписку или пересылает по почте с обратным уведомлением. Способы передачи заявления могут быть различными, заявления могут передаваться также с использованием телефакса,

компьютерных сетей и иных технических средств. Лицо, по просьбе которого совершается нотариальное действие, оплачивает расходы, связанные с использованием технических средств для передачи заявлений.

По просьбе лица, подавшего заявление, ему выдается свидетельство о передаче заявления.

Вопрос 77. Принятие в депозит денежных сумм и ценных бумаг

В соответствии со ст. 87 основ законодательства о нотариате в случаях, предусмотренных гражданским законодательством РФ, нотариус принимает от должника в депозит денежные суммы и ценные бумаги для передачи их кредитору.

О поступлении денежных сумм и ценных бумаг нотариус извещает кредитора и по его требованию выдает ему причитающиеся денежные суммы и ценные бумаги.

Принятие в депозит денежных сумм и ценных бумаг производится по месту исполнения обязательства.

Основания возврата денежных сумм и ценных бумаг лицу, внесшему их в депозит:

1. Письменное согласие, в пользу которого сделан взнос;
2. По решению суда.

Вопрос 78. Принятие на хранение документов

Нотариус принимает на хранение документы и ценные бумаги на основании письменного заявления физического либо юридического лица.

Нотариусы принимают сдаваемые на хранение документы и ценные бумаги, независимо от их содержания, а также принадлежности определенному лицу (лицам). При этом нотариус не несет ответственности за ущерб, причиненный третьим лицам в результате хранения документов или ценных бумаг.

Документы или ценные бумаги сдаются по описи, которая составляется в двух экземплярах и подписывается лицом, сдающим документы или ценные бумаги на хранение, а также нотариусом с проставлением оттиска его печати. Если опись составлена более чем на одном листе, листы описи должны быть пронумерованы, прошнурованы и скреплены подписью нотариуса и оттиском его печати.

Один экземпляр описи остается у нотариуса, другой экземпляр выдается лицу, сдавшему документы или ценные бумаги на хранение.

По просьбе заинтересованного лица нотариус может принять документы или ценные бумаги без описи, если они упакованы надлежащим образом (упаковка скрепляется подписью и оттиском печати нотариуса, а также подписью лица, сдавшего документы или ценные бумаги на хранение). В этом случае нотариус несет ответственность только за сохранность упаковки.

Принятые документы или ценные бумаги хранятся в отдельном пакете в железных шкафах или сейфах, опечатанных печатью нотариального нотариуса, совершившего данное нотариальное действие.

О принятии документов или ценных бумаг на хранение нотариус выдает заинтересованным лицам соответствующее свидетельство. Один экземпляр свидетельства хранится в делах у нотариуса.

Срок хранения документов или ценных бумаг определяется на основании срока, указанного в заявлении заинтересованного лица, и указывается в свидетельстве о принятии документов или ценных бумаг на хранение, выдаваемом нотариусом.

Нотариус отвечает за хранение документов или ценных бумаг в течение оговоренного в свидетельстве срока.

Хранение документов или ценных бумаг и выдача свидетельства оплачиваются заинтересованными лицами нотариусам - по ставкам, соответствующим размерам государственной пошлины, установленным налоговым законодательством Республики Казахстан.

В случае, если хранение документов или ценных бумаг у нотариуса превысил ранее оговоренный срок, а нотариус продолжал хранение, лицо, сдавшее документы или ценные бумаги на хранение, дополнительно оплачивает нотариусу государственную пошлину.

Принятые на хранение документы или ценные бумаги возвращаются сдавшему их на хранение лицу (либо его представителю) при предъявлении им свидетельства о принятии документов или ценных бумаг на хранение (в необходимых случаях - также описи), либо на основании вступившего в законную силу решения суда. Документы или ценные бумаги могут быть выданы и ранее оговоренного в свидетельстве срока на основании письменного заявления сдавшего документы или ценные бумаги на хранение лица (либо его представителя).

В случае смерти лица, сдавшего документы или ценные бумаги на хранение, документы или ценные бумаги выдаются наследникам на основании свидетельства о праве на наследство, выданного в установленном законом порядке.

Вопрос 79. Совершение морских протестов.

