

Вероятно, несмотря на наличие противоречивых мнений по поводу суррогатного материнства, этот метод будет активно развиваться и дальше. Главной причиной этого является то, что, несмотря на дороговизну и сложности с морально-этической и юридической стороны, он остается востребованным. Для многих бездетных пар рождение генетически своего ребенка, пусть и выношенного другой женщиной, является более желанным, нежели усыновление совершенно чужого малыша. И хотя последний способ планирования семьи является более гуманным и единственно приемлемым с точки зрения церкви, вряд ли можно однозначно осуждать супругов, решивших прибегнуть к услугам сур-

рогатной матери. Что же касается самих суррогатных матерей, то причин, толкающих их к такому решению, может быть немало. Но наибольшую психологическую нагрузку при этом несут они сами и получают немалые деньги не только на затраченные на чужого ребенка силы и здоровье, но и за полученную моральную травму, которая останется с ними на всю жизнь.

Действительно, суррогатное материнство является в настоящее время одним из способов новейшей медицинской технологии, позволяющей многим семьям или одиноким гражданам, не имеющим по каким-либо медицинским причинам возможности самим иметь детей, стать долгожданными родителями.

УДК 347.64

ЗНАЧЕНИЕ И ОСОБЕННОСТИ УЧАСТИЯ НОТАРИУСА В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ ПО ДЕЛАМ, СВЯЗАННЫМ С ПРИМЕНЕНИЕМ НОРМ НАСЛЕДСТВЕННОГО ПРАВА

Importance and Peculiarities of Notary Assistance in Civil Procedure on Heritage Law Norms' Application

Е. В. Бочкарева – доцент кафедры гражданского права Омской юридической академии, кандидат юридических наук

E. V. Botchkareva – Associate Professor of the Civil Law Chair of the Omsk Law Academy, Candidate of Law Sciences

***Аннотация.** В настоящей статье рассматриваются общие аспекты взаимодействия судов и нотариусов, отражаются основные направления содействия нотариата органам судебной власти.*

The article deals with the general aspects of interaction between courts and notaries. Here are reflected the main aspects of the notary contribution to the judicial power.

***Ключевые слова:** нотариус, нотариат, наследство, суд, гражданское судопроизводство, судебный процесс.*

Notary, notary office, heritage, court, civil legislation, trial.

Сегодня в России проходит нотариальная реформа, одна из целей которой – наделение нотариуса процессуальными полномочиями, в частности, и в целях оформления наследственных прав граждан без процедуры судебного разбира-

тельства. Более широкое использование знаний, интеллектуального потенциала нотариата могло бы обеспечить реальную защиту прав и законных интересов участников гражданского оборота, предотвратить возможность возникновения

споров, разгрузить суды, освободить от бремени судебных разбирательств участников нотариального производства.

У нотариата и суда есть немало точек соприкосновения. Суды, как известно, осуществляют государственную власть. Нотариусы такой властью не обладают, но также действуют от имени государства, которое передает нотариусу часть своих функций и полномочий по обеспечению защиты прав и законных интересов граждан и юридических лиц, поддержанию правопорядка. Между тем есть и существенное отличие: судебная деятельность представляет собой правосудие, которое осуществляется только судом (ст. 118 Конституции РФ), а что касается функций нотариата, то они представляют собой в широком правовом контексте предупредительное правосудие, направленное на предупреждение споров и оказание содействия и помощи судам в реализации их функций. Нотариат в этом смысле – орган бесспорной гражданской юрисдикции¹.

Основные направления содействия нотариата органам судебной власти и осуществлению правосудия:

- оказывает содействие судебной системе, разгружает суды от дел бесспорного характера, предупреждает возникновение спора в судах;
- снижает спорность отношений гражданского оборота;
- облегчает и ускоряет рассмотрение гражданских споров в судах;
- ряд нотариальных действий направлен на закрепление доказательств для будущих судебных процессов, в частности, действия по обеспечению доказательств.

Нотариальные акты обладают фактической бесспорностью, особой доказательственной силой, что упрощает задачу суда по установлению действительных обстоятельств дела². Грамотно составленные нотариальные документы во многом должны облегчить рассмотрение споров в судебных заседаниях, а это говорит о том, что эффективность правосудия посредством деятельности нотариата должна повышаться.

К сожалению, гражданское процессуальное законодательство не содержит никаких специальных правил оценки нотариальных актов, ни одной статьи, где указывалось бы на нотариальный акт как на доказательство подлинности содержания документа и устанавливались бы особые правила его оспаривания. Недооценка доказательственной силы нотариальных актов проявляется и в судебной практике привлечения нотариусов в процесс для дачи свидетельских показаний, что прямо противоречит аутентичности³.

