

УДК 347.961

ОСОБЕННОСТИ ОБЖАЛОВАНИЯ НОТАРИАЛЬНОГО ДЕЙСТВИЯ ИЛИ ОТКАЗА В ЕГО СОВЕРШЕНИИ

А.В. Афтахова

ФГБОУ ВО «Тверской государственный университет»

Статья посвящена анализу особенностей обжалования нотариального действия или отказа в его совершении. Значительное внимание уделяется основаниям и порядку отказа в совершении нотариального действия, подробно рассмотрен порядок подготовки и подачи заявления о совершенном нотариальном действии или отказе в его совершении. Кроме того, проанализированы особенности докзывания в процессе рассмотрения данной категории дел.

***Ключевые слова:** нотариус, нотариальное действие, отказ в совершении нотариального действия, постановление об отказе в совершении нотариального действия, особое производство.*

Правом совершать нотариальные действия в соответствии с действующим законодательством наделены:

- 1) нотариусы, работающие в государственных нотариальных конторах;
- 2) нотариусы, занимающиеся частной практикой;
- 3) должностные лица консульских учреждений;
- 4) главы местных администраций поселений и специально уполномоченные должностные лица местного самоуправления поселения в случае отсутствия в поселении нотариуса.

Кроме того, гражданским законодательством право удостоверить доверенности и завещания предоставлено и иным лицам, таким, как главные врачи, военные командиры, начальники исправительных учреждений и др. Правила совершения нотариальных действий указанными лицами строго определены законодательством Российской Федерации.

Основным нормативным актом, регламентирующим нотариальную деятельность, являются Основы законодательства Российской Федерации о нотариате, которые утверждены Верховным Советом РФ 11.02.1993 г. № 4462-1 (далее – Основы). В соответствии с гл. VII Основ существуют следующие формы контроля за деятельностью нотариусов:

- 1) судебный контроль. В рамках данного вида контроля суд проверяет законность и правильность совершения нотариального действия или правомерность отказа в его совершении;
- 2) контроль за совершением нотариальных действий должностными лицами местного самоуправления. Данный вид контроля предусмотрен

ст. 33.1 Основ и введен ФЗ от 29.12.2014 г. № 457-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации». В рамках данного вида контроля органы юстиции на основании заявления заинтересованного лица проводят проверку соблюдения порядка совершения нотариальных действий должностными лицами местного самоуправления;

3) контроль за исполнением нотариусами своих профессиональных обязанностей. Данный вид контроля носит внутриведомственный характер и в основном касается внутренней стороны деятельности нотариусов. 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, а нотариусами, занимающимися частной практикой, – нотариальные палаты.

Основной и наиболее активно используемой формой контроля за совершением нотариальных действий в настоящее время является судебный контроль. Соответствующий судебный процесс инициируется по заявлению заинтересованного лица, которое оспаривает законность совершенного нотариального действия или правомерность отказа в его совершении.

Рассмотрение заявления о совершенном нотариальном действии или об отказе в его совершении отнесено российским законодательством к ведению судов общей юрисдикции. Данная категория дел неподведомственна арбитражному суду, поскольку, как разъясняется в Постановлении Президиума ВАС РФ от 19.05.1998 г. № 1951/97, частный нотариус не относится к числу граждан-предпринимателей.

Прежде всего следует остановиться на обжаловании отказа в совершении нотариального действия. Данный вопрос четко регламентирован ст. 48 Основ законодательства РФ о нотариате, где установлен исчерпывающий перечень обстоятельств, при которых нотариус имеет право на отказ в совершении нотариального действия.

В частности, отказ допускается, если совершение нотариального действия противоречит закону. В обязанности нотариуса входит отказ в совершении нотариального действия в случае его несоответствия законодательству Российской Федерации или международным договорам (ст. 16 Основ). К примеру, правомерным является отказ, если предмет или характер сделки, подлежащей удостоверению, не соответствует требованиям законодательства или если заявитель обращается за совершением нотариального действия, направленного на отчуждение неотчуждаемых прав граждан.

