

Джакшылыкова Г.Дж.

**КЫРГЫЗ РЕСПУБЛИКАСЫНДА НОТАРИАТТЫН ЖАРАНДЫК
ЮРИСДИКЦИЯСЫНЫН ТУТУМУНДАГЫ ОРДУ**

Джакшылыкова Г.Дж.

**МЕСТО НОТАРИАТА В СИСТЕМЕ ГРАЖДАНСКОЙ ЮРИСДИКЦИИ
КЫРГЫЗСКОЙ РЕСПУБЛИКИ**

G.Dzh. Dzhakshylykova

**THE PLACE OF NOTARIES IN THE CIVIL JURISDICTION
OF THE KYRGYZ REPUBLIC**

УДК: 347.961:347/(575.2)

Бул макалада нотариаттын жарандык юрисдикциядагы тутумун аныктоо көйгөйлөрү Кыргыз Республикасынын мыйзамдарына ылайык каралды.

Макала Кыргыз Республикасындагы жарандык юрисдикциядагы нотариаттын ордун жана ролун иликтөөгө багытталган. Автор нотариаттын Кыргыз Республикадагы мыйзам боюнча жарандык юрисдикциядагы ордун табуу боюнча көйгөйүн ачыктаган. Макаладагы талдоодо Кыргыз Республикасында нотариалдык аракеттерди жасоого жаны ыкмага муктаждык бар деп эсептөөгө түрткү берет.

Негизги сөздөр: *нотариат, нотариалдык ишмердүүлүк, нотариус, юрисдикция.*

В статье рассматривается проблема определения места нотариата в системе гражданской юрисдикции по законодательству Кыргызской Республики.

Статья посвящена вопросам изучения места и роли нотариата в гражданской юрисдикции Кыргызской Республики. Автор освещает проблему определения места нотариата в системе гражданской юрисдикции по законодательству Кыргызской Республики. Анализ функций нотариата в статье, дает возможность считать, что в настоящее время в Кыргызской Республике имеется объективная необходимость в новом подходе к совершению нотариальных действий.

Ключевые слова: *нотариат, нотариальная деятельность, нотариус, юрисдикция.*

In article is considered the problem of definition of the place of notaries in system of civil jurisdiction according to legislation of Kyrgyz Republic.

The article is devoted to studying the place and role of notaries in the civil jurisdiction of the Kyrgyz Republic. The author focuses on the problem of determining the place of notaries in the civil jurisdiction according to the legislation of the Kyrgyz Republic. Analysis of the functions of notaries in the article, gives an opportunity to consider that currently in the Kyrgyz Republic there is an objective need for a new approach to notarial acts.

Key words: *notaries, notary activity, notary, jurisdiction.*

Система нотариата представляет собой один из важных юридических институтов государственной деятельности. Каждый гражданин хотя бы один раз в жизни обращался к нотариусу, например, при оформлении доверенности на представительство в судебных органах власти, оформлении наследства, заключении

сделок или нотариальном удостоверении определенных фактов.

Особенности становления правовой системы Кыргызской Республики, формирование которой в ее современном понимании началось в послереволюционный период в рамках Союза Советских Социалистических Республик, предопределяют активный нормотворческий процесс по всем отраслям права, в том числе, и в области нотариата. С момента обретения независимости Кыргызская Республика характеризовалась наличием минимального количества нормативных правовых актов, регламентировавших процедуру совершения нотариальных действий.

При этом постоянно изменяющиеся общественные отношения диктуют необходимость быстрого реагирования со стороны государства в форме принятия различных мер институционального характера, а также формулирования концептуальных принципов, определяющих основные функциональные направления нотариальной деятельности.

Современный период развития общественных отношений и правовой системы в Кыргызской Республике характеризуется реформированием многих основополагающих юридических институтов государства. При изменении социальных, экономических, политических условий жизни населения, корректировки претерпевает и нормативная база, регулирующая все сферы общественных отношений.

