

*Минбаев С.А.*

**СУДЕБНЫЙ КОНТРОЛЬ КАК ГАРАНТИЯ НОТАРИАЛЬНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ В КЫРГЫЗСКОЙ РЕСПУБЛИКЕ**

*Минбаев С.А.*

**СОТТУК КӨЗӨМӨЛ КЫРГЫЗ РЕСПУБЛИКАСЫНЫН НОТАРИАЛДЫК ИШМЕРДҮҮЛҮГҮНҮН ТАСТЫК КАТАРЫ**

*S.A. Minbaev*

**JUDICIAL CONTROL AS A GUARANTEE OF NOTARIAL ACTIVITIES IN THE KYRGYZ REPUBLIC**

УДК:340.5/27(575.2)

*В данной статье рассматриваются вопросы судебного контроля в нотариальной деятельности Кыргызской Республики.*

**Ключевые слова:** *судебный контроль, налоговая инспекция, деятельность нотариусов, судебные решения.*

*Бул макалада Кыргыз Республикасынын нотариалдык ишмердүүлүгүндөгү соттук көзөмөлдүн маселелери каралган.*

**Негизги сөздөр:** *соттук көзөмөл, салык инспекциясы, нораиустардын ишмердиги, соттун чечимдери.*

*This article discusses the issues of judicial review in the notarial activity of the Kyrgyz Republic.*

**Key words:** *judicial review, the tax authorities, the activities of notaries, judicial decisions.*

Нотариат представляет собой систему государственных органов, должностных лиц и частных нотариальных контор, на которых возложена обязанность обеспечивать в соответствии с Конституцией Кыргызской Республики, закона Кыргызской Республики «О нотариате» от 30 мая 1998 и другими законодательными актами Кыргызской Республики защиту прав и законных интересов граждан и юридических лиц путем совершения нотариусом предусмотренных законодательством КР нотариальных действий от имени Кыргызской Республики.[1]

Нотариус при осуществлении нотариальной деятельности беспристрастен, независим и руководствуется Конституцией, иными нормативными правовыми актами Кыргызской Республики. Вместе с тем независимость не означает вседозволенность. Деятельность нотариуса контролируется Министерством юстиции Кыргызской Республики, а также различными государственными органами. Контроль за соблюдением нотариусами налогового законодательства осуществляет налоговая инспекция в порядке и сроки, предусмотренные законодательством Кыргызской Республики.[1] Важная роль законодателем отводится судебному контролю за профессиональной деятельностью нотариусов. Надзор судебных органов направлен, прежде всего, на исправление ошибок нотариусов и преследует конечную цель формирования единообразного применения законодательства. Судебные решения тем или иным образом влияют на нотариальную

практику, особенно в вопросах, по которым имеются спорные толкования.

Под гарантией нотариальной деятельности понимается закрепленный нормами нотариального права комплекс мер и средств, призванных обеспечить всем субъектам нотариальных правоотношений возможность использовать предоставленные права и выполнять обязанности. Гарантии нотариальной деятельности одинаково важны для всех участников нотариальных правоотношений.

Судебный контроль за совершением нотариальных действий обеспечивает защиту нарушенных в процессе осуществления нотариальной деятельности прав и законных интересов граждан и юридических лиц, а также судебную защиту самого нотариуса.

В соответствии со ст. 25 Закона Кыргызской Республики «О нотариате»

отказ в совершении нотариального действия или неправильное совершение нотариального действия обжалуются в судебном порядке.

Судебным контролем за совершением нотариальных действий, который осуществляется путем рассмотрения заявления (жалобы) на отказ нотариуса в совершении нотариального действия или неправильное его совершение. Вместе с тем в теории нотариального права принято делить судебный контроль на прямой и косвенный.

Прямой контроль осуществляется при рассмотрении судами заявлений о совершенных нотариальных действиях или об отказе в их совершении в рамках особого производства в гражданском процессе. При этом прямой судебный контроль осуществляется только судами общей юрисдикции по правилам главы 37 ГПК КР.

Косвенный контроль осуществляется судами путем рассмотрения споров между участниками гражданского оборота, когда оспаривается нотариальный акт в исковом производстве как в гражданском, так и в экономическом процессе.