Одним из оснований является также ситуация, когда нотариальное действие подлежит совершению другим нотариусом. Как правило, большинство нотариальных действий могут быть совершены любым нотариусом по выбору заинтересованного лица. Однако Основами предусмотрены случаи так называемой «исключительной компетенции» определенного нотариуса на совершение конкретного нотариального действия. Так, например, получение заявления о принятии наследства или об отказе от него, принятие претензий от кредиторов наследодателя, принятие мер к охране наследственного имущества, оплата расходов за счет наследственного имущества, выдача свидетельства о праве на наследство осуществляются нотариусом по месту открытия наследства (ст. 62–64, 69, 70 Основ).

В случае, если с просьбой о совершении нотариального действия обратился недееспособный гражданин либо представитель, не имеющий необходимых полномочий, нотариус также вправе (и одновременно обязан) отказать в совершении нотариального действия. Статьей 43 Основ предусмотрена обязанность нотариуса осуществить проверку дееспособности граждан, правоспособности юридического лица, а также полномочий на совершение нотариального действия в случае, если за его совершением обратился представитель. При возникновении сомнений в дееспособности лица, а также при отсутствии соответствующих полномочий на обращение за совершением нотариального действия нотариус отказывает в его совершении.

Одним из оснований для отказа в совершении нотариального действия является выявление противоречия сделки, совершаемой от имени юридического лица, целям, указанным в его уставе или положении. В уставе (положении) юридического лица должны быть указаны цели, а также виды деятельности, которые данное юридическое лицо вправе осуществлять. Отдельными видами деятельности, перечень которых определяется законом, юридическое лицо может заниматься только на основании специального разрешения (лицензии). В случае обращения за совершением нотариального действия, связанного с заключением сделки от имени юридического лица, нотариус в обязательном порядке осуществляет проверку соответствия сделки, предполагаемой к заключению, целям деятельности, указанным в уставе (положении) данного юридического лица. При выявлении противоречий нотариус имеет право отказать в совершении нотариального действия (в частности, в удостоверении сделки).

Кроме того, отказ допускается в случае, если сделка не соответствует требованиям закона. Данное основание для отказа носит общий характер и предполагает самые разнообразные нарушения норм законодательства, включая нарушение требований, предусмотренных законода-

тельством в отношении формы договора, отсутствие существенных условий договора, нарушение иных основополагающих положений, а также нарушение формальных (процедурных) моментов (при отсутствии подписи одной из сторон, реквизитов договора, неверного описания предмета договора и др.).

В качестве последнего из оснований для отказа в совершении нотариального действия предусмотрена ситуация, когда документы, представленные для совершения нотариального действия, не соответствуют требованиям законодательства. Речь идет, прежде всего, о несоответствии формы документа требованиям законодательства (к примеру, на документе отсутствует печать), а также о нарушениях в содержании документа. Кроме того, по этому основанию нотариусы отказывают в удостоверении копий документов, содержащих пометки, подписи, размытый нечитаемый текст и в других подобных случаях.

При выявлении обстоятельств, препятствующих совершению нотариального действия, нотариус формулирует отказ в его совершении. Как правило, отказ формулируется в устной форме. Однако по просьбе лица, которому отказано в совершении нотариального действия, нотариус должен вынести соответствующее постановление, в котором изложить причины отказа, а также разъяснить порядок его обжалования.

Постановление об отказе в совершении нотариального действия должно отвечать определенным требованиям. В частности, согласно Методическим рекомендациям по совершению отдельных видов нотариальных действий нотариусами Российской Федерации (утв. Приказом Министерства юстиции Российской Федерации от 15 марта 2000 г. № 91) в данном документе обязательно должны быть указаны:

- 1) дата вынесения постановления;
- 2) фамилия, имя, отчество нотариуса, вынесшего постановление, дата и номер приказа органа юстиции о назначении на должность нотариуса, его нотариальный округ или наименование государственной нотариальной конторы;
- 3) дата обращения и сведения о лице, обратившемся для совершения нотариального действия;
- 4) о совершении какого нотариального действия просил обратившийся;
- 5) мотивы, по которым отказано в совершении нотариального действия со ссылкой на законодательство;
- 6) порядок и сроки обжалования отказа.