Развитие указанных отношений не оставило в стороне и нотариусов, несмотря на то, что этот правовой институт государства является наиболее консервативным в сравнении с другими юридическими институтами [1]. Дальнейшие направления развития нотариата предопределяются, прежде всего, осознанием его роли в общей системе органов гражданской юрисдикции республики, их взаимосвязанности и взаимозависимости.

Статья 16 Конституции Кыргызской Республики закрепляет, что Кыргызская Республика уважает и обеспечивает всем лицам, находящимся в пределах ее территории и под ее юрисдикцией, права и свободы

человека. Никто не может подвергаться дискриминации по признаку пола, расы, языка, инвалидности, этнической принадлежности, вероисповедания, возраста, политических или иных убеждений, образования, происхождения, имущественного или иного положения, а также других обстоятельств. В Кыргызской Республике все равны перед законом и судом [2]. Также Основным законом государства установлено, что каждый имеет право на владение, пользование и распоряжение своим имуществом, результатами своей деятельности (ст. 42) [2].

Статья 40 Конституции Кыргызской Республики предусматривается, что государство обеспечивает развитие внесудебных и досудебных методов, форм и способов защиты прав и свобод человека и гражданина. Каждый вправе защищать свои права и свободы всеми способами, не запрещенными законом. Каждый имеет право на получение квалифицированной юридической помощи. В случаях, предусмотренных законом, юридическая помощь оказывается за счет государства [2]. Таким образом, система нотариата относится к институтам, призванным обеспечить защиту прав и свобод граждан, провозглашенных Основным законом.

Нотариат призван обеспечивать реализацию указанных конституционных прав граждан путем совершения нотариусами предусмотренных законодательными актами нотариальных действий от имени государства [3].

Нужно отметить, что нотариат представляет собой сложное с формально-юридической точки зрения явление, которое нуждается в научно-теоретическом обосновании с целью определения его роли в системе юрисдикционных органов.

Традиционная точка зрения исходит из того, что нотариат считается системой специальных органов. Другая точка зрения исходит из того, что нотариат представляет собой прежде всего систему специальных нотариальных действий. Данное определение оправдано тем, что научная литература рассматривает нотариальную деятельность как категорию. Чаще всего оно встречается в литературе, посвященной непосредственно нотариату [3].

Суть деятельности нотариальных органов состоит прежде всего в том, чтобы обеспечить реальность приобретаемых прав и их закрепление в установленной юридической форме [4]. В своей деятельности органы нотариата руководствуются действующим законодательством Кыргызской Республики и требуют его соблюдения от всех заинтересованных лиц, обращающихся с просьбой о совершении нотариальных действий.

Стоящие перед органами нотариата задачи по охране прав физических и юридических лиц имеют

много общего с задачами суда, но осуществляются они иными методами и способами, присущими только нотариату, деятельность которого имеет предупредительный характер. В случае спора в суде нотариально удостоверенный договор облегчает заинтересованной стороне доказывание своих прав и обязанностей договаривающихся сторон, подлинность подписей, время заключения договора, официальное подтверждение нотариальным органом являются бесспорными и достаточными. Деятельность нотариата имеет своим предметом только бесспорные дела в отличие от судебной, предметом которой по преимуществу являются споры о материальном праве [5]. Так, если по поводу имущества, оставшегося после умершего, возникает спор между наследниками, то он подлежит разрешению в суде, причём суд не связан свидетельством нотариального органа о наследственных правах сторон спора на наследственное имущество [4].

Анализируя задачи, которые стоят перед нотариальными органами, можно сделать вывод, что сущность нотариальной деятельности заключается в удостоверении и подтверждении определенных прав и фактов, в юридическом закреплении гражданских прав с целью предотвращения возможных нарушений или в качестве защиты уже нарушенных прав [5].

В связи с этим большой интерес для определения роли нотариата в системе органов гражданской юрисдикции Кыргызской Республики представляет изучение его функций.

Функции нотариата представляют собой основные направления его деятельности, отражая особенности нотариата как уникального правового института, имеющего своей задачей защиту субъективных прав граждан и юридических лиц в частноправовой сфере и осуществляющего деятельность на принципе публичности [5].