В целях обеспечения доказательств для защиты прав и законных интересов судовладельца нотариус принимает заявление капитана судна о происшествии, имевшем место в период плавания или стоянки судна, которое может явиться основанием для предъявления к судовладельцу имущественных требований.

Заявление о морском протесте должно содержать:

1. Описание обстоятельств происшествия;
2. Меры, принятые капитаном для обеспечения сохранности вверенного ему имущества.

В соответствии со ст. 99 основ законодательства о нотариате, в подтверждение обстоятельств, изложенных в заявлении о морском протесте, капитан судна, одновременно с заявлением либо в срок не позднее семи дней с момента захода в порт ими с момента происшествия, если оно имело место в порту, обязан представить нотариусу на обозрение судовой журнал и заверенную, капитаном выписку из судового журнала.

Заявление о морском протесте в соответствии с законодательством РФ, регулирующим торговое мореплавание, подается в течение 24 часов *с момента прихода судна в порт*. Если происшествие, вызывающее необходимость заявления морского протеста, произошло в порту, протест должен быть заявлен в течение 24 часов *с момента происшествия*.

Если окажется невозможным заявить протест в установленный срок, причины этого должны быть указаны в заявлении о морском протесте.

В соответствии со ст. 101 основ законодательства о нотариате, нотариус на основании заявления капитана, данных судового журнала, а также опроса самого капитана и по возможности не менее 2 свидетелей из числа командного состава судна и 2 свидетелей из судовой команды составляет акт о морском протесте и заверяет его своей подписью и гербовой печатью. Экземпляр акта о морском протесте выдается капитану или уполномоченному лицу.

Вопрос 80. Обеспечение доказательств, необходимых в случае возникновения дела в судах или административных органах

Если имеются основания полагать, что представление доказательств впоследствии станет невозможным или затруднительным, по просьбе заинтересованных лиц нотариус обеспечивает доказательства, необходимые в случае возникновения дела в суде или административном органе.

Если по делу, которое в момент обращения заинтересованных лиц к нотариусу находится в производстве суда или административного органа, нотариус не обеспечивает доказательств

Действия нотариуса по обеспечению доказательств:

1. Допрашивает свидетелей;
2. Производит осмотр письменных и вещественных доказательств;
3. Назначает экспертизу.

При выполнении процессуальных действий по обеспечению доказательств нотариус руководствуется соответствующими нормами гражданского процессуального законодательства РФ.

Нотариус извещает о времени и месте обеспечения доказательств стороны и заинтересованных лиц, однако неявка их не является препятствием для выполнения действий по обеспечению доказательств.

В случаях, не терпящих отлагательства, или когда нельзя определить, кто впоследствии будет участвовать в деле, обеспечение доказательств без извещения одной из сторон и заинтересованных лиц производится лишь.

В соответствии со ст. 103 основ законодательства о нотариате, в случае неявки свидетеля или эксперта по вызову нотариус сообщает об этом в народный суд по месту жительства свидетеля или эксперта для принятия мер, предусмотренных законодательными актами РФ. Нотариус предупреждает свидетеля и эксперта об ответственности за дачу

заведомо ложного показания или заключения и за отказ или уклонение от дачи показания или заключения.

Вопрос 81. Действия нотариуса по обеспечению доказательств.

Действия нотариуса по обеспечению доказательств сводятся к следующему. В порядке обеспечения доказательств нотариус допрашивает свидетелей, производит осмотр письменных и вещественных доказательств. При выполнении процессуальных действий по обеспечению доказательств нотариус руководствуется соответствующими нормами гражданского процессуального законодательства РФ. Нотариус извещает о времени и месте обеспечения доказательств стороны и заинтересованных лиц, однако неявка их не является препятствием для выполнения действий по обеспечению доказательств.

Обеспечение доказательств без извещения одной из сторон и заинтересованных лиц производится лишь в случаях, не терпящих отлагательства, или когда нельзя определить, кто впоследствии будет участвовать в деле. Согласно ст. 103 Основ законодательства РФ о нотариате в случае неявки свидетеля по вызову нотариус сообщает об этом в суд по месту жительства свидетеля для принятия мер, предусмотренных законодательными актами РФ. Применение этих принудительных мер может быть проблематичным, поскольку ГПК, как уже указывалось, прямо не предусматривает досудебного обеспечения доказательств нотариусом.