Постановление составляется в двух экземплярах, заверяется подписью нотариуса с приложением его печати и регистрируется в книге исходящей корреспонденции. Один экземпляр вручается или направляется лицу, которому отказано в совершении нотариального действия. Другой

экземпляр постановления с подписью лица, которому вручено постановление, или с отметкой о направлении по почте (вручении) лицу, которому отказано в совершении нотариального действия, оставляется в делах нотариуса.

В тех случаях, когда в совершении нотариального действия отказывают иные должностные лица, уполномоченные на совершение нотариальных действий, они также по просьбе лица, которому было отказано, обязаны изложить причины отказа в письменной форме. Вместе с тем действующее законодательство о нотариате не требует вынесения в этом случае постановления. Однако и в этом документе также должны содержаться все сведения, предусмотренные для постановлений об отказе в совершении нотариального действия.

В соответствии со ст. 262 ГПК РФ дела по заявлениям о совершенных нотариальных действиях или об отказе в их совершении отнесены к делам, рассматриваемым судом в порядке особого производства. Более детально порядок рассмотрения заявлений о совершенных нотариальных действиях или об отказе в их совершении регламентирован гл. 37 ГПК РФ. Данная категория дел рассматривается и разрешается судами в порядке особого производства по правилам искового производства.

В настоящее время, помимо Гражданского процессуального кодекса РФ, вопросы рассмотрения данной категории дел урегулированы Постановлением Пленума Верховного Суда РФ от 29 мая 2012 г. № 9 «О судебной практике по делам о наследовании» и некоторыми другими. В частности, в Постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 10 февраля 2009 г. № 2 «О практике рассмотрения судами дел об оспаривании решений, действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих» обращается внимание на то, что нотариусы не являются индивидуальными предпринимателями (п. 6 Постановления), что исключает возможность рассмотрения споров с участием нотариусов в порядке арбитражного судопроизводства. Кроме того, подчеркивается, что дела об оспаривании нотариальных действий, в том числе совершенных главами местных администраций поселений и специально уполномоченными должностными лицами местного самоуправления поселений, уполномоченными должностными лицами, или об отказе в совершении этих действий названными лицами подлежат рассмотрению в порядке особого производства (а не в порядке, предусмотренном гл. 25 ГПК РФ, регулирующей порядок производства по делам об оспаривании решений, действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих).

Отдельно следует остановиться на понятийном аппарате. Статьей 49 Основ предусмотрена возможность обжалования нотариального действия или отказа в его совершении. По правилам указанной статьи заинтересованное лицо подает соответствующую жалобу о совершенном нотариальном действии или об отказе в его совершении. Однако, как указывалось выше, данная категория дел рассматривается в рамках гражданского процесса в порядке особого производства. Согласно гл. 37 ГПК РФ заинтересованное лицо подает заявление (а не жалобу) о совершенном нотариальном действии или об отказе в его совершении. Соответственно, нотариальное действие или отказ в его совершении не обжалуются (при отсутствии жалобы), а оспариваются в суде. Данное противоречие терминов в действующем законодательстве до настоящего времени не устранено.

Рассмотрим подробнее правила и основные особенности подачи заявлений о совершенных нотариальных действиях и об отказе в их совершении. Заявление о неправильности (неправомерности, незаконности) совершения нотариального действия подается в суд, если, по мнению заинтересованного лица, нотариусом или уполномоченным должностным лицом необоснованно отказано в совершении нотариального действия или были нарушены установленные законом правила его совершения (соответствующее действие было совершено с нарушением требований законодательства). Например, нотариусом удостоверена сделка, для которой законом не предусмотрена нотариальная форма, и против такого действия возражала одна из сторон сделки. Заявление об отказе в совершении нотариального действия подается в суд в случае, если заинтересованное лицо считает, что данный отказ является незаконным и нарушает его права и законные интересы.

