

**АДВОКАТУРА И НОТАРИАТ**  
шпаргалка

## СОДЕРЖАНИЕ

<p>1. Адвокатура и ее назначение в обществе .....1аb</p> <p>2. Основные принципы деятельности адвокатуры .....2аb</p> <p>3. Происхождение адвокатуры в России .....3аb</p> <p>4. Адвокат и его профессиональная деятельность .....4аb</p> <p>5. Организация адвокатской деятельности и адвокатуры в Российской Федерации .....5аb</p> <p>6. Профессиональная этика адвоката .....6аb</p> <p>7. Стратегия и тактика работы адвоката на стадии предварительного расследования уголовного дела .....7аb</p> <p>8. Правила принятия защиты и допуска защитника к участию в деле .....8аb</p> <p>9. Деятельность защитника в суде первой инстанции по уголовному делу .....9аb</p> <p>10. Содержание защитительной речи .....10аb</p> <p>11. Деятельность защитника в судах апелляционного, кассационного и надзорного производства .....11аb</p> <p>12. Участие защитника на стадии исполнения приговора .....12аb</p> <p>13. Адвокат в гражданском судопроизводстве .....13аb</p> <p>14. Стратегия и тактика работы адвоката на досудебных стадиях разрешения гражданских споров .....14аb</p> <p>15. Деятельность защитника в судебном разбирательстве по гражданскому делу .....15аb</p> <p>16. Участие адвоката в доказывании по гражданскому делу .....16аb</p> <p>17. Условия участия адвоката в обжаловании решений по гражданским делам .....17аb</p> <p>18. Работа адвоката в стадии исполнительного производства .....18аb</p> <p>19. Участие адвоката в арбитражном процессе в суде первой инстанции .....19аb</p> <p>20. Участие представителя в апелляционной, кассационной и надзорной инстанциях арбитражного процесса .....20аb</p> <p>21. Участие адвоката в конституционном производстве .....21аb</p> <p>22. Участие адвоката в заседании Конституционного суда РФ и в судопроизводстве по разъяснению принятого решения .....22аb</p>	<p>23. Основные направления деятельности адвоката в административном производстве .....23аb</p> <p>24. Обжалование постановлений об административном правонарушении .....24аb</p> <p>25. Понятие и виды представительства в налоговых правоотношениях .....25аb</p> <p>26. Юридические услуги по составлению договоров и сопровождению сделок, претензионная работа .....26аb</p> <p>27. Представительство в третейском суде и международном коммерческом арбитраже .....27аb</p> <p>28. Представительство в Европейском суде .....28аb</p> <p>29. Возникновение и развитие нотариата в досоветский период .....29аb</p> <p>30. Развитие нотариата в советский период .....30аb</p> <p>31. Понятие нотариата .....31аb</p> <p>32. Нотариальная деятельность .....32аb</p> <p>33. Правовые источники нотариальной деятельности .....33аb</p> <p>34. Финансовое обеспечение нотариальной деятельности .....34аb</p> <p>35. Порядок назначения на должность нотариуса и прекращения его полномочий .....35аb</p> <p>36. Стажер и помощник нотариусов .....36аb</p> <p>37. Государственные нотариальные конторы .....37аb</p> <p>38. Нотариус, занимающийся частной практикой .....38аb</p> <p>39. Правовой статус нотариальных палат .....39аb</p> <p>40. Федеральная нотариальная палата .....40аb</p> <p>41. Правомочия нотариуса .....41аb</p> <p>42. Обязанности нотариуса .....42аb</p> <p>43. Правила совершения нотариальных действий .....43аb</p> <p>44. Нотариальное делопроизводство .....44аb</p> <p>45. Порядок совершения нотариальных действий .....45аb</p> <p>46. Понятие удостоверения сделок .....46аb</p> <p>47. Удостоверение отдельных видов сделок .....47аb</p> <p>48. Выдача свидетельства о праве на наследство .....48аb</p> <p>49. Охрана наследственного имущества .....49аb</p> <p>50. Выдача свидетельств о праве собственности на долю в общем имуществе супругов .....50аb</p> <p>51. Протест векселя .....51аb</p> <p>52. Удостоверение бесспорных фактов .....52аb</p> <p>53. Обеспечение доказательств .....53аb</p> <p>54. Контроль за совершением нотариальных действий .....54аb</p> <p>55. Общие вопросы этики нотариуса .....55аb</p> <p>56. Взаимоотношения нотариуса с иными участниками нотариального производства .....56аb</p>
---	---

<p><b>1а</b>      <b>1. Адвокатура и ее назначение в обществе</b></p> <p>Традиционно было принято считать, что роль адвокатуры в нашей стране сводилась лишь к обеспечению подозреваемому, обвиняемому или подсудимому права на защиту в суде, оказанию консультационной помощи и представительству в гражданском судопроизводстве. Однако деятельность адвокатуры России за последние десятилетия с лишним лет с момента самопреобразования этого института в соответствии с веяниями нового времени (начало 1990-х гг.) значительно изменилась.</p> <p>Статья 2 Конституции РФ провозглашает права и свободы человека высшей ценностью и устанавливает, что защита этих прав и свобод — обязанность государства. Поскольку критической формой защиты прав и свобод человека является защита гражданина от необоснованного лишения свободы, а привлечение к уголовной ответственности в соответствии со ст. 48 Конституции РФ осуществляется при обязательном предоставлении квалифицированной юридической помощи (т. е. помощи адвоката), на государстве лежит обязанность по обеспечению такой юридической помощи.</p> <p>Адвокаты объединены в палаты адвокатов, а вместе индивидуальные адвокаты и палаты адвокатов образуют адвокатуру, которая на сегодняшний день является единственным законодательно признанным институтом гражданского общества. Конституционный суд РФ в своем определении от 21 декабря 2000 г. № 282-О указал, что «деятельность адвокатов, на которых возложена обязанность обеспечивать защиту прав и свобод человека и гражданина, имеет публично-правовое значение».</p>	<p><b>2а</b>      <b>2. Основные принципы деятельности адвокатуры</b></p> <p>Свои задачи перед гражданским обществом адвокатура реализует путем выполнения принципов своей деятельности, определенных в ч. 2 ст. 3 Закона об адвокатуре. К ним относятся принципы:</p> <ol style="list-style-type: none"> <li>1) законности;</li> <li>2) независимости;</li> <li>3) самоуправления;</li> <li>4) корпоративности;</li> <li>5) равноправия адвокатов;</li> <li>6) нравственных начал профессии адвоката.</li> </ol> <p><b>Принцип законности</b> применительно к адвокатской деятельности выражен в ст. 4 Закона об адвокатуре, которая устанавливает, что законодательство об адвокатской деятельности и адвокатуре основывается на Конституции РФ и состоит из самого Закона об адвокатуре, других федеральных законов, принимаемых в соответствии с федеральными законами иных нормативных правовых актов.</p> <p><b>Принцип независимости</b> характеризуется тем, что адвокатура не входит в систему органов государственной власти и органов местного самоуправления. Этот принцип означает экономическую независимость адвоката, а также сложность привлечения его к ответственности.</p> <p><b>Принцип самоуправления</b> заключается в том, что адвокатура (в том числе адвокатские образования) не может быть создана, управляема или ликвидирована государственными или иными органами, организациями или лицами, не являющимися адвокатами.</p> <p><b>Принцип корпоративности</b> заключается в объединении и деятельности адвокатов через свою органи-</p>
<p><b>3а</b>      <b>3. Происхождение адвокатуры в России</b></p> <p>Впервые о судебном представительстве упоминается в русских законодательных актах XV в. (Псковская и Новгородская судебные грамоты).</p> <p>В Судебниках 1497 и 1550 гг., а затем и в Соборном уложении 1649 г. (гл. 10, ст. 108) институт наемных поверенных фигурирует уже как существующий, но состав этих лиц был весьма разнообразен, ибо в то время еще не было законодательной регламентации представительства (стряпчества).</p> <p>Официальной же датой образования адвокатуры считается 20 ноября 1864 г., когда были изданы «Учреждения Судебных установлений». Создавался институт присяжных поверенных в качестве особой корпорации, состоявшей при судебных палатах.</p> <p>В результате Судебной реформы 1864 г. судебная система России стала наиболее упорядоченной. Однако после Февральской революции положение несколько изменилось. Декретом о суде от 24 ноября 1917 г. № 1 социалистическая революция упразднила все судебные учреждения российского буржуазного государства, а вместе с ними — присяжную и частную адвокатуру.</p> <p>Со временем пролетарскому государству потребовалась новая форма организации защиты. Декретом о суде № 2 от 7 марта 1918 г. при Советах рабочих, солдатских и крестьянских депутатов была образована коллегия лиц, посвятивших себя правозащитничеству «как в форме общественного обвинения, так и в форме общественной защиты».</p> <p>В виду этого IX Всероссийский съезд Советов в специальном постановлении провозгласил очередной за-</p>	<p><b>4а</b>      <b>4. Адвокат и его профессиональная деятельность</b></p> <p><b>Адвокат</b> — это лицо, получившее статус адвоката и право осуществлять адвокатскую деятельность. При этом порядок получения статуса адвоката должен соответствовать Федеральному закону «Об адвокатской деятельности и адвокатуре».</p> <p>Статус адвоката в России вправе приобрести лицо, которое имеет высшее юридическое образование, полученное в имеющем государственную аккредитацию образовательном учреждении высшего профессионального образования, либо ученую степень по юридической специальности. Претендент также должен иметь стаж работы по юридической специальности не менее 2 лет либо пройти стажировку в каком-либо адвокатском образовании.</p> <p>Адвокатской деятельностью признается квалифицированная юридическая помощь, оказываемая на профессиональной основе лицами, получившими статус адвоката в порядке, установленном ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре» в РФ, физическим и юридическим лицам (доверителям) в целях защиты их прав, свобод и интересов, а также обеспечения доступа к правосудию.</p> <p><b>К основным признакам адвокатской деятельности относят следующие:</b></p> <ol style="list-style-type: none"> <li>1) оказание квалифицированной юридической помощи физическим и юридическим лицам (доверителям);</li> <li>2) оказание такой помощи лицами, работающими на профессиональной основе;</li> <li>3) лица, оказывающие юридическую помощь, должны иметь статус адвоката, который получается в по-</li> </ol>

**26** зацию (корпорацию адвокатов), которая устанавливает свои корпоративные правила поведения и другие нормы, решает вопросы ответственности адвокатов, регулирует другие вопросы адвокатской деятельности в соответствии с нормами права и пожеланиями адвокатов.

**Принцип равноправия** адвокатов заключается в отсутствии кастовости в адвокатуре, деления адвокатов на начальников и подчиненных, старших и младших по чину, работодателей и работников. В соответствии с данным принципом все адвокаты равны:

- 1) при приобретении статуса ко всем претендентам применяются одинаковые требования;
- 2) все адвокаты обладают равными правами и обязанностями;
- 3) законодательством гарантировано равенство статусов адвокатов вне зависимости от времени приобретения этого статуса. Исключение составляют только адвокаты иностранных государств, которые могут оказывать юридическую помощь в РФ только по вопросам права иностранного государства, и они не допускаются к оказанию юридической помощи по вопросам, связанным с государственной тайной.

**Принцип нравственных начал** в профессии адвоката предполагает, что адвокат должен быть образцом моральной чистоты, безукоризненного поведения и квалифицированности.

**46** рядке, установленном ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре»; целями этой деятельности должны быть:

- а) защита прав, свобод и интересов доверителей;
- б) обеспечение доступа к правосудию.

Только наличие в деятельности совокупности всех четырех указанных выше признаков дает основание к признанию ее адвокатской.

Адвокатская деятельность не является предпринимательской. Это значит, что ее целью не может быть извлечение прибыли. Все доходы адвокатского объединения или отдельного адвоката являются по своей правовой природе не результатом коммерческой или иной предпринимательской деятельности, а вознаграждением, выплачиваемым клиентом. В структуре бухгалтерского баланса адвоката должно отсутствовать указание на прибыль.