При действующем сегодня законодательстве Российской Федерации нотариус не работает в состязательной сфере, присущей правосудию, и не занимается оценкой доказательств, его область – бесспорная юрисдикция. При возникновении конфликтной ситуации нотариус обязан уклониться от разрешения данного дела и рекомендовать сторонам обратиться в суд за разрешением спора⁴.

В случае наделения законодателем нотариуса процессуальными полномочиями, в том числе по установлению юридических фактов, необходимых для оформления наследственных прав, получаем как результат сниженный процент обращений граждан в суд и тем самым разгружаем от дел излишне перегруженные суды.

Значимость участия нотариуса в судебном процессе заключается в следующем:

- в исполнении нотариусами запросов суда об истребовании документов и информации о совершенных нотариальных действиях, в том числе по наследственным правоотношениям – это материалы наследственного дела;
- в участии в гражданском процессе в качестве стороны, третьего лица, свидетеля, лица, участвующего в делах особого производства. Применительно к наследственным правоотношениям нотариуса чаще привлекают к участию в качестве свидетеля, лица, участвующего в делах особого производства;
- в исполнении решений суда. По делам о наследстве, например, это выдача свидетельств о праве на наследство по закону и по завещанию, в том числе и в случае признания недействительными ранее выданных свидетельств;

¹ См.: Ярков В. В. Основные положения участия нотариусов в гражданском и арбитражном процессах // Бюллетень нотариального вестника. 2011. № 4. С. 163–164.

² Там же.

³ См.: Тарбагаева Е. Б. Нотариальная форма охраны: перспективы развития // Нотариат, государственная власть и гражданское общество: современное состояние и перспективы : материалы всерос. науч.-практ. конф. М. : ФРПК, 2007. С. 88.

⁴ См.: Решетников И. В., Ярков В. В. Гражданское право и гражданский процесс в современной России. М. : Норма, 1999. С. 1–26.

– в принятии решения суда к нотариальному производству и оформлению наследственных прав в нотариальном порядке (в ситуациях установления решением суда юридических фактов: смерти, родственных отношений, принятия наследства).

Прямой судебный контроль за деятельностью нотариуса осуществляется при рассмотрении судами заявлений о совершенных нотариальных действиях или об отказе в их совершении в рамках особого производства гражданского процесса по правилам, предусмотренным гл. 37 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации (далее – ГПК РФ), и в соответствии с общими правилами гражданского судопроизводства, если иное не установлено законом.

Косвенный судебный контроль осуществляется судами общей юрисдикции и арбитражными судами (по делам об отчуждении долей, наследовании долей в уставном капитале обществ с ограниченной ответственностью) при рассмотрении судами практически всех дел, так или иначе связанных с нотариальными актами.

По делам о наследовании нотариус не участвует в деле как сторона, поскольку признание нотариального акта (например, свидетельства о праве на наследство) недействительным само по себе никаких последствий для нотариуса не несет. Бывает, конечно, судьи привлекают нотариусов в качестве третьих лиц, но, по нашему мнению, по таким делам нотариус в случае необходимости допрашивается в качестве свидетеля (ст.ст. 67, 70 ГПК РФ). В таких ситуациях решение не затрагивает прав и обязанностей нотариуса и не имеет для него преюдициального значения⁵.

Участие нотариуса в качестве свидетеля или лица, участвующего в деле, регулируется процессуальным законодательством, следовательно, хранить нотариальную тайну по совершенному нотариальному действию нотариус не обязан. Статья 5 Основ законодательства РФ о нотариате распространяет свое действие на стадию нотариального производства. Поскольку нотариус участвует в рамках процессуальных отношений в качестве стороны, свидетеля или лица в особом производстве, следовательно, может использовать предоставленные ГПК РФ полномочия,

включая право участия в суде через законных представителей.

Бремя доказывания обстоятельств, на которых нотариус строит свою позицию в деле, возлагается на него (п. 1 ст. 56 ГПК РФ). Нотариус может ходатайствовать о содействии в собирании или истребовании доказательств (ст. 57 ГПК РФ).

Тем не менее есть предпосылки для признания нотариальных актов особыми доказательствами, поскольку до тех пор, пока не признаны соответствующие факты недействительными, действует презумпция истинности нотариального акта и зафиксированных в нем фактов. К примеру, согласно постановлению ФАС Московского округа от 16 июля 2004 г. № КГ-А 40/5767-04 по конкретному делу Арбитражный суд не мог исходить из незаконности нотариального акта о протесте векселя до тех пор, пока соответствующее нотариальное действие (протест векселя) не было отменено в порядке гл. 37 ГПК РФ. В любом случае нотариальные акты должны обеспечивать большее доверие в сопоставлении с другими доказательствами⁶.