В статье 310 ГПК РФ определены правила подачи заявлений о совершенном нотариальном действии или об отказе в его совершении. Заинтересованное лицо, считающее неправомерным совершенное нотариальное действие или отказ в совершении нотариального действия, вправе подать заявление в суд по месту нахождения нотариуса или по месту нахождения должностного лица, уполномоченного на совершение нотариальных действий. Данная статья определяет также, что 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:

1. госпиталя, больницы, санатория, другого стационарного лечебного учреждения;
2. учреждения социального обслуживания, в том числе дома для престарелых и инвалидов, учреждения социальной защиты населения;
3. экспедиции, воинских части, соединения, учреждения и военно-

учебного заведения, места лишения свободы.

Заявление в защиту интересов лица, считающего неправомерными совершенные нотариальные действия или отказ в их совершении, может быть подано в суд прокурором.

В заявлении должны содержаться все необходимые данные для правильного и своевременного разрешения спора, в частности, кроме сведений о заявителе, в нем следует указать:

- фамилию, инициалы нотариуса или должностного лица, выполнившего нотариальное действие либо отказавшего в его совершении;
- адрес нотариальной конторы или наименование и местонахождение организации, в которой выполняют свои обязанности названные должностные лица;
- какое нотариальное действие обжалуется или в совершении какого нотариального действия отказано;
- обстоятельства, явившиеся основаниями заявленных требований;
- доказательства, подтверждающие изложенные в заявлении обстоятельства;
- сведения о других заинтересованных лицах, известных заявителю.

Участвующими лицами по делам особого производства являются заявитель (заявители) и заинтересованное лицо (нотариус или уполномоченное должностное лицо). Однако их неявка не является препятствием к рассмотрению дела по существу.

Заявление о совершенном нотариальном действии или об отказе в его совершении подается заинтересованным лицом в суд в десятидневный срок, исчисляемый со дня, когда заявителю стало известно о совершенном нотариальном действии или об отказе в совершении нотариального действия.

При рассмотрении заявления суд выясняет все обстоятельства, связанные с течением указанного срока. В частности, суд выясняет дату совершения нотариального действия в соответствии с удостоверительной надписью или дату отказа в его совершении на основании вынесенного постановления, а также дату, когда заявителю стало известно о нотариальном действии, которое он считает неправильным, либо об отказе в совершении нотариального действия. Следует обратить внимание, что при отказе в совершении нотариального действия указанный срок отсчитывается с даты вынесения нотариусом соответствующего постановления об отказе в совершении нотариального действия, а не с даты устного отказа нотариуса. В ситуации, когда нотариус отказывается выносить постановление, заявление с просьбой о совершении нотариального действия с приложением дополнительных документов следует направить по почте (см. Решение Таганского районного суда г. Москвы от 29.03.2011 г. по делу № 2-703-11/9). Кроме того, заявитель имеет право

подать в суд заявление об обязанности нотариуса вынести постановление об отказе в совершении нотариального действия (см. Определение Судебной коллегии по гражданским делам Ростовского областного суда от 13.08.2013 г. по делу № 33-10135/2013). Необходимым условием для удовлетворения заявленных требований в этом случае будет направление письменного заявления нотариусу о совершении нотариального действия для получения письменного отказа (см. Апелляционное определение Судебной коллегии по гражданским делам Ростовского областного суда по делу № 33-6625/12).

В случае подачи заявления по истечении установленного десятидневного срока суд выясняет, по каким причинам заявитель пропустил этот срок. Если суд установит, что срок на обжалование нотариального действия (отказа в его совершении) был пропущен по уважительной причине, он может восстановить этот срок по ходатайству заявителя.

