

Садыров Б., Турсунбаев Ж.

ЖАРАНДАРДЫН МУРАСТОО УКУГУН КОРГООДО НОТАРИАТ ОРГАНДАРЫНЫН МИЛДЕТИ

Садыров Б., Турсунбаев Ж.

РОЛЬ ОРГАНОВ НОТАРИАТА В ЗАЩИТЕ НАСЛЕДСТВЕННЫХ ПРАВ ГРАЖДАН

A. Sadyrov, Zh. Tursunbaev

THE ROLE OF NOTARIES IN PROTECTING THE INHERITANCE RIGHTS OF CITIZENS

УДК: 347.135.224.2

Бул макалада жарандардын мурастоо укугун коргоодо нотариат органдарынын милдети изилденет. Нотариалдык ишмедуулугу өзгөчө өзүнө таандык функциясы менен айрымаланат жана укук бекитүүчү, күбөлөндүрүүчү, коргоочу жана юрисдикциялык ишмердиги менен байланышы бар. Нотариат органдарынын жалпы ишмердиги белгилүү бир юридикалык формада баяндалган укуктун анык калыптанышын камсыздоону камтыйт. Бүгүнкү күндө нотариалдык ишмердүүлүк мурастоо укугун коргоонун негизги формасы менен белгиленет жана ушул эле укукту коргоодо укуктук негиз катары Кыргыз Республикасынын Конституциясынын 40-беренеси негиздейт. Бул макаланын максаты жарандардын мурастоо укугун коргоодо нотариат органдарынын милдетин анализдеп чыгуу жана ачуу. Бул изилдөөнүн натыйжаларын ушул изилдөө багытын өнүктүрүүдөгү кызыккан жактар үчүн илимде жана практикалык ишмердикте колдонууга болот. Методологиялык изилдөөнүн негизин философиялык, жалпы илимий жана атайын юридикалык методдор түздү.

Негизги сөздөр: нотариат, укук, нотариат институту, коргоо, мурастоо укугу, укукту коргоо, укукту бекемдөө.

В этой статье исследуется Роль органов нотариата в защите наследственных прав граждан. Нотариальная деятельность отличается особым характером своих функций и неразрывно связана с правоустанавливающей, удостоверяющей, охранительной и юрисдикционной деятельностью. Основа деятельности органов нотариата состоит в обеспечении реальности приобретаемых прав и закреплении их в установленной юридической форме. В настоящее время нотариальная деятельность представляет собой основную форму защиты наследственных прав и правовой основой для защиты этих прав служит статья 40 Конституции Кыргызской Республики. Целью настоящей статьи является раскрытие и проанализ роли органов нотариата в защите наследственных прав граждан. Результаты данного исследования могут применяться как в научной, так и в практической деятельности для лиц заинтере-

сованных в развитии данного исследовательского направления. Методологическую основу исследования составляют философские, общенаучные и специально юридические методы.

Ключевые слова: нотариат, право, институт нотариата, охрана, наследственное право, защита права, закрепление права.

This article explores the role of notaries in protecting the inheritance rights of citizens. Notarial activity is distinguished by the special nature of its functions and is inextricably linked with the legal, certifying, guarding and jurisdictional activities. The basis of the activities of notaries is to ensure the reality of the acquired rights and to consolidate them in the established legal form. Currently, notarial activity is the main form of protection of inheritance rights and the legal basis for the protection of these rights is Article 40 of the Constitution of the Kyrgyz Republic. The purpose of this article is to disclose and analyze the role of notary bodies in protecting the inheritance rights of citizens. The results of this study can be applied both in scientific and in practical activities for people interested in the development of this research area. The methodological basis of the study consists of philosophical, general scientific and special legal methods.

Key words: notary, law, institute of notary, protection, inheritance law, protection of law, consolidation of law.

В связи с переходом к рыночной системе экономики и улучшения общего благосостояния в стране, возрастает потребность населения в обеспечении гарантий неприкосновенности частной собственности, надлежащей защите их прав и законных интересов. Надо отметить, что нотариат как правовой институт, должен создавать надлежащие условия для эффективной реализации норм права физическими и юридическими лицами, а также защищать их субъективные права и законные интересы, предоставляя при этом, сделкам публичное доверие и большую доказательную силу документам. Вместе с тем, нотариат выпол-

няет превентивные задачи, предотвращая споры между сторонами гражданских правоотношений, защищая права лиц от возможных нарушений в будущем и утверждая между ними стабильные и предсказуемые отношения.