Подробный анализ функций нотариата важен поскольку позволяет определить, имеется ли в деятельности нотариальных органов специфика, необходимая для проведения разграничения между нотариатом и иными юрисдикционными органами, которые решают схожие, аналогичные задачи.

В правовой науке нотариат рассматривается как некая комплексная система, находящаяся на стыке частного и публичного права, поскольку в ходе осуществления нотариальной деятельности защищаются одновременно частные и публичные интересы. Подтверждение данного тезиса мы предполагаем найти в детализированном рассмотрении функциональных направлений деятельности органов нотариата.

Нотариальные функции в целом носят особый характер, вытекающий из публично-правового харак-

тера нотариальной деятельности и особенностей компетенции нотариуса, действующего в рамках бесспорной гражданской юрисдикции [5].

Наиболее распространенным в науке является мнение, согласно которому нотариату присущи следующие базовые функции:

1. Социальные функции (определяют место нотариата в системе органов гражданской юрисдикции и правовой системе государства):

1.1. Предупредительно-профилактическая функция. Задача нотариата – предупредить будущий спор о праве. Нотариус при совершении нотариальных действий устанавливает личность субъектов правоотношения и выявляет их действительные намерения. В обязанность нотариуса входит надзор за законностью этих действий. Таким образом, развитие нотариата и обеспечение его качественной деятельности позволяет в дальнейшем снизить давление на судебную систему государства. Так, нотариат изначально способствует минимизации количества возможных споров. Более того, нотариальные акты, имея особую доказательственную силу, в значительной мере облегчают рассмотрение гражданско-правовых споров и процесс доказывания в суде. Нотариат уменьшает абсолютное количество дел в судах путем принятия на себя гражданско-правовых дел бесспорного характера, т.е. при отсутствии спорных моментов нотариус имеет право осуществлять такие нотариальные действия, как удостоверение соглашений о разделе имущества между супругами, наследниками, брачных контрактов; удостоверение фактов; удостоверение соглашений об обращении взыскания на заложенное недвижимое имущество; решение вопросов о продлении сроков для принятия наследства или включении в число наследников по закону лица, не имеющего возможности представить доказательства о родственных отношениях и т.д. [5].

1.2. Правореализационная функция. Позволяет определить место нотариата в системе осуществления прав и исполнения обязанностей. Она отражается в следующих действиях: при обеспечении надлежащих правовых условий для правомерного поведения участников, в отношении которых совершается нотариальное действие; сам нотариус исполняет, использует и соблюдает требования правовых норм (материального и процедурного характера) в связи с предоставленными ему полномочиями. В ряде случаев нотариус осуществляет правоприменительную деятельность, когда ему предоставлено право разрешать юридические дела в отношении конкретных фактических ситуаций (например, совершение исполнительных надписей) [5]. То есть нотариус при осуществлении деятельности выступает в качестве активного участника правоприменительных отношений, непо-

средственно указывая субъектам материального правоотношения, каким образом следует реализовать их права и обязанности так, чтобы это соответствовало действительной воле обеих сторон, а также отвечало требованиям законодательства, которому подчиняется то или иное правоотношение.

1.3. Правоохранительная функция. Нотариат, обеспечивая законность и правомерность юридических действий участников, снижает уровень гражданских и уголовных правонарушений. Нужно отметить, что, по нашему мнению, правоохранительная функция проявляется в наименьшей степени в ходе осуществления нотариусами своей деятельности. Здесь также важно отметить, что по своему содержанию правоохранительная функция во многом совпадает с предупредительно-профилактической функцией, так как имеет с ней одно целевое назначение и по сути один и тот же результат.