Поскольку досудебное обеспечение доказательств производится по правилам, предусмотренным ГПК, нотариус предупреждает свидетеля об ответственности за дачу заведомо ложного показания или заключения и за отказ или уклонение от дачи показания.

2.2. Документальное оформление в рамках нотариального производства

В соответствии с п. 45 Методических рекомендаций по совершению отдельных видов нотариальных действий нотариусами РФ о допросе свидетеля в порядке обеспечения доказательств нотариус составляет протокол, в котором указываются:

- 1) дата и место допроса;
 - 2) фамилия, инициалы нотариуса, производившего допрос, дата и номер приказа органа юстиции о назначении на должность нотариуса, его нотариальный округ или наименование государственной нотариальной конторы;
 - 3) сведения о свидетеле в соответствии с п. 2 Методических рекомендаций;
 - 4) сведения о лицах, участвующих в допросе, в соответствии с п. 2 Методических рекомендаций;
 - 5) предупреждение об ответственности за дачу заведомо ложных показаний и отказ от дачи показаний;
 - 6) содержание показаний свидетеля (заданные ему вопросы и ответы на них).
- Протокол подписывается свидетелем, участвующими в допросе лицами, нотариусом и скрепляется печатью нотариуса.

При производстве осмотра письменных и вещественных доказательств составляется протокол, в котором указываются:

- 1) дата и место производства осмотра;
- 2) фамилия, инициалы нотариуса, производящего осмотр, дата и номер приказа органа юстиции о назначении на должность нотариуса, его нотариальный округ или наименование государственной нотариальной конторы;
- 3) сведения о заинтересованных лицах, участвующих в осмотре, в соответствии с п. 2 Методических рекомендаций;
- 4) обстоятельства, обнаруженные при осмотре.

Протокол подписывается участвующими в осмотре лицами, нотариусом и скрепляется печатью нотариуса.

О назначении экспертизы нотариус выносит постановление, в котором указываются:

- 1) дата вынесения постановления;
- 2) фамилия, инициалы нотариуса, вынесшего постановление, дата и номер приказа органа юстиции о назначении на должность нотариуса, его нотариальный округ или наименование государственной нотариальной конторы;
- 3) сведения о лице, по просьбе которого назначается экспертиза, в соответствии с п. 2 Методических рекомендаций;
- 4) вопросы, по которым требуется заключение эксперта;
- 5) наименование экспертного учреждения, которому поручается производство экспертизы.

Если производство экспертизы поручается конкретному лицу, то указываются его фамилия, имя, отчество, место жительства, место работы и должность. Постановление подписывается нотариусом и скрепляется его печатью.

По окончании производства по обеспечению доказательств заинтересованному лицу выдается по одному экземпляру каждого документа, составленного в порядке обеспечения доказательств. По экземпляру каждого документа, составленного в порядке обеспечения доказательств, остается в делах нотариуса.

О производстве осмотра письменных и вещественных доказательств составляется протокол, в котором указываются:

- дата и место производства осмотра;
- фамилия и инициалы нотариуса, производящего осмотр, наименование нотариальной конторы;
- фамилии, имена и отчества заинтересованных лиц, участвующих в осмотре, место их жительства;
- обстоятельства, обнаруженные при осмотре. Протокол подписывается участвующими в осмотре лицами и нотариусом.

О назначении экспертизы нотариус выносит постановление, в котором указываются:

дата составления постановления, фамилия и инициалы нотариуса, вынесшего постановление, наименование нотариальной конторы; фамилия, имя, отчество лица, по просьбе которого назначается экспертиза, место его жительства; вопросы, по которым требуется заключение эксперта; наименование экспертного учреждения, которому поручается производство экспертизы. Если производство экспертизы поручается конкретному лицу, то указывается его фамилия, имя, отчество, место жительства, место работы и должность.

Постановление _____ подписывается _____ нотариусом.