**Адвокатская деятельность является многообразной и осуществляется в различных видах, которые могут быть классифицированы следующим образом:**

- 1) консультационная помощь доверителю;
- 2) составление документов правового характера;
- 3) выступление в качестве представителя или защитника доверителя.

Представительские функции адвоката в общей форме перечислены в Законе об адвокатуре. При этом институт представительства и полномочия представителей детализированы в каждой отрасли и требуют конкретизации в зависимости от возникших правоотношений.

**16** Не государство, а автор Конституции РФ — «многонациональный народ Российской Федерации» (преамбула Конституции) — наделил адвокату неотъемлемым правом выполнить обязанность по защите высшей конституционной ценности — прав и свобод человека.

Тот факт, что адвокатура названа в ст. 3 Закона об адвокатской деятельности институтом гражданского общества, подчеркивает, с одной стороны, равенство адвокатуры и государства в смысле ст. 19 Конституции РФ, а с другой — независимость адвокатуры от государства и обязанность государства обеспечить независимость адвокатуры как составляющую по обеспечению защиты прав граждан, предписанную ст. 2 Конституции РФ.

Более того, в порядке реализации положений Конституции РФ, адвокатура является также институтом, на котором лежит обязанность обеспечивать защиту прав гражданского общества, быть в публично-правовой сфере его представителем и защитником перед лицом государства. Разумеется, другие институты гражданского общества могут осуществлять защиту прав и свобод человека, но только на адвокатуру возложена такая обязанность, подкрепляемая требованием ст. 48 Конституции РФ о предоставлении квалифицированной профессиональной юридической помощи.

**36** дачей «водворение во всех областях жизни строгих начал революционной законности». С этого момента законодательная деятельность была направленная на создание единой судебной системы.

29 октября 1924 г. ЦИК СССР принял Основы судостроительства СССР и союзных республик. В статье 17 учреждались коллегии защитников. В Положении о судостроительстве РСФСР, принятом 19 ноября 1926 г., указывалось, что они действуют под непосредственным надзором и руководством областных, губернских и окружных судов.

С целью установления контроля над адвокатурой в ноябре образовался отдел правовой защиты при Наркомате юстиции СССР. 16 августа 1939 г. Совет министров СССР одобрил новое Положение об адвокатуре.

Первая попытка вернуть былую независимость адвокатуре была предпринята в Положении об адвокатуре 1962 г. 30 ноября 1979 г. были приняты всесоюзный Закон и Закон РСФСР «Об адвокатуре», а 20 ноября 1980 г. — Положение об адвокатуре в РСФСР.

В 1986—1988 гг. в стране произошел «корпоративный бум»: во всех сферах деятельности начали появляться кооперативы. Итогом такой почти десятилетней борьбы стал закон № 63 ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ», который был принят 31 мая 2002 г.

**5а****5. Организация адвокатской деятельности и адвокатуры в Российской Федерации**

**Организация адвокатской деятельности** — это правовая и организационная форма объединения адвокатов в соответствующую структуру для эффективного осуществления своих задач. С помощью организационных форм адвокатуры осуществляется:

- 1) сама адвокатская деятельность непосредственно;
- 2) обеспечиваются юридические, социальные и иные гарантии этой деятельности, защита адвокатов от неправомерных действий и вмешательства в деятельность адвокатуры со стороны государства.

Основным звеном системы адвокатуры является **адвокатская палата** (ст. 29 ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре») — негосударственная некоммерческая организация, основанная на обязательном членстве адвокатов одного субъекта РФ.

**Адвокатский кабинет** (ст. 21 ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре»). В отношениях с третьими лицами адвокат выступает от своего имени. Преимущество деятельности адвоката в форме адвокатского кабинета заключается в том, что в организационном плане работа в адвокатском кабинете не связана с взаимными обязательствами с другими адвокатами, основанными на учредительстве, не влечет отчетов перед коллективным органом управления, такая работа имеет в себе характер индивидуальной деятельности со всеми ее достоинствами и недостатками.

**Коллегия адвокатов** — организационно-правовая форма адвокатского образования, в котором адвокатская деятельность осуществляется на коллективной основе (ст. 22 ФЗ «Об адвокатской деятельности

**6а****6. Профессиональная этика адвоката**

В странах европейского сообщества существует «Общий кодекс правил для адвокатов стран европейского сообщества». На конференции, которая состоялась в сентябре 1990 г. в Нью-Йорке, Международной ассоциацией юристов был принят правовой документ «Стандарты независимости юридической профессии Международной ассоциации юристов».

Первым Всероссийским съездом адвокатов 31 января 2003 г. принят Кодекс профессиональной этики адвоката. Данный документ устанавливает обязательные для каждого адвоката правила поведения при осуществлении адвокатской деятельности, основанные на нравственных критериях и традициях адвокатуры, а также на международных стандартах и правилах адвокатской профессии.

**Честность адвокатской деятельности предполагает:**

- 1) субъективно честное отношение к высказыванию индивидуальных оценок, личного мнения, собственной позиции адвоката;
- 2) честное поведение адвоката во взаимоотношениях с окружающими людьми;
- 3) пресечение нечестности, мошенничества, иного преступления при оказании правовой помощи клиенту;
- 4) право выбора адвокатом своего поведения и своей позиции во взаимоотношениях с клиентом и судом, совместимого с его адвокатским статусом.

Для того чтобы добиться достаточного уровня профессионализма в исполнении своих обязанностей, адвокат должен:

- 1) внимательно следить за развитием законодательства во всех отраслях права, с которыми он сталки-

**7а****7. Стратегия и тактика работы адвоката на стадии предварительного расследования уголовного дела**

**Основной целью деятельности адвоката является соблюдение прав подзащитного.** Направлениями, способствующими ее достижению, выступают следующие:

- 1) исключение необоснованного привлечения к ответственности;
- 2) смягчение и адекватность наказания в случае его неотвратимости.

Для наиболее эффективной реализации функций защиты на стадии предварительного расследования адвокат осуществляет свою деятельность в определенных формах:

- 1) дача консультаций подзащитному;
  - 2) выработка направления защиты;
  - 3) участие в следственных действиях;
  - 4) взаимодействие с правоохранительными органами;
  - 5) установление контакта с представителем потерпевшей стороны, выработка возможных случаев компромисса (мирное регулирование);
  - 6) обжалование действий должностных лиц правоохранительных органов;
  - 7) проведение адвокатского расследования;
  - 8) анализ доказательств с точки зрения допустимости, относимости, достоверности, достаточности.
- Согласно ч. 3 ст. 86 УПК РФ адвокат является **субъектом доказывания**.

Осуществляемое адвокатом доказывание по уголовным делам носит односторонний характер — направлено на защиту прав и интересов подозреваем-

**8а****8. Правила принятия защиты и допуска защитника к участию в деле**

В уголовном судопроизводстве адвокат участвует, с одной стороны, в качестве защитника подозреваемого, обвиняемого, подсудимого и осужденного (ч. 1, 2 ст. 49 УПК РФ), с другой — в производстве по уголовным делам адвокат также вправе участвовать как представитель потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика и частного обвинителя (ст. 43, 45, 55 УПК РФ).

Допуск адвоката-защитника в уголовное судопроизводство регламентируют ч. 2 ст. 48 Конституции РФ и ч. 3 ст. 49 УПК РФ. В соответствии с конституционными предписаниями каждый задержанный, заключенный под стражу, обвиняемый в совершении преступления имеет право пользоваться помощью адвоката (защитника) соответственно с момента задержания, заключения под стражу или предъявления обвинения.

Основанием участия адвоката в уголовном судопроизводстве в качестве защитника или представителя является соглашение между адвокатом и клиентом об оказании юридической помощи, изложенное в договоре поручения, который составляется в простой письменной форме (п. 1, 2 ст. 25 Закона об адвокатуре).

Адвокат допускается к участию в уголовном деле в качестве защитника по предъявлении удостоверения адвоката и ордера (ч. 4 ст. 49 УПК РФ). Один и тот же адвокат не вправе защищать двух подозреваемых, обвиняемых или подсудимых, если интересы одного из них противоречат интересам другого.

**66** вается в своей деятельности, быть в курсе правоприменительной практики, поддерживать и повышать свою квалификацию;

2) уметь правильно оценивать уровень своей компетентности, сложность и специфику поставленной задачи, уметь правильно и своевременно решать проблемы, связанные с исполнением поручения клиента;

3) в случае недостаточной собственной квалификации при обращении клиента с просьбой о ведении дела он должен либо отказаться от поручения, либо получить согласие клиента на консультацию с другим адвокатом, компетентным в данной области, либо на сотрудничество с ним;

4) при отказе от исполнения поручения клиента в силу своей недостаточной компетенции адвокат должен порекомендовать другого специалиста, и такая помощь клиенту должна осуществляться по внутреннему убеждению.

Принцип добросовестности означает, что адвокат при выполнении своих профессиональных обязанностей должен действовать с наибольшей отдачей собственных сил и способностей, приложить все усилия для того, чтобы предоставить квалифицированную помощь клиенту в кратчайшие сроки и при максимальном учете интересов последнего.

**86** УПК РФ категорически запрещает адвокату отказываться от принятой на себя защиты подозреваемого, обвиняемого, подсудимого (ч. 7 ст. 49) по каким бы то ни было основаниям, мотивам, соображениям.

Момент допуска адвоката к участию в уголовном деле не тождествен времени принятия им на себя защиты. Этот момент прямо законом не определен, но вне сомнений, что он предшествует допуску адвоката к участию в деле. Если бы адвокат принял на себя защиту названных участников уголовного судопроизводства, то он не был бы допущен к участию в уголовном деле.

В случае принятия поручения адвокат оформляет ордер, предоставляемый им следователю, ведущему расследование. Допуск к участию в деле производится на основании ходатайства, в котором указываются все реквизиты ордера, а также просьба о соответствующем уведомлении администрации места временного содержания его подзащитного и предоставлении свиданий с ним.

По просьбе подозреваемого, обвиняемого, подсудимого участие в деле адвоката обеспечивают дознаватель, следователь, прокурор и суд. Назначение ими защитника для участия в уголовном деле обязательно для него, а расходы на оплату труда адвоката компенсируются за счет средств федерального бюджета (ч. 5 ст. 50 УПК РФ).

В комплексе процессуальных прав подозреваемого, обвиняемого, подсудимого имеется и такое, как право отказаться от юридической помощи защитника-адвоката в любой момент производства по уголовному делу (ч. 1 ст. 52 УПК РФ). Процессуальные действия, произведенные без участия адвоката, после допуска защитника к делу повторно не проводятся.

**56** и адвокатуре»). Она учреждается по решению двух и более адвокатов. Число учредителей коллегии адвокатов не ограничено, но ими могут быть адвокаты, сведения о которых внесены только в один региональный реестр.

**Адвокатское бюро** — еще одна коллективная организационно-правовая форма осуществления адвокатской деятельности (ст. 23 Закона об адвокатуре). Согласно п. 2 ст. 23 Закона об адвокатуре к отношениям, возникающим в связи с учреждением и деятельностью адвокатского бюро, применяются правила, касающейся коллегии адвокатов, если иное не предусмотрено законом. Дополнительно устанавливается (п. 3 ст. 23 Закона об адвокатуре), что адвокаты, учредившие адвокатское бюро, заключают между собой партнерский договор в простой письменной форме.

**Юридическая консультация** учреждается адвокатской палатой субъекта РФ, на территории которого она будет осуществлять свою деятельность, по представлению органа государственной власти данного субъекта Федерации. Решение о создании юридической консультации принимает совет адвокатской палаты как ее коллегиальный исполнительный орган.