После разрешения вопроса о сроке подачи заявления суд определяет процессуальный порядок, в котором должно быть рассмотрено заявление лица, обратившегося в суд. По общему правилу в особом производстве может быть рассмотрено заявление о совершенном нотариальном действии или об отказе в его совершении исключительно при условии, что у заинтересованных лиц отсутствует спор о гражданском праве, подведомственный суду. В случае, если в возникшем между заинтересованным лицом и нотариусом споре суд усматривает наличие спора о праве (наиболее часто встречаются случаи, когда между наследниками имеется спор о праве на наследуемое имущество), который подменяется спором о правильности совершения нотариального действия или отказе в его совершении, суд оставляет заявление лица без рассмотрения. В данной ситуации суд выносит определение об оставлении заявления без рассмотрения, заинтересованному лицу разъясняется, что данный спор подлежит рассмотрению в порядке искового производства. Определение об оставлении заявления без рассмотрения может быть вынесено в любое время до принятия решения по результатам рассмотрения заявления по существу, т.е. как на стадии принятия заявления к производству, так и в процессе рассмотрения дела. Определение об оставлении заявления без рассмотрения может быть обжаловано в апелляционном порядке путем подачи частной жалобы в вышестоящий суд через суд, вынесший определение (см. Определение Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда РФ от 20.01.2009 г. по делу № 5-В08-141).

Обязанности по доказыванию в данном процессе распределяются следующим образом: заявитель осуществляет доказывание неправомерности нотариального действия либо отказа в совершении нотариального действия, а нотариус или соответствующее должностное лицо, совершившее нотариальное действие, обязано обосновать правильность и

правомерность этого действия либо отказа в его совершении. Соответственно в случае оспаривания отказа в совершении нотариального действия заявитель обязан представить суду оригиналы документов, которые, по его мнению, должны быть нотариально удостоверены или засвидетельствованы, либо документы, на основании которых нотариус должен был, по мнению заявителя, совершить нотариальное действие (например, выдать свидетельство о праве на наследство). Дополнительно следует приложить постановление нотариуса либо другого уполномоченного должностного лица об отказе в совершении нотариального действия, а в случае его отсутствия – копию заявления об обращении к нотариусу с просьбой в совершении нотариального действия. В качестве доказательства неправильности (неправомерности) совершения нотариального действия заявитель должен представить суду подлинники нотариальных документов, выданных нотариусом или уполномоченным должностным лицом, действия которого обжалуются.

Если заявленные требования будут удовлетворены судом, соответствующее решение суда отменяет совершенное нотариальное действие или, в случае оспаривания отказа, обязывает нотариуса совершить такое действие (ст. 312 ГПК РФ). В связи с этим в резолютивной части решения в случае отмены нотариального действия суд указывает, какое конкретное действие, когда и кем совершенное подлежит отмене. При удовлетворении заявления об отказе в выполнении нотариального действия указывается, что отказ признается незаконным, а также закрепляется обязанность нотариуса или уполномоченного должностного лица совершить соответствующее нотариальное действие (см. Апелляционное определение Московского городского суда от 18.07.2014 г. по делу № 33-21787, Апелляционное определение от 12.11.2014 г. по делу № 33-7345/2014, Апелляционное определение Московского городского суда от 06.10.2014 г. по делу № 33-20997/14).

В случае удовлетворения заявленных требований суд направляет копию решения в нотариальный орган, где было совершено нотариальное действие (отказано в его совершении), либо по месту работы должностного лица, чьи действия были оспорены. Указанное судебное решение после его вступления в силу является обязательным для исполнения нотариусом или уполномоченным лицом, действия которых оспаривались. В то же время нотариус (уполномоченное должностное лицо), совершивший нотариальное действие или отказавший в его совершении, равно как и заявитель, имеют право обжаловать решение суда в порядке, установленном ГПК РФ.

8 декабря 2014 г. решением Комитета по гражданскому, уголовному, арбитражному и процессуальному законодательству Государственной Думы Федерального Собрания РФ была одобрена Концепция еди-

ного Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации. В Концепции затронуты практически все вопросы гражданского и арбитражного законодательства, разъясняются перспективы модернизации данных отраслей права.