Институт нотариата в соответствии со статьей 2 Закона Кыргызской Республики «О нотариате» [1] представляет собой единую систему государственных органов, должностных лиц и частных нотариусов, необходимая для защиты законных прав и интересов граждан и юридических лиц через нотариусов в соответствии с Конституцией Кыргызской Республики и другими правовыми актами Кыргызской Республики, которые выступают от имени Кыргызской Республики, предусмотренные законодательством Кыргызской Республики. Однако статьи Инструкции о порядке совершения нотариальных действий нотариусами не содержат положений о защите законных прав и интересов граждан. Под полномочиями этого органа указана только возможность защиты прав, вытекающих из субъективных прав. Исходя из этого, возникает вопрос: можно ли классифицировать деятельность нотариусов как «охранительную» или «защитную»?

В изучении юридической науки нет четкого понимания и разграничения таких близких, но отнюдь не идентичных понятий. Рассматриваемые правовые категории, по мнению некоторых авторов, часто используются без размышлений, без понимания истинного значения и сущности, что недопустимо. Анализ мнений и позиций позволяет сделать вывод, что существует несколько научных взглядов, иногда противоположных и взаимоисключающих.

Мы попытаемся условно классифицировать позиции и мнения, выявить преимущества и недостатки каждого из них и определить нашу собственную позицию в решении сложной общетеоретической проблемы.

Некоторые ученые в области цивилистики, которые всеми возможными способами отрицают необходимость каких-либо различий. По словам Шубина Т.Б., термин «охрана права» не имеет юридического значения и практически не применяется в законе, т.е. в правовом регулировании определенных общественных отношений закрепление определенных прав в правовых нормах носит не правоохранительный характер, а имеет общий нормативно-регулирующий характер [2].

Мордовец А.С. дает несколько иное различие между защитой и охраной права. «Охрана прав и свобод», по словам А.С. Мордовца, «является не чем иным, как состоянием правовой реализации прав и

свобод под контролем социальных институтов, но без их вмешательства. Защитные меры применяются, когда осуществление прав и свобод затруднено, но права и свободы еще не нарушены. Если права и свободы нарушаются, они должны быть не защищены, а восстановлены» [3, с. 35].

Однако это мнение подверглось критике. По мнению некоторых ученых, защита прав и свобод, по логике автора, является не защитной, а нормативной функцией. Следовательно, одна из функций закона исключена, и это противоречит самой сути закона.

Другая категория ученых в области цивилистики, которые в большей и меньшей степени соотносят понятия «защита прав» и «охрана прав». По мнению З.В. Макарова, понятие «защита права» шире, чем «охрана прав». Защита прав, по его мнению, предполагает предотвращение и предупреждения их нарушения и, в случае нарушения прав, их восстановление и обращение в суд [4, с. 30-35].

Сторонники этой позиции в качестве доказательства ссылаются на положения, согласно которым признание, соблюдение и защита прав и свобод человека и гражданина являются обязанностью государства.

В этом случае возникает мысль, что целесообразно говорить не о более широком значении понятия «защита права» применительно к его «охране», а о специфике субъекта, который его осуществляет. Государство, обеспечивающее организацию публичной власти, – это, прежде всего, вопрос защиты прав одной из основных функций. В то же время для выполнения этой функции он обязывает определенные государственные органы и должностных лиц установить режим для защиты прав и, в случае нарушения, для защиты нарушенных прав.

С точки зрения других ученых, категории «защита права» и «охрана права» идентичны. Под ними понимается система правового регулирования общественных отношений, которая позволяет избежать правонарушений и, если они совершены, устанавливает ответственность за совершенные правонарушения.

Ученый Тархов В.А., считает, что защита каждого права существует постоянно и стремится обеспечить его реализацию и предотвратить его нарушение. Защита обеспечивается прежде всего государством, обеспечивающим субъективные права и их защиту. Собственник может предпринять несколько шагов для защиты своих интересов: предпринять шаги для защиты своих вещей, доказать права кредитора (документы, свидетели и т.п.). Важно, чтобы меры

самозащиты были законными. Необходимость прибегать к защите права возникает только тогда, когда оно нарушается, оспаривается или находится под угрозой [5, с. 259-260].

Самый известный ученый С.С. Алексеев рассматривает защиту права как «принудительные меры, принимаемые государством в случае нарушения прав и преследования своей цели их восстановления». Правовые отношения, по его мнению, «начинают складываться с момента совершения правонарушения, и с их помощью реализуются меры юридической ответственности и защиты субъективных прав». Другими словами, защита субъективного права осуществляется государственными органами в рамках специальных правоохранительных отношений, и, таким образом, С.С. Алексеев ставит в один ряд защиту и охрану права. Правовая охрана отождествляется с защитой и и мнениями некоторыми другими авторами [6, с. 280].

Однако если В.А. Тархов допускает существование и защиту прав, например, если существует угроза неизбежного нарушения прав, это расширяет содержание понятия «защита прав», а С.С. Алексеев включает охрану и защиту прав как восстановительную деятельность и ограничивает содержание понятие «защита прав».