Юридическая консультация создается в целях обеспечения доступности юридической помощи на всей территории субъекта РФ, в том числе юридической помощи, оказываемой гражданам бесплатно. В связи с этим юридическая консультация учреждается в обязательном порядке в случае, если на территории одного судебного района общее число адвокатов во всех адвокатских образованиях, расположенных на территории данного судебного района, составляет менее двух на одного федерального судью.

**76** мого, обвиняемого, подсудимого. Данное обстоятельство играет решающую роль в определении обстоятельств, которые ему предстоит установить по конкретному уголовному делу.

Исходя из тактики защиты, выработанной по уголовному делу и согласованной с подзащитным, адвокат определяет объем, последовательность и этап представления доказательств, собранных в интересах защиты подозреваемого, обвиняемого, подсудимого.

Один из способов осуществления адвокатом дознания на досудебном производстве состоит в участии в производстве **следственных действий**. Здесь целью адвоката является выявление обстоятельств и доказательств, влияющих на решение вопроса о виновности подзащитного, квалификацию совершенного им деяния, вид и размер ответственности либо освобождение от нее.

Применительно к этапу ознакомления адвоката с материалами оконченного предварительного следствия практика и теория выработали целый ряд методических рекомендаций, реализацию которых предопределяет момент вступления адвоката в дело. Если он участвует в деле с момента задержания подозреваемого или привлечения лица в качестве обвиняемого, то в первую очередь следует начать изучение материалов, относящихся к обвинению лица, которое защищает адвокат, тщательно и внимательно изучить постановление о привлечении в качестве обвиняемого. Это позволит определить, материалы каких томов дела и в каком объеме предстоит изучить.

### 9а 9. Деятельность защитника в суде первой инстанции по уголовному делу

В ходе судебного следствия, построенного на основе состязательности и равноправия сторон, адвокат имеет реальную возможность активно участвовать в исследовании обстоятельств и доказательств, оправдывающих или смягчающих ответственность его подзащитного: показаний свидетелей, заключений экспертов, вещественных доказательств, документов.

Защитник на стадии рассмотрения дела в суде первой инстанции вправе собирать информацию, просить суд посредством заявления соответствующих ходатайств о допросе свидетелей, истребовании дополнительных доказательств и т. п. Согласно ст. 274 УПК РФ сначала исследуются доказательства стороны обвинения, а затем — защиты.

**В ходе судебного следствия** позиция защитника должна быть активной. Ему необходимо участвовать в исследовании доказательств. Особенно важно обеспечение непосредственности исследования доказательств в судебном разбирательстве (ст. 240 УПК РФ). Непосредственность предполагает обязанность суда лично воспринять, рассмотреть и исследовать имеющиеся в деле и представленные в суд доказательства, на основании которых будет установлено наличие или отсутствие обстоятельств, подлежащих доказыванию по уголовному делу. Такой подход законодателя позволяет исключить искажение и проявление субъективизма.

Адвокат **при допросе** будет задавать вопросы в пользу подсудимого. Поэтому надо учитывать, что обвинение может воспользоваться правом перекрестного допроса, т. е. желательно предупредить неблагоприят-

### 10а 10. Содержание защитительной речи

После окончания судебного следствия суд переходит к выслушиванию судебных прений, содержание и порядок которых определены в ст. 292 УПК РФ.

Судебная речь адвоката в уголовном процессе — это публичное выступление защитника обвиняемого (может быть, и представителя потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика), произнесенная в судебном заседании и обращенная к суду в целях психологического и юридического воздействия на них при изложении выводов защитника в пользу защищаемого им гражданина.

Содержание речи адвоката определяется позицией по делу. Согласно сложившейся практике выделяют три основные защитительные позиции, определяющие объем и построение речи по конкретному делу:

- 1) позиция о смягчении наказания;
- 2) позиция об изменении квалификации содеянного;
- 3) позиция об оправдании подсудимого.

Цель защитительной речи адвоката двояка. С одной стороны, надо обосновать свою позицию по делу, с другой — убедить суд в своей правоте. Выступление в прениях должно быть заранее спланировано и составлено. Основными характеристиками успешной речи являются ее краткость и содержательность.

Защитительная речь состоит из вступительной (описательной) части, анализа и оценки доказательств и данных о личности подсудимого, анализа причин, способствовавших совершению преступления, а также заключения.

**Анализ и оценка доказательств проводятся по определенной схеме:**

- 1) каждое доказательство анализируется отдельно,

### 11а 11. Деятельность защитника в судах апелляционного, кассационного и надзорного производства по уголовному делу

Судебные решения, не вступившие в законную силу, адвокат вправе обжаловать **в кассационном** либо **апелляционном порядке** (ч. 3, 4 ст. 354 УПК РФ). Для реализации права на кассационное (апелляционное) обжалование приговора адвокату не требуется специального разрешения, поскольку данное право предоставлено ему законом как самостоятельному субъекту стороны защиты в уголовном процессе.

В первую очередь адвокат должен внимательно ознакомиться с приговором для того, чтобы убедиться, соответствует ли он требованиям законности, обоснованности и справедливости.

Далее адвокат решает вопрос о кассационном обжаловании приговора в полном объеме или в определенной части, а свое решение об этом согласовывает с подзащитным. Осужденный может согласиться с решением адвоката обжаловать приговор в кассационном порядке или отказаться от принесения жалобы.

Защиту своих интересов **в кассационном производстве** осужденный, его законный представитель или родственник вправе поручить адвокату-защитнику, участие которого в суде второй инстанции не обязательно. Новый УПК РФ предоставляет сторонам, в том числе и адвокату, право ходатайствовать о непосредственном исследовании доказательств судом кассационной инстанции (ч. 4 ст. 377 УПК РФ).

Закон предоставил осужденному и его защитнику право ходатайствовать о пересмотре в порядке над-

### 12а 12. Участие защитника на стадии исполнения приговора

Конституция РФ, устанавливает, что задержанный, заключенный под стражу, обвиняемый в совершении преступления имеет право пользоваться помощью адвоката (защитника) с момента задержания, заключения под стражу или предъявления обвинения (ст. 48). Согласно п. 8 ст. 12 Уголовно-исполнительного кодекса РФ (УИК РФ) для получения юридической помощи осужденные могут пользоваться услугами адвокатов, а также иных лиц, имеющих право на оказание такой помощи.

Юридическая помощь осужденным, как правило, оказывается адвокатами, однако она может оказываться и иными лицами, имеющими право на оказание такой помощи: представителями профессионального союза (профсоюза) или другой общественной организации, в которой состоял осужденный, близкими родственниками, законными представителями, опекунами осужденного.

В соответствии со ст. 15 УИК РФ осужденные могут направлять **предложения, заявления, ходатайства и жалобы**, изложенные в устной и письменной формах, в администрации учреждений и органов, исполняющих наказания.

Органы и должностные лица, которым направлены предложения, заявления и жалобы осужденных, должны рассмотреть их в установленные законодательством РФ сроки и довести принятые решения до сведения осужденных.

В соответствии с п. «в» ст. 89 Конституции РФ правом помилования наделен Президент РФ, который вправе выносить соответствующие указы.

- 106** а затем — в совокупности со всеми остальными;
- 2) анализ и оценка показаний свидетелей зависят от того, с чьей стороны он выступал. Здесь необходимо убедить суд в том, стоит или не стоит доверять тем или иным показаниям свидетелей;
  - 3) в отношении показаний потерпевшего надо проявить такт и сдержанность;
  - 4) при оценке экспертизы стоит обратить внимание на личность эксперта, данные, которые ему были представлены, техническое и юридическое обоснование его выводов.

В заключение необходимо подчеркнуть узловые моменты позиции защиты. При этом нельзя напрямую подчеркивать слабость обвинения.

Защитительная речь имеет определенные особенности при производстве по уголовному делу с участием присяжных заседателей. В данном случае в роли судей выступают граждане, не являющиеся профессиональными юристами. Поэтому адвокату следует сосредоточиться на эмоциональной стороне своей речи при характеристике личности подсудимого. В ходе представления доказательств будет целесообразно использовать наглядные пособия, схемы, фотографии и т. п. Это поможет им воссоздать картину случившегося.

При выступлении адвокат должен смотреть на присяжных, не теряя визуального контакта.

**126** Помилование представляет собой смягчение наказания осужденного. Впервые в истории российского законодательства в УК РФ (ст. 85) регламентированы **виды смягчения участи осужденного**, которые возможны актом помилования.

УПК РФ устанавливает общее правило: вопросы, связанные с исполнением приговора, рассматриваются судом по представлению учреждения или органа, исполняющего наказание. Вместе с тем в ряде случаев инициативу может проявить и сам осужденный.

Осужденный, участвующий в судебном заседании, и защитник вправе знакомиться с представленными в суд материалами, участвовать в их рассмотрении, заявлять ходатайства и отводы, давать объяснения, представлять документы, т. е. они пользуются всеми правами стороны в судебном процессе.

Постановление может быть обжаловано на общих основаниях. Право обжалования постановления судьи принадлежит **осужденному лицу**, обратившемуся с ходатайством, его защитнику, который может направить кассационные жалобы, либо прокурору, который вправе направить кассационное представление. Срок подачи жалобы или представления на постановление суда определен ст. 356 УПК РФ и составляет **10 дней** со дня провозглашения постановления. Если осужденный, желающий обжаловать постановление, находится под стражей, этот срок исчисляется с момента вручения ему копии постановления.

**96** ные для защиты вопросы с тем, чтобы на них были даны наиболее благоприятные и наименее уязвимые ответы.

Установленный УПК РФ порядок допроса свидетеля предоставляет стороне защиты больше всего возможностей для выяснения обстоятельств, свидетельствующих в пользу подзащитного.

**В ходе допроса перед адвокатом стоят следующие цели и задачи:**

- 1) получение от свидетеля в соответствии с требованиями УПК РФ полных, правдивых, объективных показаний;
- 2) объяснение причин противоречий в показаниях одного и того же свидетеля при допросах, проведенных на разных этапах расследования;
- 3) выявление несоответствия показаний свидетеля материалам уголовного дела, а равно показаниям обвиняемого, потерпевшего и иных участников процесса;
- 4) получение от свидетеля показаний, оправдывающих подзащитного, смягчающих его ответственность;
- 5) отбор материалов для защитительной речи.

В ходе допроса необходимо установить **психологический контакт**. Адвокат не имеет права поощрять желание стороны запутать суд, дать ложные объяснения. Поэтому досудебная подготовка подзащитного и свидетеля стороны защиты может быть сведена к консультированию, как необходимо дать ответ, не повредив при этом тактику защиты, но в рамках закона.

**116** зора вступивших в законную силу судебных решений (ч. 1 ст. 402 УПК РФ). Их ходатайства именуются надзорными жалобами, форма и содержание которых должны соответствовать требованиям, установленным законом (ст. ст. 375, 404 УПК).

Осмысливая содержание надзорной жалобы, защитник призван стремиться к тому, чтобы в ней во всей полноте выразить свое отношение к приговору, определению, постановлению с точки зрения их законности, обоснованности и справедливости. Не следует ограничиваться обоснованием одного нарушения уголовно-процессуального или неправильного применения материального законов.

В действительности многие приговоры и определения кассационных инстанций не отражают предъявляемого к ним требования справедливости, а отсутствие этих качеств в судебных решениях дает адвокату право поставить вопрос об изменении их в порядке надзора.

Надзорная жалоба адвоката рассматривается судом надзорной инстанции в судебном заседании, в котором участвуют осужденный, оправданный, их защитники, если они заявили об этом ходатайство (ч. 2 ст. 407 УПК РФ).

В кассационной и надзорной жалобах, а также в выступлениях в кассационной и надзорной инстанциях позиция адвоката, его требования должны быть четкими и ясными: отменить или изменить, приговор, определение, постановление. Альтернативные требования недопустимы в кассационных и надзорных жалобах, а также в выступлениях адвоката в судах кассационной и надзорной инстанций.