В частности, применительно к особому производству указывается, что принципиально подход к данному порядку рассмотрения и разрешения дел изменен не будет. При этом существенное внимание уделено ситуации, когда при подаче заявления или рассмотрении дела в порядке особого производства устанавливается наличие спора о праве, подведомственного суду. В настоящее время, как указывалось ранее, при возникновении подобных обстоятельств суд выносит определение об оставлении заявления без рассмотрения, в котором разъясняет заявителю и другим заинтересованным лицам их право разрешить спор в порядке искового производства (ч. 2 ст. 263 ГПК РФ).

Разработчики Концепции полагают, что при подаче иска невозможно оставить заявление без рассмотрения, ибо последнее является одной из двух форм окончания рассмотрения дела по существу без вынесения решения. Кроме того, оставление заявления без рассмотрения не препятствует заявителю вновь обратиться в суд, но уже с иском. При этом предлагается с позиции процессуальной экономии предложить заявителю уточнить предмет требования и перейти к рассмотрению данного дела в порядке искового производства. Если заявитель не будет с этим согласен, он вправе отказаться от заявленного требования.

На практике бывает довольно сложно отличить установление факта от материально-правового спора. Точно такие же сложности возникают порой при отграничении публично-правового спора от искового. В связи с этим было бы правильно оставить на усмотрение суда определение применяемого процессуального права при разрешении спора, введя правило, в соответствии с которым, если суд считает, что в данном деле есть спор о праве, то он переходит к рассмотрению данного дела по правилам искового производства, что, в свою очередь, не является основанием для отмены судебного акта.

В случае утверждения в новом едином ГПК данные изменения затронут также процессуальные особенности обжалования нотариальных действий или отказа в их совершении.

Список литературы

1. Гражданский кодекс Российской Федерации // СЗ РФ. 1994. № 32. Ст. 3301.
2. Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации // Рос. газ. 2002. 20 нояб.
3. Концепция единого Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации (одобрена решением Комитета по гражданскому, уголовному, арбитражному и процессуальному законодательству ГД ФС РФ от 08.12.2014 г. № 124 (1) // СПС «КонсультантПлюс».
4. Методические рекомендации по совершению отдельных видов нотариальных действий нотариусами Российской Федерации (утв. Приказом Министерства юстиции Российской Федерации от 15 марта 2000 г. № 91) // Бюллетень Минюста РФ. 2000. № 4.
5. Основы законодательства Российской Федерации о нотариате (утв. Верховным Советом РФ 11.02.1993 г. № 4462-1) // Рос. газ. 1993. 13 марта.
6. Крашенинников П.В., Зайцева Т.И., Гонгало Б.М., Ярков В.В., Юшкова Е.Ю. Настольная книга нотариуса. 2-е изд., испр. и доп. М.: Волтерс Клувер, 2004.
7. Невская М.А., Шалагина М.А. Адвокатура и нотариат. М: Эксмо, 2007. 160 с.

THE SPECIFIC OF NOTARIAL ACTS' APPEAL AND REFUSAL OF ITS' COMMITMENT

A.V. Aftakhova

Tver State University

The article is focused on the specific of notarial acts' appeal or refusal of it's commitment. Much attention is given to the reasons and order of notarial acts' refusal. The procedure for the preparation and submission of the application for committed notarial action or refusal to commit a notarial action is reviewed closely. Besides that, the specific of proving in this category of cases is sifted.

Keywords: *notary, notarial act, refusal of notarial actions' commitment, order of refusal of notarial actions' commitment.*

Об авторе

АФТАХОВА Александра Васильевна — канд. философ. наук, доцент кафедры гражданского процесса и правоохранительной деятельности Тверского государственного университета (170100, г. Тверь, ул. Желябова, 33), e-mail: rizzh@bk.ru.

AFTANOVA Alexandra - Ph.D., assistant professor of civil procedure and law enforcement Tver State University (170100, Tver, ul. Zhelyabova, 33), e-mail: rizzh@bk.ru

Афтахова А.В. Особенности обжалования нотариального действия или отказа в его совершении // Вестник ТвГУ. Серия: Право. 2015. № 2. С. 72 – 83.