1.4. Фискальная функция. Связана со взиманием нотариусами оплаты при совершении нотариальных действий. Кроме того, отражает правовую необходимость для нотариата способствовать решению государственных задач. Так, органы нотариата способствуют решению такой государственной задачи, как привлечение всех обязанных лиц к уплате налогов путем уведомления налоговых органов об удостоверении сделок и выдаче свидетельств о праве на наследство [5]. Мы полагаем, что данная функция является перспективной, однако не получила должного воплощения в нашем государстве. Помимо денежных средств, сбор которых обеспечивает нотариат при совершении нотариальных действий, большое значение мог бы иметь налаженный информационный обмен между нотариусами и иными государственными, в частности, налоговыми органами. Как мы полагаем, своевременное и полное информирование налоговых и иных фискальных, а в некоторых случаях, правоохранительных органов могло бы привести к усилению государственного контроля за доходной частью отдельных лиц, снижению уровня коррупции в государстве, повышению прозрачности совершаемых сделок.

1.5. Функция юридического обслуживания населения и оказания юридической помощи. Связана с программой оказания государством услуг населению, в том числе, по предоставлению юридической помощи. Данная функция имеет особый смысл в контексте реализации заложенных Конституцией Кыргызской Республики гарантий гражданам на получение квалифицированной юридической поддержки.

2. Содержательные функции (характеризуют нотариальную деятельность):

2.1. Правоустановительная функция. Заключается в необходимости установления в нотариальном производстве больших групп юридических фактов,

чаще всего связанных между собой в фактические составы различной степени сложности. Такая обязанность проверки наличия необходимого фактического состава и истребования необходимых документов лежит на самом нотариусе.

2.2. Удостоверительная функция. Предполагает наделение нотариуса полномочием осуществлять от имени государства отдельные удостоверительные действия, подтверждать юридические факты, придавая этому особый статус.

2.3. Охранительная функция. Заключается в возложении на систему нотариата охраны прав участников нотариального производства, в том числе путем содействия в осуществлении их прав и исполнении обязанностей. Данная функция осуществляется нотариусами при совершении практически любого нотариального действия.

2.4. Юрисдикционная функция. Вытекает из роли нотариата как органа гражданской юрисдикции. Удостоверение фактов, копий документов и другие нотариальные действия в отношении граждан и организаций совершаются таким образом, чтобы при этом не были затронуты (ущемлены) права третьих лиц, государственные и общественные интересы. При этом нотариус осуществляет одновременно все формы юрисдикционной деятельности, он занимается одновременно оперативно-исполнительной и правоустановительной деятельностью, а также в ряде случаев - правоприменительной деятельностью по принудительному осуществлению гражданских прав. Особенностью юрисдикционной деятельности нотариусов является не последующее разрешение уже возникших правовых конфликтов в сфере гражданского оборота, а в основном деятельность по их предупреждению. Только в отдельных случаях, например при совершении исполнительных надписей, нотариусы способствуют разрешению относительно спорных ситуаций гражданского оборота [5].

Как видно из перечисленных функций нотариата, содержательные и социальные функции во многом совпадают, хоть и различаются по названию. Это позволяет говорить о единстве формальных и содержательных признаков нотариальной деятельности. С другой стороны, разграничение нотариальных функций позволяет отразить место нотариата в современном обществе как особого правового института (социальные функции нотариата) и показать специфику его деятельности в отношении участников нотариального производства (содержательные функции нотариата) [6].

Характеризуя роль нотариата в юрисдикционной деятельности, исходя из представленных выше функций, можно отметить, что на сегодняшний день в Кыргызской Республике имеется объективная необ-

ходимость в новом подходе к совершению нотариальных действий, а также возложении на нотариуса обязанности по комплексному оказанию юридической помощи (консультированию, сбору необходимых документов, передаче документов на регистрацию прав и юридических лиц, медиации, присутствию на заседаниях органов управления юридических лиц по вопросам избрания (назначения) органов управления, распоряжения имуществом, более широкому использованию депозитов нотариусов и т.д.) [7]. Современный нотариат может быть использован государством в качестве надёжного правового гаранта в сфере имущественных отношений граждан, облегчить работу судам через процедуры внесудебного урегулирования споров, через широкое применение исполнительной надписи нотариуса, через доказательственную силу нотариального акта и т.д. [8].