13а

### 13. Адвокат в гражданском судопроизводстве

Полномочия адвоката, участвующего в качестве представителя доверителя в гражданском судопроизводстве, регламентируются процессуальным законодательством. Вместе с тем закон также уделил внимание регулированию прав и обязанностей адвоката, т. е. важнейших составных его правового статуса.

**Особенности участия адвоката-представителя в гражданском судопроизводстве являются:**

- 1) осуществляет гражданско-процессуальную деятельность как профессиональный юрист, обладающий достаточными знаниями и опытом;
- 2) отчетливо знает свои ролевые функции представителя в гражданском процессе вообще и по конкретному гражданскому делу в частности;
- 3) обладает широким арсеналом предусмотренных законом мер, средств и способов выполнения своих профессиональных задач и профессиональных обязанностей;
- 4) хорошо информирован о видах и размерах своей ответственности за качество, своевременность и эффективность процессуальной деятельности по поручению стороны, третьих лиц в гражданском процессе.

В соответствии с новыми положениями процессуального законодательства расширены права и обязанности представителя сообразно с выполняемыми публично-правовыми ролями. Эта тенденция прослеживается как в Законе об адвокатуре, так и в новом ГПК РФ.

**Адвокат-представитель вправе** совершать от имени представляемого все процессуальные действия,

14а

### 14. Стратегия и тактика работы адвоката на досудебных стадиях разрешения гражданских споров

Одним из видов юридической помощи, оказываемой адвокатом, является **дача консультаций и справок** по правовым вопросам в устной и письменной форме (п. 2 ст. 2 Закона об адвокатуре). Адвокату необходимо в течение непродолжительного времени установить психологический контакт с клиентом, разобраться в существе его претензий и оказать квалифицированную юридическую помощь.

**Подготовка адвоката-представителя к участию в деле** в суде первой инстанции происходит на стадии подготовки дела к судебному разбирательству и подчинена общим задачам этой стадии судопроизводства: уточняются фактические обстоятельства, имеющие значение для правильного разрешения дела; определяется закон, которым следует руководствоваться, и устанавливаются правоотношения сторон; разрешается вопрос о других участниках процесса; представляются необходимые доказательства лицами, участвующими в деле (ст. 148 ГПК РФ).

Деятельность адвоката зависит от того, какую сторону он представляет в процессе. **Адвокат-представитель истца** обязан передать ответчику копии доказательств, обосновывающих фактические основания иска; заявить перед судьей ходатайства об истребовании доказательств, которые он не может получить самостоятельно без помощи суда. **Адвокат-представитель ответчика** уточняет иски, требования истца и фактические основания этих требований; представляет истцу или его представителю и суду возражения в письменной форме относительно исковых требова-

15а

### 15. Деятельность защитника в судебном разбирательстве по гражданскому делу

Автор А. М. Пальховский отмечал: «Адвокат в деле построения и ведения процесса должен играть роль архитектора... Роль же каменщиков и штукатуров, конечно, должны взять на себя другие лица». **Всякий гражданский процесс, по его мнению, требует:**

- 1) ясного и совершенно правильного представления о существовании и нарушении права;
- 2) доказательств и нарушения этого права;
- 3) представления этих доказательств суду;
- 4) защиты своих доводов и опровержения доводов противной стороны перед судом.

Это четыре периода, через которые проходит гражданский процесс.

**Судебное разбирательство** является центральной стадией гражданского судопроизводства. Для него характерны устная форма, непосредственность исследования доказательств и непрерывность процесса, за исключением времени, назначенного для отдыха (ст. 157 ГПК РФ).

После объявления состава суда в соответствии со ст. 164 ГПК адвокат-представитель имеет право заявить отвод мировому судье или судье, прокурору, секретарю судебного заседания, эксперту, специалисту, переводчику (ст.ст. 16 — 18 ГПК РФ).

Лица, участвующие в деле, вправе заявлять ходатайства, связанные с разбирательством дела. Они разрешаются судом после заслушивания мнений других лиц, участвующих в деле.

После доклада дела суд заслушивает объяснения сторон.

16а

### 16. Участие адвоката в доказывании по гражданскому делу

В науке существуют различные мнения относительно статуса адвоката в гражданском процессе. В частности, некоторые ученые сходятся во мнении, что адвокат-представитель является самостоятельным субъектом доказывания, а не тем лицом, которое не участвует в деле, не обладает ни правами, ни обязанностями по доказыванию, не имеет каких-либо самостоятельных правомочий.

Законодатель же закрепляет право предоставления доказательств за сторонами и другими участниками процесса, к которым не относит представителя. Однако в силу доверенности, выданной истцом или ответчиком, адвокат вправе представлять интересы клиента, а, следовательно, принимать участие в доказывании как самостоятельный субъект, выражающий мнение одной из сторон. При этом адвокат обладает специальными познаниями, позволяющими ему более профессионально осуществлять возложенные на него функции.

**Доказательствами по делу** являются полученные в предусмотренном законом порядке сведения о фактах, на основе которых суд устанавливает наличие или отсутствие обстоятельств, обосновывающих требования и возражения сторон, иных обстоятельств, имеющих значение для правильного рассмотрения и разрешения дела.

Адвокат-представитель должен следить за показаниями свидетелей, задавать вопросы, направленные на извлечение нужных фактов; участвовать в исследовании письменных и вещественных доказательств. Исследование предполагает ознакомление с этими до-

**146** ний; передает истцу или его представителю и суду доказательства, обосновывающие возражения относительно иска; заявляет перед судьей ходатайства об истребовании доказательств, которые он не может получить самостоятельно без помощи суда (ст. 149 ГПК РФ).

В основе всей этой деятельности адвоката-представителя лежит ст. 56 ГПК РФ, определяющая, что сторона должна доказать те обстоятельства, на которые она ссылается.

Осуществляя подготовку дела к судебному разбирательству, адвокат-представитель разъясняет доверителю порядок рассмотрения дела в суде, процессуальные права и обязанности клиента. Помимо этого, необходимо дать определенные рекомендации относительно поведения в суде, а также, что следует говорить в ходе дачи объяснений, при ответах на вопросы суда и других лиц, участвующих в деле, изучает соответствующую судебную практику.

**Подготовка адвоката к ведению дела завершается** предварительным судебным заседанием (ст. 152 ГПК РФ). Стороны в предварительном судебном заседании, следовательно, и их представители имеют право представлять доказательства, приводить доводы, заявлять ходатайства. В предварительном судебном заседании может рассматриваться возражение ответчика относительно пропуска истцом без уважительных причин срока исковой давности для защиты права и установленного федеральным законом срока обращения в суд.

**166** кументами, их анализ, установление связей между отдельными доказательствами. Адвокат-представитель участвует в допросе экспертов и специалистов, если они привлекались к участию в деле. Суд обязан непосредственно исследовать доказательства. Поэтому при невозможности ознакомления с доказательствами в силу объективных причин в зале суда их осмотр и исследование проводятся по месту нахождения.

Деятельность представителя при этом должна соответствовать требованиям закона, быть профессиональной и квалифицированной, не нарушать норм адвокатской этики. Адвокат при допросах обязан занимать активную позицию, однако ни при каких обстоятельствах не грубить допрашиваемому, проявлять уважение к его личности. Нельзя задавать наводящие вопросы, а также незапланированные, ответ на которые может повредить доверителю.

**Исследование доказательств** предполагает и их оценку. В рамках оценки доказательств необходимо выявлять относимость, допустимость доказательств, их достоверность, достаточность и наличие взаимной связи. Адвокат-представитель, оценивая доказательства по гражданскому делу, руководствуется своим внутренним убеждением, основой которого является уверенность в необходимости выполнения своей конституционной обязанности — защиты прав и законных интересов лица, обратившегося за правовой помощью.

**136** предусмотренные п. 1 ст. 35 ГПК РФ. Однако в доверенности специально должны быть оговорены такие полномочия представителя, как право представителя на подписание искового заявления, предъявление его в суд, передачу спора на рассмотрение третейского суда, предъявление встречного иска, полный или частичный отказ от исковых требований, уменьшение их размера, признание иска, изменение предмета или основания иска, заключение мирового соглашения, передачу полномочий другому лицу (передоверие), обжалование судебного постановления, предъявление исполнительного документа к взысканию, получение присужденного имущества или денег (ст. 54 ГПК РФ). Пользоваться всеми принадлежащими ему процессуальными правами представителю, как и лица, участвующие в деле, должен добросовестно (п. 1 ст. 35 ГПК РФ).

Очерченные ГПК РФ роль и место адвоката-представителя в гражданском процессе, а также его возможности влиять на разрешение спора позволяют увидеть новую тенденцию: последовательное проведение идеи профессионализма в рассмотрении и разрешении гражданских дел. Нормативно эта идея выражена в усилении роли судов, адвоката и прокурора (ст. 1—4, 11, 12, 22—25, 45, 50 ГПК РФ). Данная тенденция в полной мере согласуется с конституционным принципом о праве на квалифицированную юридическую помощь на протяжении всего гражданского судопроизводства.

**156** Затем суд устанавливает последовательность исследования доказательств и переходит к следующей стадии судебного рассмотрения дела.

**Судебные прения** состоят из речей лиц, участвующих в деле, их представителей. Первым выступает истец и его представитель, затем — ответчик и его представитель.

В своей речи адвокат должен высказать согласованную с доверителем правовую позицию по делу, проанализировать и оценить исследованные судом доказательства. Он указывает на то, какие обстоятельства дела, по его мнению, можно считать доказанными, а какие обстоятельства так и не получили подтверждения. В заключение представитель высказывает мнение о том, о каком правоотношении сторон идет речь и каким законом следует руководствоваться.

При возникновении необходимости следует использовать и **право на реплику**, чтобы ответить на реплики лиц, участвующих в деле, и дать этим выступлениям всестороннюю оценку.

В соответствии со ст. 231 ГПК РФ лица, участвующие в деле, их представитель вправе ознакомиться с протоколом судебного заседания и в течение **5 дней** со дня его подписания подать в письменной форме замечания, указав на допущенные в нем неточности и (или) на его неполноту.

17а

### 17. Условия участия адвоката в обжаловании решений по гражданским делам

Решение, вынесенное мировым судьей, может быть обжаловано в апелляционном порядке сторонами и другими лицами, участвующими в деле, в соответствующий районный суд через мирового судью в течении 10 дней.

Основанием для подачи апелляционной жалобы является нарушение или неправильное применение мировым судьей норм материального и процессуального права при осуществлении им правосудия по гражданским делам.

Особенности апелляционного производства заключаются в том, что суд апелляционной инстанции, рассматривая дело по правилам производства в суде первой инстанции, вправе устанавливать новые факты и исследовать новые доказательства (ст. 327 ГПК РФ).

На решения остальных судов, принятые по первой инстанции, стороны и другие лица, участвующие в деле, могут подать **кассационные жалобы, за исключением решений мировых судей, в течение 10 дней** со дня принятия соответствующего решения.

По окончании рассмотрения дела в суде первой инстанции адвокат-представитель должен не допустить вступления в законную силу незаконных и необоснованных решений и определений по гражданским делам. Он обязан способствовать восстановлению нарушенных или оспариваемых прав, свобод и законных интересов граждан и тем самым укреплению законности и правопорядка, формированию уважительного отношения к закону и суду.

Такая деятельность адвоката-представителя позволяет определить содержание, направление и характер

18а

### 18. Работа адвоката в стадии исполнительного производства

Впервые в законодательстве, регламентирующем исполнительное производство (Федеральный закон от 21 июля 1997 г. № 119 ФЗ «Об исполнительном производстве»), закреплены нормы, определяющие участие представителя в исполнительном производстве.

Чаще всего представители в исполнительное производство привлекаются в целях получения квалифицированной юридической помощи в процессе исполнения исполнительного документа.