О производстве экспертизы составляется акт, подписываемый экспертом и участвующими в экспертизе лицами. Заключение эксперта подписывается экспертом. По окончании производства по обеспечению доказательств заинтересованному лицу выдается по одному экземпляру каждого документа, составленного в порядке обеспечения доказательств. По экземпляру каждого документа, составленного в порядке обеспечения доказательств, остается в делах _____ нотариальной конторы.

От лица, обратившегося с просьбой о производстве обеспечения доказательств, нотариус предлагает внести в контору деньги на оплату вознаграждения свидетелям и экспертам и на другие расходы по производству обеспечения доказательств. Экспертам и свидетелям выдается вознаграждение за отвлечение их от занятий по ставкам, установленным для выдачи вознаграждения при вызове свидетелей и экспертов в суд.

Вопрос 82. Применение норм иностранного права в нотариальной практике

Применение нотариусом норм иностранного права.

Нотариус в соответствии с законодательством Российской Федерации, международными договорами применяет нормы иностранного права.

Нотариус принимает документы, составленные в соответствии с требованиями международных договоров, а также совершает удостоверительные надписи в форме, предусмотренной законодательством других государств, если это не противоречит международным договорам Российской Федерации.

2. Принятие нотариусом документов, составленных за границей.

Документы, составленные за границей с участием должностных лиц компетентных органов других государств или от них исходящие, принимаются нотариусом при условии их легализации органом министерства иностранных дел Российской Федерации.

Без легализации такие документы принимаются нотариусом в тех случаях, когда это предусмотрено законодательством Российской Федерации и международными договорами Российской Федерации.

3. Взаимоотношения нотариуса с органами юстиции других государств.

Обеспечение доказательств, требующихся для ведения дел в органах других государств.

Порядок взаимоотношений нотариуса с органами юстиции других государств определяется законодательством Российской Федерации и международными договорами Российской Федерации.

Нотариус обеспечивает доказательства, требующиеся для ведения дел в органах других государств.

4. Международный договор.

Если международным договором Российской Федерации установлены иные правила о нотариальных действиях, чем те, которые предусмотрены законодательными актами Российской Федерации, при совершении нотариальных действий применяются правила международного договора.

Если международный договор Российской Федерации относит к компетенции нотариуса совершение нотариального действия, не предусмотренного законодательством Российской Федерации, нотариус производит это нотариальное действие в порядке, устанавливаемом министерством юстиции Российской Федерации.

Вопрос 83. Общие черты национальных нотариатов латинского типа.

Несмотря на общие черты национальных нотариатов латинского типа, положение нотариуса в конкретных государствах может также различаться. Однако это не исключает возможной систематизации. Например, в Европе существует три основные модели латинского нотариата: немецкая, французская и смешанная.

А) Для немецкой модели характерна незначительная активность нотариуса на всех этапах нотариального производства. Его работа сводится к разработке соответствующего акта и его последующему удостоверению. Нотариус здесь не играет значительной роли при подготовке совершения нотариального действия: проведении консультаций, переговорах, получении необходимых документов и т.д. Как следствие, осуществление нотариальных функций носит здесь порой излишне формализованный, нетворческий характер. В то же время, этот формализм позволяет добиться большего единообразия в отношении используемых процедур и содержания получаемых документов, исключает возможность конкуренции между нотариусами. Российский нотариат ближе именно к немецкой модели.

Б) Французская модель, напротив, предполагает инициативность самого нотариуса с момента обращения к нему

заинтересованного лица. Нотариус и его многочисленные помощники полностью берут на себя все заботы клиентов, начиная от сбора необходимых документов, проведения переговоров с другими заинтересованными лицами, составления и удостоверения документа и заканчивая регистрацией нотариального акта в компетентных органах. Французская модель – это конвейер с индивидуальным подходом, где нотариус и работники нотариальной конторы обеспечивают получение желаемого клиентом правового результата. Естественно, что такой «гибкий» подход также не лишён недостатков. Игнорирование формализма порой занижает здесь публично-правовую составляющую нотариальной профессии, способно стать основой для одностороннего отношения нотариуса к исполнению своей профессии.

В) Смешанная модель сочетает в различных пропорциях элементы обоих вышеназванных систем. Она существует в целом ряде Европейских государств как, например, Испании, Нидерландах, Швейцарии и ряде других.