Такое толкование связано, прежде всего, с тем, что согласно ст. 43 закону КР «О нотариате» заинтересованное лицо, считающее неправильным совершенное нотариальное действие или отказ в совершении нотариального действия, вправе подать об

этом жалобу в суд по месту нахождения государственной нотариальной конторы (нотариуса, занимающегося частной практикой). Возникший между заинтересованными лицами спор о праве, основанный на совершенном нотариальном действии, рассматривается судом в порядке искового производства.

Граждане и юридические лица при обращении к нотариусу за совершением нотариального действия вправе рассчитывать на квалифицированное оформление нотариального акта и придание ему формы, предусмотренной действующим законодательством. Однако, если лицо, обратившееся за совершением нотариального действия, не согласно с действиями нотариуса, то оно вправе обратиться за судебной защитой путем обжалования действий нотариуса. Отказ в совершении нотариального действия также может быть обжалован в судебном порядке.

Жалобы на вышеуказанные действия в 10-дневный срок подаются в порядке ст. 312 ГПК КР в виде заявлений в суд по месту нахождения нотариуса. По общему правилу правом на обращение в суд обладают лица, в отношении которых совершено нотариальное действие либо кому отказано в совершении нотариального действия.[2]

Не исключается возможность обжалования гражданами действий (бездействия) нотариуса также и прокурору. При наличии условий, предусмотренных ч. 1 ст. 45 ГПК КР, прокурор вправе обратиться в суд с заявлением в защиту прав гражданина и по делам указанной категории.

Другие лица вправе обжаловать нотариальный акт в порядке искового производства при наличии у них спора о праве. При этом в зависимости от характера спорных материальных правоотношений и их субъектного состава такой спор может относиться к ведению суда общей юрисдикции. Соответственно, если при подаче заявления или рассмотрении дела в порядке особого производства устанавливается наличие спора о праве, подведомственного суду общей юрисдикции, 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. 3 ст. 271 ГПК КР). [2]

Большая часть споров рассматриваются судами общей юрисдикции. Это споры, например, могут касаться прав наследования, взыскания долга по договору займа и т.п.

Судом может быть проверено и нотариальное действие, которое не оспаривается, но выступает в качестве доказательства по делу. Суд обязан проверить законность всех доказательств, которые представляют участники процесса в обоснование своих доводов и возражений. Если судом будет установлено, что нотариальное действие совершено с нарушением требований закона, то суд должен исключить такой нотариальный акт из числа

исследуемых доказательств и рассмотреть дело по иным имеющимся в деле доказательствам.

Интерес представляет такое нотариальное действие, как обеспечение доказательств (статьи 96, 97 закон КР «О нотариате»). Нотариальный акт, выдаваемый гражданам и юридическим лицам в результате его совершения, называется, в зависимости от вида обеспечения доказательства, протоколом (допроса свидетелей, осмотра письменных и вещественных доказательств) или постановлением о назначении экспертизы.[1]

По общему правилу исследование каждого отдельного доказательства осуществляется судом, рассматривающим дело, в стадии судебного разбирательства непосредственно и одновременно с другими доказательствами по делу. Исключением из этого правила является, в частности, институт обеспечения доказательств, предусматривающий получение и закрепление сведений о фактах, имеющих значение для правильного разрешения дела, до стадии судебного разбирательства.

При выполнении процессуальных действий по обеспечению доказательств нотариусы и судьи руководствуются правилами получения доказательств, установленными гражданским процессуальным законодательством.

В рамках прямого судебного контроля будет рассматриваться обжалование нотариального акта в суд общей юрисдикции. Но смысл этого нотариального действия заключается в том, что нотариус изготавливает нотариальный акт для его использования непосредственно в суде. То есть по статусу он приравнивается к процессуальному документу, оформляемому судом для закрепления доказательств. И его обжалование, по сути, превращается в оспаривание процедуры закрепления доказательства. И, как итог такого обжалования, — исключение доказательства из числа исследуемых судом по гражданскому делу доказательств.

Суд может освободить нотариуса от обязанности сохранения тайны, если против него возбуждено уголовное дело в связи с совершением нотариального действия.[3]

Таким образом, мы видим, что нотариальные действия могут быть подвергнуты судебному контролю в суде общей юрисдикции (в порядке особого и искового производства), вне зависимости от состава лиц, принимавших участие в нотариальном процессе. По общепринятому мнению контроль со стороны суда является сдерживающим фактором от преднамеренных ошибок. Более того, совершая нотариальное действие или отказывая в его совершении, нотариус должен быть уверен в законности своих действий и возможности понести полную ответственность в случае признания его действий недействительными.