В определенных случаях привлечение представителей в исполнительное производство является обязательным, так как некоторые категории граждан не могут лично осуществлять свои права и обязанности (несовершеннолетние, недееспособные или ограниченно дееспособные, признанные таковыми в установленном законом порядке).

**Юридические лица** также не могут непосредственно участвовать в исполнительном производстве, а действуют через свои органы или должностных лиц, либо через представителей этих органов и должностных лиц.

Из содержания ч. 2 ст. 33 следует, что **судебный пристав-исполнитель** у лиц, представляющих различные органы или организации, должен проверить наличие документов, подтверждающих их служебное или должностное положение (служебные удостоверения и др.).

В статье 33 указанного Закона предусматривается, что **взыскатель** или **должник** могут участвовать в исполнительном производстве вместе со своими представителями. Параллельное участие этих лиц часто

19а

### 19. Участие адвоката в арбитражном процессе в суде первой инстанции

При рассмотрении дел в арбитражном суде своих представителей могут иметь все лица, участвующие в деле, в соответствии со ст. 40 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации от 24 июля 2002 г. № 95 ФЗ (АПК РФ).

Судебное представительство вправе осуществлять только дееспособное лицо, если при этом оно не относится к кругу лиц, которые в соответствии со ст. 60 АПК РФ не могут быть представителями в арбитражном суде. Полномочия представителя на ведение дела в арбитражном суде должны быть оформлены и подтверждены в соответствии со ст. 61 АПК РФ. Полномочия адвоката на ведение дел в арбитражном суде удостоверяются в соответствии с Федеральным законом «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации». АПК РФ не содержит императивных предписаний об оформлении ордера полномочий адвоката на ведение дела в арбитражном суде от имени доверителя. Таким образом, адвокат в арбитражном процессе может представлять доверителя на основании либо ордера, либо доверенности.

Судебный представитель, исполняя в суде поручение своего доверителя, должен своей деятельностью способствовать разрешению задач судопроизводства в арбитражных судах, преследуя достижение в качестве основной цели своей деятельности защиту нарушенных или оспариваемых прав, свобод и законных интересов своего доверителя. Кроме того, адвокат должен оказывать помощь доверителю в осуществлении им предоставленных ему процессуальных прав и возложенных на него процессуальных обязанно-

20а

### 20. Участие представителя в апелляционной, кассационной и надзорной инстанциях арбитражного процесса

**Апелляционному обжалованию подлежат решения арбитражного суда, не вступившие в законную силу.** Апелляционная жалоба может быть подана лицами, участвующими в деле. В отличие от лиц, участвующих в деле, их представители (в том числе адвокаты) не располагают самостоятельным правом на обращение в суд апелляционной инстанции. Обращение может иметь место не иначе как по поручению и на основании доверенности от лиц, участвующих в деле, иных лиц, наделенных правом апелляционного обжалования судебных актов.

Существенным признаком пересмотра дела в апелляционной инстанции является **повторность судебного разбирательства.**

Адвокат на данной стадии должен принимать во внимание, что заявлять в апелляционной жалобе новые требования нецелесообразно, поскольку они не могут быть предметом разбирательства и заведомо отвлекают суд апелляционной инстанции от анализа тех проблем, которые сохранили актуальность для заявителя жалобы после принятия решения судом первой инстанции.

Лица, участвующие в деле, вправе обжаловать решение суда в кассационном порядке. Это возможно только в отношении актов судов первой и апелляционной инстанций, находящихся в арбитражных округах. Решения Высшего арбитражного суда РФ в общеустановленном порядке кассационному обжалованию не подлежат.

**186** встречается на практике и обеспечивает более полную защиту прав и интересов сторон в исполнительном производстве.

Статья 35 ФЗ РФ «Об исполнительном производстве» посвящена определению объема полномочий представителя, а соответственно, и адвоката, если он таковым выступает, в исполнительном производстве. На основании действующего законодательства представитель обладает тем же объемом прав и обязанностей, что и представляемый.

В ч. 2 ст.35 законодателем закреплены такие распорядительные действия взыскателя и должника в исполнительном производстве, право совершения которых представителем должно быть специально оговорено в доверенности или ином документе, подтверждающем его полномочия.

Права в интересах представляемого предъявить или отозвать исполнительный документ, передать полномочия другому лицу (т. е. совершить передоверие), обжаловать действия (бездействие) судебного пристава-исполнителя, получить присужденное по исполнительному документу имущество (в том числе деньги) должны быть указаны в доверенности.

Во всех случаях, когда в исполнительном производстве участвует представитель, судебный пристав-исполнитель обязан проверить объем его полномочий.

**206** В суд кассационной инстанции заинтересованное лицо может обратиться с жалобой, минуя суд апелляционной инстанции, а в установленных законом случаях (ст. 195, 234, 240, 245 АПК РФ) обжалование судебных актов первой инстанции в суд апелляционной инстанции законом не предусмотрено.

Пересмотр судебных актов, вступивших в законную силу, в порядке надзора осуществляется исключительно Высшим арбитражным судом РФ. Адвокат должен учитывать, что в надзорной судебной инстанции вступивший в законную силу судебный акт может быть лишь оспорен. Если обжалование судебного акта влечет рассмотрение жалобы (апелляционной, кассационной) по существу, то его оспаривание связано с предварительным рассмотрением вопроса о наличии или отсутствии основания для возбуждения надзорного производства.

В целях упорядочения обращения в Высший арбитражный суд РФ с заявлениями и представлениями в порядке надзора установлен трехмесячный срок со дня вступления в законную силу последнего судебного акта, принятого по делу.

**Надзорная судебная инстанция** всегда носит исключительный характер. В отличие от иных судебных инстанций, в которых арбитражный суд определяет последовательность ведения процесса с учетом мнения лиц, участвующих в деле (ст. 153 АПК РФ), в надзорной судебной инстанции этот порядок заранее определен законом. В данном случае адвокат выступает с обоснованием своей позиции лишь после заслушивания судьи-докладчика как представитель того или иного лица.

**176** требований, изложенных впоследствии в жалобе.

В жалобе исходя из фактических обстоятельств и материалов дела, материального и процессуального законов в соответствии с внутренним убеждением и правосознанием дается оценка судебного решения как акта правосудия, высказывается мнение о его законности и обоснованности.

Требования лица, адресованные кассационной инстанции, должны быть четкими и ясными, мотивированными и законными.

На вступившее в законную силу судебное постановление, за исключением судебных постановлений Президиума Верховного суда РФ, подается жалоба на имя соответствующего должностного лица в порядке надзорного производства.

**Основанием для подачи жалобы** в порядке надзора является нарушение или неправильное применение норм материального и процессуального права (ст. 363, 364 ГПК РФ).

**Содержание жалобы** должно соответствовать требованиям ст. 378 ГПК РФ и четко указывать на то, какое нарушение допущено судами, ранее рассматривавшими дело; как это отразилось на постановлении суда, которое вступило в законную силу; изложение просьбы обращающегося лица.

Профессионализм и квалификация адвоката-представителя во многом способствуют надлежащему составлению апелляционной, кассационной и надзорной жалоб и укреплению авторитета адвокатской корпорации, оказывающей юридическую помощь.

**196** стей. В этом состоит главное отличие судебного представительства от гражданско-правового представительства, основной целью которого является непосредственное создание, изменение и прекращение гражданских прав и обязанностей представляемого.

Судебное представительство как институт арбитражного процессуального права принято подразделять на виды в зависимости от оснований его возникновения. По общему правилу различают **добровольное (или договорное) представительство**, при котором лицо, участвующее в деле, самостоятельно избирает своего представителя для ведения дела в суде, как правило, предоставляя представителю соответствующие полномочия на основании соглашения об оказании юридической помощи (ст. 25 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации»), договора поручения или агентского договора, и **законное представительство**, когда лицо является судебным представителем в силу прямого предписания закона.

Анализ норм, содержащихся в гл. 6 АПК РФ, в их системной связи с другими положениями Кодекса указывает на то, что представительство возможно на любой стадии рассмотрения дела арбитражным судом первой, апелляционной, кассационной или надзорной инстанций и по любой категории дел, отнесенной законом к подведомственности арбитражного суда. Кроме того, АПК РФ не содержит ограничений по числу представителей каждого из лиц, участвующих в деле.

**21а****21. Участие адвоката в конституционном производстве**

**Конституционный суд РФ** является судебным органом конституционного контроля, самостоятельно и независимо осуществляющим судебную власть посредством конституционного судопроизводства.

**Конституционное судопроизводство имеет ряд особенностей:**

- 1) Конституционный суд занимается установкой фактических обстоятельств дела только в той мере, в какой они могут повлиять на оценку конституционности оспариваемого закона или отдельных его положений;
- 2) конституционный процесс, в отличие от других видов процессов достаточно скоротечен. Всего одна инстанция. Решения Конституционного суда РФ окончательны и не подлежат обжалованию и опротестованию. И поэтому адвокат лишен возможности оставить на будущее какие-то доводы или впоследствии их чем-то дополнить, необходимо изложить суду все сразу;
- 3) у Конституционного суда РФ нет прописанной процедуры исполнения его решений, т. е. отсутствует механизм принуждения государственных органов и их должностных лиц к выполнению данных решений, если они добровольно ему не подчиняются. Нередки случаи повторных обращений в Конституционный суд РФ по одному и тому же вопросу, так как первое решение никем не было выполнено;
- 4) защита конституционных прав и свобод в конституционном процессе реализуется не только через отстаивание прав конкретного человека, а в форме защиты прав и свобод всех лиц, по отношению к которым может быть применен оспариваемый право-

**22а****22. Участие адвоката в заседании Конституционного суда РФ и в судопроизводстве по разъяснению принятого решения**

**Конституционный процесс** не менее напряжен и внутренне наполнен конфликтами, чем любой другой. Поэтому адвокат должен готовиться тщательно к процессу, так как решение будет распространяться не только на его клиента, но и на большое количество других людей.

В судебном заседании **необходимо строго соблюдать Регламент Конституционного суда.**

Если **представителей в процессе несколько**, то более опытный адвокат должен взять на себя функции координации действий. Необходимо заранее определить роли участников.

Адвокат должен контролировать полноту освещения проблемы. Особой деликатности требует заявление об отводе судьи, которое возможно на любой стадии. Эту часть задачи наиболее целесообразно взять на себя адвокату. Необходимо помнить, что в Конституционном суде РФ нельзя выразить недоверие всему составу суда. Другого Конституционного суда в России нет. Можно выразить недоверие только какому-нибудь судье на основаниях, строго перечисленных в законе. В отличие от других судов в Конституционном суде может быть еще основание — участие судьи в принятии оспариваемого акта.

В конституционном процессе имеет место выступление сторон, заявление ходатайств, заключительное выступление адвоката. Отличие состоит в том, что после того, как состоялось итоговое решение по делу или вынесено определение об отказе в принятии вопроса

**23а****23. Основные направления деятельности адвоката в административном производстве**

Правовая основа участия адвоката в процессе производства по делам об административном правонарушении приведена в Конституции РФ (ст. 48) и в КоАП РФ (ст. 25.5).

В качестве защитника или представителя к участию в производстве по делу об административном правонарушении допускается адвокат или иное лицо. Полномочия адвоката удостоверяются ордером, выданным юридической консультацией. **Полномочия иного лица**, оказывающего юридическую помощь, удостоверяются доверенностью, оформленной в соответствии с законом.

**Защитник и представитель допускаются к участию в производстве по делу об административном правонарушении** с момента составления протокола об административном правонарушении. В случае административного задержания физического лица в связи с административным правонарушением защитник допускается с момента административного задержания.

Защитник и представитель, допущенные к участию в производстве по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, участвовать в рассмотрении дела, обжаловать применение мер обеспечения производства по делу, постановление по делу, пользоваться иными процессуальными правами в соответствии с законом.