Практически все нотариальные акты – это письменные доказательства (ст. 71 ГПК РФ). Основы законодательства РФ о нотариате не исключают ведения протокола нотариального действия, например, составляется протокол о вскрытии закрытого завещания (ст. 1126 ГК РФ). Целесообразно вести протоколы по аналогии и фиксировать задаваемые нотариусом вопросы и ответы (при удостоверении завещаний, свидетельствовании подлинности подписи на заявлениях об отказе от наследства, о принятии наследства). Судебная и нотариальная практика говорят о том, что такие протоколы принимаются судьями в качестве одних из доказательств – это дополнительное доказательство, гарантирующее в будущем юридическую безопасность для нотариуса и лиц, обратившихся за совершением нотариального действия.

Полномочия суда по истребованию доказательств отражены в ст. 57 ГПК РФ. Согласно ч. 2 ст. 71 ГПК РФ письменные доказательства представляются в подлиннике или в форме надлежащим образом заверенной копии. Вопрос о предоставлении реестра в подлиннике весьма затруднителен, поскольку в нем указываются сведения

⁵ См.: Жуikov В. М. Нотариусы помогают судам повышать эффективность правосудия // Нотариат, государственная власть и гражданское общество: современное состояние и перспективы : материалы всерос. науч.-практ. конф. М. : ФРПК, 2007. С 22–26.

⁶ См.: Ярко В. В. Указ. соч. С. 171.

о других нотариальных действиях, следовательно, возможно нарушение тайны нотариального действия (ст. 5 Основ законодательства РФ о нотариате). Полагаем, правильной следует считать практику, когда нотариусом предоставляется выписка из реестра, а также ксерокопия соответствующей страницы реестра. Реестр может быть предоставлен в суд для обозрения, но с отсутствием доступа к тем листам реестра, которые не относятся к делу. Порядок возвращения в нотариальную контору представленных в суд подлинных письменных доказательств определен в ст. 72 ГПК РФ, они возвращаются по просьбе лиц, участвующих в деле, после вступления решения суда в законную силу.

Нотариусы порой не участвуют в деле лично, ограничиваясь направлением отзыва либо не являясь в процесс, но факты, включенные в судебное решение, не могут быть оспорены в последующем процессе и приобретают преюдициаль-

ную силу. Кроме того, целесообразно личное участие нотариуса в качестве свидетеля, а в необходимых случаях – в качестве специалиста, поскольку в применении норм наследственного права и оформлении наследственных прав нотариус специализируется лучше многих других юристов. Это необходимо для правильного разрешения дела.

Для всестороннего и полного исследования обстоятельств в целях правильного разрешения дела необходимо исследовать все материалы наследственного дела, доказательства по делу в совокупности, привлекать нотариусов как в качестве свидетелей, так и в качестве специалистов. Это необходимо в целях выяснения обстоятельств, имеющих юридическое значение для правильного разрешения конкретного дела, а также установления тех юридических фактов, которые необходимы для оформления наследственных прав.

УДК 349.414.028:[332.334.4:63]

**ПОСЛЕДСТВИЯ РЕОРГАНИЗАЦИИ
СЕЛЬСКОХОЗЯЙСТВЕННЫХ ПРЕДПРИЯТИЙ
В АКЦИОНЕРНЫЕ ОБЩЕСТВА ЗАКРЫТОГО ТИПА
В НАЧАЛЬНЫЙ ПЕРИОД ПРОВЕДЕНИЯ ЗЕМЕЛЬНОЙ РЕФОРМЫ:
НЕКОТОРЫЕ ВОПРОСЫ СУДЕБНОЙ ПРАКТИКИ
Consequences of Agricultural Enterprises Reorganization
into Closed Joint Stock Companies During the Initial Period of Land Reform:
Some Issues of Judicial Practice**

Е. А. Конюх – доцент кафедры гражданско-правовых дисциплин Омской академии МВД России, кандидат юридических наук, доцент

E. A. Konyukh – Associate Professor of the Civil Law Disciplines Chair of the RF Interior Ministry Omsk Academy, Candidate of Law Sciences, Associate Professor

***Аннотация.** В статье на основе изучения некоторых дел из судебной практики анализируются последствия реорганизации в начальный период проведения земельной реформы бывших совхозов и колхозов в акционерные общества закрытого типа, связанные с регистрацией за этими вновь образованными сельскохозяйственными предприятиями права собственности на общий земельный участок сельскохозяйственного назначения.*

Considering some cases of judicial practice the author analyses the consequences of reorganization the former state farms and collective farms into closed joint stock companies during the initial period of land