Для надлежащего обеспечения современных требований гражданского оборота, с учетом предоставляемых новыми информационными технологиями возможность фиксации и хранения информационных массивов, имеется необходимость во внедрении передовых информационных технологий и создании системного обмена информацией с иными органами государственной власти, осуществляющими фискальные, правоохранительные, правоприменительные функции.

В целом, можно отметить, что сохранение и развитие института нотариата в современном обществе объясняется его выгодностью и полезностью для общества и государства. Помимо публичного статуса нотариуса, нотариального действия и нотариального акта, есть много других важных составляющих, делающих институт нотариата полезным.

По нашему мнению, актуальная роль нотариата предопределяется тем, что его органы успешно сочетают в себе частные и публичные элементы, что способствует наилучшей охране и защите прав и свобод человека, которые являются, в конечном итоге наивысшей ценностью в любом государстве.

Мы разделяем мнение тех исследователей, которые утверждают, что современная модель нотариата - это модель активного нотариата, которая не ограничивается возложением на нотариусов лишь удостоверительных функций [5]. В рамках активной модели перед нотариусом ставится задача оказать комплексную помощь всем заинтересованным участникам гражданского оборота на равных условиях, у него есть полномочия по сбору всех необходимых для совершения нотариального действия документов, по проверке достоверности всего фактического состава путем активных действий. Тем самым граждане и организации освобождаются от необходимости обращения к органам власти различным посредникам для сбора документов [5]. Активная модель нотариата,

помимо прочего, призвана и будет способствовать снижению уровня коррупции в системе государственного управления, что имеет для Кыргызской Республики первостепенное значение в контексте заявленных на государственном уровне целей устойчивого развития и дальнейшего построения социального правового государства и сильного гражданского общества.

Нужно отметить, что реформирование системы нотариата в этом аспекте имеет первостепенное значение, поскольку позитивно отразится на деятельности всех прочих юрисдикционных органов государственной власти. Это обусловлено тем, что активная роль нотариата позволит:

- снизить нагрузку на судебский корпус через более тщательный контроль за правоприменением и правореализацией участниками материальных правоотношений;

- повысить взаимодействие с правоохранительными органами в части предоставления необходимых сведений о субъектах правоотношений;

- увеличить эффективность работы фискальных органов посредством обмена значимой информацией об экономическом статусе субъекта-участника нотариального действия.

Таким образом, можно сделать вывод о том, что нотариат в условиях Кыргызской Республики в настоящее время должен выступать в роли полноценного

многофункционального института гражданского общества, призванного обеспечивать охрану и защиту прав, свобод и законных интересов граждан и организацией, что является необходимым условием существования и развития правового государства.

Литература:

1. Ярков В.В. Эволюция роли нотариуса в современном мире: взаимоотношения с обществом и государством // Закон. - 2012. - С. 123.
2. Конституция Кыргызской Республики от 27 июня 2010 года // Эркин-Тоо. - 2010. - 6 июля. - №61.
3. Герасимов А.В. Органы государственной безопасности в механизме правового государства (теоретико-правовой аспект): дис. ... к. ю. н. - Краснодар, 2004. - С. 110.
4. Волкова Н.А., Щербачева Л.В. Нотариат: учеб. пособие. - М.: ЮНИТИ-ДАНА; Закон и право, 2011. - С. 255.
5. Герасимов А.В., Надтачаев П.В. Роль нотариата в современном гражданском праве // Вестник Красноярского государственного аграрного ун-ва. - 2014. - №12. - С. 276.
6. Информационно-аналитический отдел ФНП. Аналитическая записка к статистическому отчету «О деятельности нотариальных палат субъектов Российской Федерации и нотариусов, занимающихся частной практикой в 2009 году» // Нотариальный вестник. - 2010. - №6.
7. Туманова Л.В., Амаглобели Н.Д. Гражданский процесс: учеб. - М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2012. - С. 134.
8. Сазонова М.И. Надо обеспечить прозрачность и эффективность нотариальной деятельности // Нотариальный вестник. - 2010. - №1. - С. 77.

Рецензент: д.ю.н. Сабырова К.Дж.