**При исследовании вещественных доказательств** адвокат должен занимать активную позицию, особенно он должен быть внимателен, изучая документы.

**24а****24. Обжалование постановлений об административном правонарушении**

При обжаловании постановления об административном правонарушении адвокату необходимо учитывать подведомственность. Соответствующие правила установлены ст. 30.1 КоАП РФ.

**По результатам рассмотрения жалобы выносится решение.**

Постановление по делу об административном правонарушении, совершенном юридическим лицом или лицом, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, обжалуется в арбитражный суд в соответствии с арбитражным процессуальным законодательством.

Жалоба на постановление по делу об административном правонарушении подается судье, в орган, должностному лицу, которыми вынесено постановление по делу и которые обязаны в течение 3 суток со дня поступления жалобы направить ее со всеми материалами дела в соответствующий суд, вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу.

Жалоба на постановление судьи о назначении административного наказания в виде административного ареста подлежит направлению в вышестоящий суд в день ее получения.

Жалоба может быть подана непосредственно в суд, вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу, уполномоченным ее рассматривать.

В случае, если рассмотрение жалобы не относится к компетенции судьи, должностного лица, которым обжаловано постановление по делу об административном правонарушении, жалоба направляется на рас-

**226** к рассмотрению, адвокат может обратиться с ходатайством об официальном разъяснении акта суда, если не ясна его суть в целом или отдельные положения.

Решения, принимаемые Конституционным судом РФ, именуются постановлением, заключением, определением.

Решение Конституционного суда РФ считается принятым, если за него проголосовало большинство участвовавших в голосовании судей, если иное не предусмотрено федеральным конституционным законом. Решения Конституционного суда РФ провозглашаются в полном объеме немедленно после их подписания.

**Постановления и заключения Конституционного суда РФ** не позднее чем в двухнедельный срок со дня их подписания направляются: судьями Конституционного суда РФ, сторонам, Президенту РФ, Государственной думе, Правительству, Уполномоченному по правам человека, Верховному суду, Высшему арбитражному суду, генеральному прокурору, министру юстиции.

Решение Конституционного суда РФ является окончательным, не подлежит обжалованию и вступает в силу немедленно после его провозглашения. Акты или отдельные положения, признанные неконституционными, утрачивают силу; признанные не соответствующими Конституции РФ, не вступившие в силу международные договоры РФ не подлежат введению в действие и применению (ч. 6 ст. 125 Конституции РФ).

**246** смотрение по подведомственности в течение 3 суток.

Законом установлены сроки обжалования по делу об административном нарушении. Жалоба на постановление по делу об административном правонарушении может быть подана в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Жалоба на постановление по делу об административном правонарушении подлежит рассмотрению в десятидневный срок со дня ее поступления со всеми материалами дела в суд, орган, должностному лицу, правомочным рассматривать жалобу.

Жалоба на постановление об административном аресте подлежит рассмотрению в течение суток с момента ее подачи, если лицо, привлеченное к административной ответственности, отбывает административный арест.

**Не вступившее в законную силу постановление по делу об административном правонарушении** и (или) последующие решения вышестоящих инстанций по жалобам на это постановление могут быть обжалованы в соответствии со ст. 30.10 КоАП только прокурором. Таким образом, адвокат может направить жалобу прокурору, а тот, если сочтет доводы убедительными, опротестовать решение. Это вообще сужает право на защиту со стороны привлеченного к административной ответственности, ставя его в зависимость от государственного чиновника, каким является прокурор.

**216** вой акт, т. е. всегда защищаются публичные интересы.

**На стадии подготовки дела к слушанию** адвокату необходимо выбрать вариант позиции по делу, подобрать доводы в ее обоснование, определить круг возможных свидетелей, специалистов, экспертов, подлежащих вызову в суд, определить перечень документов, которые необходимо будет найти и представить суду.

Адвокату необходимо убедиться, что отсутствуют обстоятельства, препятствующие рассмотрению дела в Конституционном суде. (п.1 ч.2 ст. 40 ФКЗ от 21 июля 1994 г. №1 — ФКЗ О Конституционном Суде РФ).

При отсутствии обстоятельств, препятствующих рассмотрению жалобы в Конституционном суде РФ, адвокат должен убедиться, что жалоба допустима и есть законные основания к направлению ее в Конституционный суд РФ.

В соответствии с ч. 2 ст. 36 Закона о Конституционном суде РФ основанием для рассмотрения дела в порядке конституционного правосудия является обнаружившаяся неопределенность в вопросе о том, соответствует ли в Конституции РФ закон или иной нормативно-правовой акт, договор между органами государственной власти Федерации и ее субъектов и другие вопросы рассмотрения, которые входят в концепцию Конституционного суда РФ. Заявитель и его адвокат должны помнить, что в соответствии со ст. 37 Закона о Конституционном суде РФ необходимо указывать в обращении конкретные основания обращения и свою позицию по этому вопросу.

**236** К сожалению, все действия по Кодексу об административных правонарушениях ведутся уполномоченными органами. А право проведения собственного расследования адвокатами в Кодексе не прописано.

**Дело об административном правонарушении рассматривается в пятнадцатидневный дневный срок** со дня получения судьей, органом, должностным лицом, правомочными рассматривать дело, протокола об административном правонарушении и других материалов дела.

При продолжении рассмотрения дела об административном правонарушении оглашается протокол об административном правонарушении, а при необходимости и иные материалы дела. Заслушиваются объяснения физического лица или законного представителя юридического лица, в отношении которых ведется производство по делу об административном правонарушении, показания других лиц, участвующих в производстве по делу, пояснения специалиста и заключение эксперта, исследуются иные доказательства, а в случае участия прокурора в рассмотрении дела заслушивается его заключение. Адвокату закон не предоставляет такого права, т. е. прения сторон отсутствуют.

**По результатам рассмотрения дела об административном правонарушении может быть вынесено постановление:**

- 1) о назначении административного наказания;
- 2) о прекращении производства по делу об административном правонарушении.

25а

### 25. Понятие и виды представительства в налоговых правоотношениях

С принятием Налогового кодекса РФ значительно расширились права налогоплательщика, в частности появилось право поручать представление своих интересов через уполномоченных представителей — как юридических лиц, так и физических.

Для адвокатуры в данной области открылось обширное поле деятельности.

Для представления лица в налоговых правоотношениях адвокату необходимо заключить с налогоплательщиком гражданско-правовой договор о представлении его интересов в качестве уполномоченного представителя.

**Услуги, связанные с представлением интересов заказчика, оказываемыми адвокатом в качестве уполномоченного представителя, могут осуществляться в форме:**

- 1) правового анализа налоговых ситуаций, которые возникают у клиента при осуществлении им финансово-хозяйственной деятельности;
- 2) дачи консультаций по вопросам налогообложения;
- 3) оптимизации налогообложения путем выбора соответствующих видов договорных отношений с контрагентами (как при заключении договора, так и с помощью изменения условий уже заключенных договоров), наиболее выгодного определения состава затрат, включаемых в себестоимость, а также с помощью определения способов ведения бухгалтерского учета, позволяющих законно уменьшить налогооблагаемую базу, или иными способами;
- 4) осуществления защиты и представления интере-

26а

### 26. Юридические услуги по составлению договоров и сопровождению сделок, претензионная работа

Для осуществления данного вида услуг необходимо грамотно подготовить проекты договоров и организовать юридическое сопровождение порядка их исполнения договаривающимися сторонами и ведения необходимой для этого документации (как приложение к договорам). В данном случае необходима помощь квалифицированного юриста. Адвокат — наиболее искушенное в подобных вопросах лицо.

В первую очередь необходимо при совершении сделок обратить внимание на то, вправе ли юридические лица определенной организационно-правовой формы заключать те или иные сделки и имеют ли они право осуществлять виды деятельности, предусмотренные в заключаемом договоре.

Законодательные и нормативные акты требуют лицензий на занятие соответствующей деятельностью и совершение определенных сделок.

При заключении договоров следует уделять внимание полномочиям представителей контрагента на заключение данной сделки и их правильному оформлению.

Нередко возникает вопрос, имело ли право должностное лицо на совершение сделки, исполнило ли данное лицо на момент совершения сделки те или иные должностные обязанности, требуется ли на совершение сделки согласие других органов управления юридического лица (общего собрания акционеров (участников), совета директоров). С этой целью необходимо истребовать у контрагентов учредитель-

27а

### 27. Представительство в третейском суде и международном коммерческом арбитраже

Современное российское законодательство о третейском суде формировалось под влиянием Типового закона ЮНСИТРАЛ «О международном коммерческом арбитраже» (принят 21 июня 1985 г. на 18-й ежегодной сессии Комиссии ООН по праву международной торговли (ЮНСИТРАЛ)) на основе сближения регламентации организации и деятельности всех третейских судов на базе принципов и норм, предназначенных первоначально для международного коммерческого арбитража.

**Легитимность третейского разбирательства** основана на конституционно закрепленном «праве свободы действий граждан и их частной автономии». Право каждого на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной, не запрещенной законом экономической деятельности провозглашено в ч. 1 ст. 34 Конституции РФ. Согласно ч. 2 ст. 45 Конституции РФ: «Каждый вправе защищать свои права и свободы всеми способами, не запрещенными законом».

Типовой закон ЮНСИТРАЛ «О международном коммерческом арбитраже» и следующий ему Закон РФ от 7 июля 1993 г. № 5338-1 «О международном коммерческом арбитраже» имеют своим предметом третейское разбирательство (процесс, процедуру), осуществляемое в любом третейском суде, в том числе третейское разбирательство, организуемое постоянно действующим третейским судом.

Разработчики положенного в основу одноименного российского закона Типового закона ЮНСИТРАЛ

28а

### 28. Представительство в Европейском суде

Для защиты прав и свобод человека немалое практическое значение имеет **Регламент Суда, определяющий порядок реализации жалоб**. Без осознания значения Регламента трудно обойтись адвокатам, заявителям, представителям государства-ответчика.

Согласно Правилу 35 Регламента Европейского суда по правам человека представительство Высоких Договаривающихся Сторон осуществляется официальными уполномоченными лицами, которые вправе пользоваться помощью адвокатов и советников.

Представителем заявителя, действующим в соответствии с п. 2 и п. 3 Правил 36 Регламента, выступает адвокат, допущенный к адвокатской практике в любой из Высоких Договаривающихся Сторон и постоянно проживающий на территории одной из них, или любое иное лицо, утвержденное Председателем Палаты.

В исключительных обстоятельствах и на любой стадии производства Председатель Палаты, если сочтет, что обстоятельства или действия адвоката или другого лица это оправдывают, вправе указать, что соответствующее лицо более не может представлять заявителя или помогать ему. В этом случае заявителю предписывается найти другого представителя.

Адвокат или другой утвержденный представитель либо сам заявитель, желающий получить разрешение самостоятельно представлять свои интересы по делу, должен в достаточной степени владеть одним из официальных языков Суда, даже если он такое разрешение получил.

**266** ные документы, из которых можно сделать вывод, какие должностные лица вправе заключать сделки без доверенности и требуется ли согласие других органов управления контрагента на заключение сделки.

Важным фактором исполнения договора является **место и порядок рассмотрения судебных споров**, связанных с заключением и исполнением договора, который позволит обеспечить наиболее эффективную защиту интересов клиента.

При подготовке проектов договоров надо также учитывать особенности не только гражданского, но и других отраслей права, например законодательства о валютном регулировании, налогового законодательства, требований нормативных актов, регулирующих порядок бухгалтерского учета.

При заключении сделки особое внимание следует обращать на возможность оптимизации налогообложения.

Пристальное внимание следует уделить порядку исполнения условий договора, т. е. процедуре рубежного контроля (сроки, время и место составления актов приема-передачи товаров или работ, отражение качества и количества поступившего товара и т. д.).