Интересно отметить, что в соответствии со статьей 3 Гражданского процессуального кодекса Кыргызской Республики гражданско-процессуальные задачи должны обеспечивать защиту нарушенных или оспариваемых прав, свобод и интересов охраняемых законом граждан, а также защиту общественных интересов.

Анализ этой статьи показывает, что законодатель, скорее всего, руководствовался литературными приемами при написании статьи, а не строгими правилами правовых технологий, которые не позволяли использовать сочетание терминов в нормативных документах. Из текста этой статьи совершенно непонятно, почему, например, права нарушаются или ставятся под сомнение, свободы и интересы охраняемого законом «защищены», а общественные интересы «охранены».

Поэтому при определении защиты и охраны прав сторонники такой позиции фактически отказываются от дальнейшего изучения этих правовых категорий, не учитывают их лексическую специфику, что, несомненно, влияет на качество законодательства.

В то же время можно выделить категорию ученых, которые считают понятие «охрана прав» более широким, чем понятие «защита прав». С.С. Сергеев широко понимает «охрану права, которая включает в

себя не только правовые, но и экономические, политические, организационные и другие меры, направленные на создание необходимых условий для реализации субъективных прав. Автор относит все правовые меры к соответствующим мерам правовой защиты, с помощью которых обеспечивается развитие правовых отношений в их нормальном состоянии (например, укрепление правоспособности и гражданской дееспособности субъектов, установление обязанностей и т.д.) и восстановление нарушенных прав и интересов. А также по его мнению, «охрана» включает только меры, предусмотренные законом, направленные на восстановление или признание прав и защиту их в случае нарушения или оспаривания» [7, с. 35].

Поэтому защита в понимании ученого является охраной в узком смысле.

По словам Е.П. Гаврилова, защита означает установление общего правового режима, а защита - это меры, принимаемые в случае нарушения или нарушения гражданских прав. Согласно этой точке зрения и мнению Н.И. Матузова. Он пишет: «В целом, охрана и защита прав или субъективных интересов, защищаемых законом, не одинаковы: они постоянно защищены, но защищены только в случае их нарушения. Защита - это момент охраны, одна из его форм. Данные понятия различны» [8, с. 364].

Н.С. Малеин также придерживается аналогичного мнения, в котором утверждается, что защита прав является более широкой концепцией, охватывающей все правовые положения, касающиеся данного права, и под защитой закона понимает меры, предусмотренные законом, в случаях, когда это право уже было нарушено [9, с. 53].

Н. Кожевников занимает аналогичную позицию, который подчеркивает, что защита - это создание общей правовой системы и что защитные меры принимаются в случае нарушения или когда она оспорена [10].

Поэтому анализ различных мнений ученых о связи между понятиями «защита права» и «охрана права» показывает, что большинство исследователей под защитой права подразумевают меры по восстановлению нарушенного права или предотвращению угрозы, нарушение законных прав и интересов. Однако в то же время мнения тех ученых, которые предпочитают концепцию «защиты права», известны, что делает концепцию «охраны права» зависимой».

Анализ существующих мнений позволяет выработать собственное мнение о убедительных аргументах ученых в этой области. Таким образом, представляется правильным присоединиться к авторам, к

которым относится Н.С. Малеина, Б.Н. Мезрина, которые под защитой права понимают систему средств, направленных на предупреждение правонарушений, устранение их последствий и обеспечение исполнения прав.

Литература:

1. Закон КР «О нотариате» от 30 мая 1998 года №70 [Электронный ресурс <http://cbd.minjust.gov.kg>].
2. Шубина Т.Б. Теоретические проблемы защиты права: Автореф.дис. ... канд. юрид. наук. - Самара, 1997. - 214 с.
3. Мордовец А.С. Социально-юридический механизм обеспечения прав человека и гражданина. - Саратов, 1996. - 154 с.
4. Стоякин Г.Н. Понятие «защита гражданских прав» // Проблемы гражданско-правовой ответственности защиты гражданских прав. - Свердловск: Совюриздат, 1973. - 468 с.
5. Тархов В.А. Гражданское право. Чебоксары: Знание, 1997. - 426 с.
6. Алексеев С.С. Общая теория права. М., 1981. Т.1. 523 с.
7. Алексеев С.С. Механизм правового регулирования в социалистическом государстве. - М.: Юридическая литература, 1966. - 187 с.
8. Курс лекций / Под ред. Н.И. Матузова и А.В. Малько. - 2-е изд., перераб. и доп. - М.: Юрист, 2001. - 776 с.
9. Малеин Н.С. Правонарушение: понятие, причины, ответственность. - М.: Юридическая литература, 1985. - 182 с.
10. Кожевников С.Н. Меры защиты в советском праве: Диссертация на соискание ученой степени канд. юрид. наук. - Свердловск, 1968. - 19 с.