За ненадлежащее исполнение своих обязанностей и виновные действия нотариусы несут дисциплинарную, гражданско-правовую, материальную и

уголовную ответственность. Ответственность нотариусов в зависимости от степени правонарушения и вины регулируется законом Кыргызской Республики «О нотариате», Трудовым кодексом Кыргызской Республики, Уголовным кодексом Кыргызской Республики.

Справедливости ради следует отметить, что не только граждане и юридические лица, но и другие субъекты нотариального права имеют право на судебную защиту своих прав. Так, нотариус, считающий, что действия или бездействие должностного лица государственного органа, а равно нотариальная контора регионов нарушают его права, может обжаловать эти действия в судебном порядке.[3]

В настоящее время в юридическом сообществе сложился консенсус относительно необходимости реформирования института нотариата в направлении расширения полномочий нотариусов, повышения требований к нотариусу и наделения результатов его деятельности, нотариальных актов, особыми свойствами. Современный нотариат часто критикуется за его пассивную функцию, которая не отвечает потребностям современного делового оборота.

Кроме того, реформа нотариата объективно будет дополнять судебную реформу и способствовать достижению поставленных целей. Дело в том, что одним из основных направлений реформы, что явствует из существующих законопроектов и материалов круглых столов, посвященных данному вопросу, является использование потенциала нотариуса в области предупреждения споров и медиации, что связано с перегруженностью судов и обусловленным ею ростом сроков рассмотрения судебных дел.

Одним из условий выполнения нотариусом профилактической функции по предупреждению гражданских споров является наделение нотариального акта новыми свойствами и, прежде всего, доказательственной силой.

Нотариальные акты могут заключаться в процессе совершения фактических действий и путем выдачи документов, оформленных нотариусами. В законодательстве и юридической литературе до настоящего времени не решен вопрос о правовой природе нотариально оформленных документов. Учеными отмечается, что приравнение их к правоприменительным документам, то есть официальным, публичным актам, должно влечь защиту от их подделки со стороны государства, в том числе следственных органов.

Повышение требований к нотариусу и придание нотариальным актам доказательной силы позволит

облегчить судьям осуществление судебного контроля.

Для этого необходимо разработать комплекс законодательных мер, направленных на более детальное регламентирование процедуры нотариальной деятельности.

По данным опроса проведенного среди нотариусов на юге Кыргызстана на вопрос: «Как, на Ваш взгляд, может выглядеть стратегия развития нотариата в Кыргызстане в будущем?» нотариусы ответили, что данное нотариальное действие будет все больше и больше востребованным, и расширение полномочий при выполнении этого действия крайне необходимо, а потому требуется:

- проведение необходимых курсов повышения квалификации, обмен передовым опытом;
- расширение перечня нотариальных действий по обеспечению доказательств и сферы их применения;
- устранение спорных положений;
- предоставление информации и разработка пошаговой инструкции к выполнению необходимых действий по обеспечению доказательств;
- популяризация и законодательное закрепление результатов нотариальных действий;
- развитие и детализация этого института нотариата с учетом современных технологий и запросов граждан и юридических лиц;

Имеется и такое мнение: никто этим не занимается, поэтому нотариат обречен на «умирание».

Те же слова можно отнести и к институту нотариата как органу превентивного правосудия. Нотариат призван не только оказывать квалифицированную помощь гражданам и юридическим лицам, но и способствовать стабилизации гражданско-правовых и экономических отношений.

Подводя итог вышесказанному, стоит отметить, что без создания полноценной, теоретически обоснованной концепции развития нотариата в Кыргызской Республике, в полной мере сочетающей в себе одновременно и публичный, и частный интересы, не удастся усовершенствовать модель формирования и построения нотариата, не получится сделать его приспособленным к нуждам государства и общества.

#### **Литература**

1. Закон КР «О нотариате» от 30 мая 1998 года N 70 (В редакции Законов КР от 4 марта 2010 года № 45;
2. Гражданский процессуальный кодекс Кыргызской Республики от 11 декабря 2013 года № 217
3. Гражданский процесс. Под редакцией доктора юридических наук, профессора, заслуженного деятеля науки РФ М.К. Треушникова М.: Городец, 2007.
4. Комментарий к гражданскому процессуальному кодексу КР Б., 2001 г.

**Рецензент: к.ю.н., доцент Есенов У.А.**