Привлечение адвоката к участию в переговорах с контрагентами клиента по вопросу заключения соглашения (договора), порядка его выполнения и прочего позволяет клиенту получить правовую помощь непосредственно и сразу, что поможет избежать ошибок и необходимости их исправлять.

Адвокату, привлеченному к переговорам, необходимо заранее ознакомиться с имеющейся документацией, осуществить ее правовой анализ и на его основе предоставить свои предложения.

**286** Сложность составляет тот факт, что сам процесс по разрешению споров в Европейском суде отличается от системы, существующей в России. В частности, особенности характерны для состава Суда, сторон, иных лиц, участвующих в деле и др.

**Порядок в зале Суда обеспечивается Председателем Палаты.** Он вправе, если представитель стороны заявляет оскорбительные, легкомысленные, недобросовестные, вводящие в заблуждение или пространные доводы, отстранить такого представителя от участия в разбирательстве по делу, отказаться приобщить к делу доводы полностью или частично или принять любые другие меры, какие он сочтет уместными.

Юридическая помощь при производстве по делам в Европейском суде может предоставляться бесплатно. Данное положение урегулировано Правилами гл. 10 Регламента. Председатель Палаты вправе либо на основании обращения заявителя, подавшего жалобу в соответствии со ст. 34 Конвенции о защите прав человека и основных свобод, либо по своей инициативе предоставить заявителю юридическую помощь, связанную с ведением дела бесплатно. В данном случае адвокатам и другим лицам, назначенным в соответствии с п. 4 Правила 36, выплачивается вознаграждение. Оно в соответствующих случаях может быть выплачено более чем одному такому представителю. В суммы, предназначенные для оплаты юридической помощи заявителю, могут быть включены не только вознаграждение представителям, но и расходы на проезд и проживание и другие необходимые расходы заявителя или назначенного представителя.

**256** сов заказчика (клиента) в отношениях с налоговыми органами (таможенными органами, органами государственных внебюджетных фондов), иными участниками отношений, регулируемых законодательством о налогах и сборах.

Это краткий и далеко не полный перечень услуг, которые адвокат может предложить предпринимателям в этой сфере. При осуществлении данной деятельности необходимо параллельное привлечение для консультаций специалиста-бухгалтера, сведущего в вопросах налогообложения, или аудитора.

Полномочия представителей оформляются доверенностью, выдаваемой в порядке, установленном гражданским законодательством РФ (п. 3 ст. 29 ГК РФ). Между налогоплательщиком (налоговым агентом) и его представителем возникают не налоговые, а гражданско-правовые отношения.

**Доверенность, выдаваемая представителю налогоплательщика** — физического лица, должна быть удостоверена нотариально либо в форме, приравненной к нотариально удостоверенной в соответствии с порядком, установленным п. 3 ст. 185 ГК РФ.

Для представления интересов налогоплательщиков организаций нотариальное удостоверение доверенности не требуется. В этом случае доверенность должна быть подписана руководителем соответствующего юридического лица (иного лица, уполномоченного на это его учредительными документами). Доверенность должна быть скреплена печатью организации-доверителя.

**276** «О международном коммерческом арбитраже» придавали термину «арбитраж» значение, включающее:

- 1) арбитражное соглашение;
- 2) подготовку и проведение арбитражных разбирательств и арбитражные решения.

В Федеральном законе от 24 июля 2002 г. № 102-ФЗ «О третейских судах в Российской Федерации» **термин «третейский суд» употребляется в двух основных значениях:**

- 1) как общее наименование института третейского суда, имеющего два вида — постоянно действующий третейский суд и третейский суд для решения конкретного спора (третейский суд для разрешения конкретного спора);
- 2) применительно к составу третейского суда, избираемому (назначаемому) для разрешения конкретного спора в третейском суде любого из двух его видов.

Таким образом, правила третейского разбирательства подлежат определению с применением не только положений гл. V «Третейское разбирательство», а всех законоположений о процедуре третейского разбирательства. При этом следует иметь в виду, что правила третейского разбирательства в постоянно действующем третейском суде и в третейском суде для разрешения конкретного спора регламентируются одинаково, но часто это делается в адресованных каждому из них положениях Федерального закона «О третейских судах в РФ». При этом терминологическое единство не выдержано, и значение термина «третейский суд» следует каждый раз определять в зависимости от контекста.



**29a****29. Возникновение и развитие нотариата в досоветский период**

Слово «нотариус» произошло от латинского «notarius», что значит «писец», «скорописец», «секретарь», «стенограф», «делопроизводитель». В Древнем Риме так называли рабов, ведших деловую переписку своих господ.

В XV — XVII вв. в Москве письменной формой договора занимались подьячие, которые составляли характерные для того времени письменные договоры: «купчую крепость», запись, заемную кабалу и др.

В XVI в. они объединялись в так называемые артели, возглавляемые старостой. Количество человек в них в зависимости от населения определенного города варьировалось от 15 до 24. Договорные грамоты, составленные ими, подлежали обязательной регистрации в Оружейной палате. Надзор за их деятельностью осуществлял Приказ крепостных дел.

14 апреля 1866 г. императором Александром II было утверждено Временное положение о нотариальной части, которое получило силу закона в 1875 г. и распространялось на бывшее Царство Польское, а позже — на губернии Прибалтийские. Оно вошло в состав Судебных уставов (Свод законов, т. XVI, ч. 1).

На должность нотариусов назначались кандидаты, достигшие 21 года, подданные Российской Империи, которые обладали знаниями в области гражданского законодательства, уставов и форм нотариального производства. Перед назначением на должность нотариусы вносили **залог**, сумма которого **в столичном городе** составляла — 10 000 рублей, **в губернском** — 6000 рублей, **в уездных городах**, где были окружные суды, — 4000 рублей, **в остальных городах** — 2000 руб-

**30a****30. Развитие нотариата в советский период**

**После Октябрьской революции в России произошли принципиальные изменения государственной и общественной жизни, которые фактически уничтожили существование свободного нотариата**

**Декретом №1 «О суде»** были упразднены старые государственные органы власти, в том числе суды, институты судебных следователей, прокурорского надзора, присяжной и частной адвокатуры, несколько позднее был упразднен и нотариат. Также было отменено Положение о нотариальной части и объявлено о национализации нотариальных контор, несколько позднее они были ликвидированы, а на их месте создавались нотариальные отделы, которые возглавляли народные нотариусы, но вскоре они тоже были упразднены.

4 октября 1922 г. был принят первый законодательный акт о нотариате советского периода — **Положение о государственном нотариате РСФСР**, согласно которому исполнительные комитеты местных органов власти создавали нотариальные конторы на местах. Там, где не было возможности учредить нотариальные конторы, исполнение нотариальных функций, кроме совершения актов и засвидетельствования договоров, возлагалось на народных судей. **Нотариусы были уполномочены на совершение следующих действий:**

- 1) совершение обязательных нотариальных актов;
- 2) засвидетельствование договоров, заключаемых государственными, кооперативными, общественными учреждениями, предприятиями, организациями;
- 3) совершение протеста векселей и т. д.

**31a****31. Понятие нотариата**

**Термин «нотариат» многозначен, его можно рассмотреть как:**

- 1) систему органов и должностных лиц, наделенных в соответствии с законом правом совершения нотариальных действий;
- 2) отрасль законодательства как совокупность правовых норм, регулирующих общественные отношения в области нотариата;
- 3) учебная дисциплина, предметом которой является изучение вопросов нотариального производства и деятельности его участников в нотариальной сфере.

Нотариату как системе органов присущи следующие характерные черты:

- 1) назначение нотариата заключается в обеспечении граждан и юридических лиц квалифицированной юридической помощью;
- 2) нотариальная деятельность носит правовой характер, и результатом ее выступают правовые последствия (например, нотариально удостоверенные документы обладают юридической силой);
- 3) предметом нотариальной деятельности выступают бесспорные гражданские права и юридические факты. Если в ходе нотариального производства возникает спор о праве, то нотариальное производство должно быть приостановлено до разрешения спора.

В настоящее время в мире существует две основных системы нотариата — латинского и англосаксонского типа. **Для латинского типа** характерно то, что нотариус выступает в качестве независимого представителя государства, наделенного от имени государства

**32a****32. Нотариальная деятельность**

В настоящее время нотариат в РФ не входит в систему органов исполнительной власти, а нотариус не является должностным лицом, а выступает в качестве независимого представителя государства, наделенного им в особом порядке полномочиями по совершению нотариальных действий от имени РФ.

**Нотариальная деятельность в РФ обладает целым рядом правовых гарантий:**

- 1) нотариус беспристрастен, т. е. стороны, обратившиеся к нему за оказанием правовой помощи, находятся в равном положении, нотариус не вправе отдавать предпочтение какой-либо из сторон;
- 2) независимость проявляется в том, что в отношении совершаемого нотариального действия нотариус должен самостоятельно принимать решения без чьих-либо указаний;
- 3) в своей деятельности нотариус руководствуется Конституцией РФ, Конституциями республик в составе РФ, Основами законодательства РФ о нотариате, законодательными актами РФ и субъектов РФ, принятыми в пределах их компетенции, а также международными договорами;
- 4) нотариусу при исполнении служебных обязанностей, а также лицам, работающим в нотариальной конторе, запрещается разглашать сведения, оглашать документы, которые стали им известны в связи с совершением нотариальных действий, в том числе и после сложения полномочий или увольнения, за исключением случаев, когда справки о совершенных нотариальных действиях выдаются по требованию суда, прокуратуры, органов следствия в связи с находящимися в их производстве уго-

**306** 14 мая 1926 г. было принято Постановление ЦИК и СНК СССР «Об основных принципах организации государственного нотариата», где в качестве основных начал были выделены:

- 1) недопустимость замещения нотариусами иных государственных должностей;
- 2) получение нотариусами вознаграждения за свой труд только от государства;
- 3) обязательность соблюдения нотариальной тайны.

Позже принимались Положения о государственном нотариате РСФСР 20 июля 1930 г., 31 декабря 1947 г., 30 сентября 1965 г. И только 19 июля 1973 г. Верховным Советом СССР был принят Закон СССР «О государственном нотариате», а 2 августа 1974 г. был принят Закон РСФСР «О государственном нотариате», законодательно закрепивший полномочия нотариусов на выдачу свидетельств: о праве собственности на долю в общем имуществе супругов, на долю в общем имуществе супругов по заявлению пережившего супруга, а также на долю в общем имуществе, зарегистрированном за пережившим супругом.

После распада СССР реформы в направлении построения правового государства показали необходимость решения проблемы обеспечения законности гражданского оборота, прежде всего в сфере недвижимости, защиты прав и свобод граждан. А принятые в 1993 г. Основы законодательства Российской Федерации о нотариате провозгласили свободный нотариат латинского типа.

**326** ловными или гражданскими делами, а также по требованию арбитражного суда в связи с находящимися в его разрешении спорами.

На нотариальную деятельность закон устанавливает определенные ограничения. Так, ст. 6 Основ законодательства РФ о нотариате (далее — Основы) гласит: «Нотариус не вправе заниматься самостоятельной предпринимательской и никакой иной деятельностью, кроме нотариальной, научной и преподавательской, и оказывать посреднические услуги при заключении договоров».

Деятельность нотариусов происходит в определенных нотариальных округах, которые устанавливаются в соответствии с административно-территориальным делением РФ. В городах, имеющих районное или иное административное деление, нотариальным округом является вся территория соответствующего города.

Территория деятельности нотариуса может быть изменена совместным решением органа юстиции и нотариальной палаты. Однако органом юстиции совместно с нотариальной палатой может быть установлен иной округ для ведения наследственных дел.

В тоже время совершение нотариусом нотариального действия за пределами своего нотариального округа не влечет за собой признания недействительности этого действия.

**296** лей. Данный залог был направлен на обеспечение имущественной ответственности нотариуса за ошибки в нотариальной деятельности, а при выходе в отставку оставшаяся сумма залога возвращалась нотариусу.

**Нотариусы имели право** совершать нотариальные действия для всех обратившихся к ним, за исключением их близких родственников. При совершении нотариальных действий должны были присутствовать два свидетеля, а если оформлялась купчая на недвижимость, то их должно было быть три. Стороны были обязаны представить справку полиции о самоличности, справку органа местного самоуправления о принадлежности отчуждаемого имущества продавцу. Проект сделки составлялся на гербовой бумаге, подписывался в присутствии нотариуса, в том числе свидетелями. После уплаты пошлин и сборов акт вносился в крепостную книгу и выдавался сторонам под расписку.

В начале XX в. был выработан проект новой редакции **Положения о нотариальной части**. В качестве основных положений в нем были указаны:

- 1) замещение нотариальных должностей только юристами с высокой теоретической подготовкой к этой должности;
- 2) детальное изложение в законе обязанностей нотариуса;
- 3) установление действенного надзора за нотариальной деятельностью.

**316** полномочиями совершать нотариальные действия и несет личную ответственность за совершение нотариальных действий, а контроль за его деятельностью осуществляется государством в лице органов юстиции и нотариальными палатами. В странах с англосаксонской системой нотариата нотариус и адвокат выступают в одном лице.

Принятые в 1993 г. Основы законодательства РФ о нотариате провозгласили свободный нотариат латинского типа.

**Нотариату свойственно выполнение определенных функций:**

- 1) правоохранительной или защитной, обеспечивающей законность и правомерность действий участников гражданского оборота;
- 2) юрисдикционной, так как нотариус занимается и правоустанавливающей, и правоприменительной деятельностью;
- 3) предупредительно-профилактической;
- 4) правореализующей, выражающейся в том, что на нотариусе лежит обязанность обеспечения необходимых условий для осуществления деятельности иных участников нотариального производства;
- 5) правоустановительной, заключающейся в необходимости установления в нотариальном порядке некоторых групп юридических фактов.

**33а****33. Правовые источники нотариальной деятельности**

Вопрос об источниках нотариального законодательства имеет немаловажное правовое значение, поскольку в нотариальной практике постоянно возникают вопросы выбора правовой нормы, которой следует руководствоваться при совершении того или иного нотариального действия.

- 1) основным источником любой отрасли российского права выступает **Конституция Российской Федерации**. Одной из центральных по значимости является норма о праве на получение квалифицированной юридической помощи (ст. 48). В настоящее время оказание такой помощи наряду с адвокатами возложено и на нотариусов, представляющих в данном случае нотариат как публично-правовой институт;
- 2) **Федеральные законы**. К ним в первую очередь относятся **Основы законодательства РФ о нотариате**, принятые Верховным Советом России 11 февраля 1993 г. Основы законодательства России о нотариате являются основным актом организационно-правового характера, определяя современную организацию нотариата, правовой статус, компетенцию и порядок деятельности нотариуса. Статья 333.24 Налогового кодекса РФ устанавливает размеры государственной пошлины за совершение нотариальных действий. Гражданский кодекс РФ закрепляет случаи нотариального удостоверения сделок, определяет существо конкретных нотариальных действий;
- 3) **законы субъектов РФ** Согласно ст. 72 Конституции РФ нотариат отнесен к сфере совместного ведения;
- 4) **нормативные акты Президента РФ**. Например,

**34а****34. Финансовое обеспечение нотариальной деятельности**

Источником финансирования деятельности нотариуса, занимающегося частной практикой, являются денежные средства, полученные им за совершение нотариальных действий и оказание услуг правового и технического характера, а также другие финансовые поступления, не противоречащие законодательству РФ. Государственные нотариальные конторы содержатся за счет отчислений из федерального бюджета РФ.

Нотариус, занимающийся частной практикой, взывает тариф, равный государственной пошлине, установленной ст. 333.24 НК РФ. В иных случаях тариф определяется соглашением между физическими и (или) юридическими лицами, обратившимися к нотариусу, и нотариусом. Все расходы, связанные с совершением нотариальных действий и обеспечением сохранности документов, он оплачивает из взимаемого нотариального тарифа; оплачивается: аренда помещения, коммунальные платежи, канцелярские товары, страховые взносы, взносы в нотариальную палату, заработная плата сотрудникам нотариальной конторы, подоходный налог, взносы в пенсионный фонд, фонд социального страхования, фонды обязательного медицинского страхования. Денежные средства, полученные нотариусом, занимающимся частной практикой, после уплаты налогов, других обязательных платежей поступают в собственность нотариуса. Клиенты нотариуса обязаны оплатить государственную пошлину до совершения нотариальных действий.

Налоговым кодексом РФ, к примеру, установлены следующие **размеры государственной пошлины за**

**35а****35. Порядок назначения на должность нотариуса и прекращения его полномочий**

Общее количество должностей нотариусов определяется органом юстиции совместно с нотариальной палатой, как правило, исходя из количества населения, проживающего на определенной территории, и числа совершаемых нотариальных действий.

Должность нотариуса учреждается и ликвидируется также названными органами. **Наделение нотариуса полномочиями** производится на основании рекомендации нотариальной палаты Министерством юстиции РФ или по его поручению органом юстиции на конкурсной основе из числа лиц, имеющих лицензии. Лица, сдавшие квалификационные экзамены, получают лицензию на право занятия нотариальной деятельностью.

Конкурс должен быть объявлен распоряжением территориального органа Федеральной регистрационной службы не позднее **10 дней** со дня открытия вакантной должности нотариуса с указанием сроков проведения конкурса, места и времени заседания конкурсной комиссии, а также срока приема документов на конкурс.

Для проведения конкурса приказом территориального органа образуется конкурсная комиссия в количестве 8 человек из равного количества работников территориального органа Федеральной регистрационной службы и членов нотариальной палаты, являющихся нотариусами.

**К участию в конкурсе допускаются** граждане РФ, имеющие высшее юридическое образование, прошедшие стажировку в государственной нотариальной конторе или у нотариуса, занимающегося частной практи-

**36а****36. Стажер и помощник нотариусов**

**Стажером нотариуса** может быть лицо, имеющее высшее юридическое образование, а помощником нотариуса — имеющее лицензию на право нотариальной деятельности.

**Назначение на должности стажера и помощника** нотариуса в государственной нотариальной конторе осуществляется органом юстиции на основании трудового договора, в котором определяются их права и обязанности. Стажировка у нотариуса, занимающегося частной практикой, также осуществляется на основании заключения трудового договора (контракта) между нотариусом и лицом, желающим пройти стажировку.

**Лица, претендующие на должность нотариуса, должны пройти стажировку сроком не менее одного года в государственной нотариальной конторе или у нотариуса, занимающегося частной практикой. Срок стажировки для лиц, имеющих стаж работы по юридической специальности не менее 3 лет, может быть сокращен совместным решением органа юстиции и нотариальной палаты. Продолжительность стажировки не может быть менее 6 месяцев. Срок стажировки может быть продлен на время болезни стажера или его отсутствия по другим уважительным причинам совместным решением органа юстиции и нотариальной палаты.**

Порядок прохождения стажировки определен Приказом Министерства юстиции РФ от 21 июня 2000 г. «Об утверждении порядка прохождения стажировки лицами, претендующими на должность нотариуса». Для выявления уровня подготовки лиц, желающих пройти стажировку у нотариусов, проводится экзамен.

**346** совершение нотариальных действий государственными нотариусами:

- 1) за удостоверение доверенностей на совершение сделок, требующих нотариальной формы, — 200 рублей;
- 2) за удостоверение учредительных документов (копий учредительных документов) организаций — 500 рублей;
- 3) за удостоверение соглашения об уплате алиментов — 250 рублей;
- 4) за удостоверение брачного договора — 500 рублей;
- 5) за удостоверение соглашения об изменении или о расторжении нотариально удостоверенного договора — 200 рублей;
- 6) за удостоверение завещаний, за принятие закрытого завещания — 100 рублей и т. д.

Причем, за нотариальные действия, совершаемые вне помещений государственной нотариальной конторы, органов исполнительной власти и органов местного самоуправления, государственная пошлина уплачивается в размере, увеличенном в полтора раза.

Льготы для физических и юридических лиц, предусмотренные законодательством о государственной пошлине, распространяются на этих лиц при совершении нотариальных действий, составлении проектов документов, выдаче копий и выполнении технической работы как нотариусами, работающими в государственных нотариальных конторах, так и нотариусами, занимающимися частной практикой.

**366** Непосредственное руководство работой стажеров в государственной нотариальной конторе осуществляется нотариусом со стажем работы по специальности не менее 3 лет, на которого приказом органа юстиции возложены эти функции.

Оплата труда стажера в государственной нотариальной конторе производится из фонда заработной платы государственной нотариальной конторы.

**Территориальным органом Федеральной регистрационной службы утверждается программа стажировки, которая является единой и обязательной для всех стажеров и руководителей стажировки и содержит перечень мероприятий, направленных на получение стажером специальных теоретических знаний, приобретение практических навыков по совершению нотариальных действий и организации работы нотариуса. Сокращение срока стажировки не освобождает стажера от обязанности освоить программу стажировки.**

**В обязанности стажеров** может входить: подготовка проектов нотариальных документов, прием посетителей, правовая оценка представленных документов, консультирование граждан и юридических лиц по вопросам совершения нотариальных действий и т. д.

По окончании стажировки руководитель стажера составляет заключение о ее итогах, которое прикладывается к заявлению о сдаче квалификационных экзаменов.

**336** Указ Президента РФ от 22 июля 2002 г. № 767 «Об использовании Государственного герба Российской Федерации на печатях нотариусов»;

- 5) **акты федеральных органов исполнительной власти** Указанные акты принимаются по целому ряду вопросов, в том числе и в случаях, прямо указанных в Основах законодательства РФ о нотариате. Так, немаловажны для нотариальной деятельности Инструкции о порядке совершения нотариальных действий должностными лицами органов исполнительной власти от 19 марта 1996 г., также Приказ Министерства юстиции РФ от 10 апреля 2002 г. № 99 «Об утверждении Форм реестров для регистрации нотариальных действий, нотариальных свидетельств и удостоверительных надписей на сделках и свидетельствуемых документах»;
- 6) согласно ч. 4 ст. 15 Конституции РФ **общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры России** являются частью ее правовой системы.

**356** кой, сдавшие квалификационный экзамен, имеющие лицензию на право нотариальной деятельности.

При проведении конкурса конкурсанты оцениваются на основании представленных ими документов, в том числе документов о прохождении стажировки и результатах сдачи квалификационных экзаменов.

Победившим в конкурсе считается кандидат, получивший наибольшее количество баллов.

При равенстве баллов у нескольких кандидатов решение конкурсной комиссией принимается открытым голосованием. Результаты голосования и решение конкурсной комиссии оглашаются лицам, принимавшим участие в конкурсе, на следующий день после окончания конкурса.

**Прекращение полномочий нотариуса**

**Увольнение нотариуса**, работающего в государственной нотариальной конторе, производится в соответствии с трудовым законодательством РФ и республик в составе РФ.

Нотариус, занимающийся частной практикой, слагает полномочия по собственному желанию либо освобождается от полномочий на основании решения суда о лишении его права нотариальной деятельности в случаях:

- 1) осуждения его за совершение умышленного преступления — после вступления приговора в законную силу;
- 2) ограничения дееспособности или признания недееспособным в установленном законом порядке;
- 3) по ходатайству нотариальной палаты за неоднократное совершение дисциплинарных проступков, нарушение законодательства.

**37а****37. Государственные нотариальные конторы**

Государственные нотариальные конторы открываются и упраздняются Министерством юстиции РФ или по его поручению министерствами юстиции республик в составе РФ и органами юстиции иных субъектов РФ.

**Нотариусы, работающие в государственных нотариальных конторах, уполномочены на совершение следующих нотариальных действий:**

- 1) удостоверение сделок;
- 2) выдача свидетельства о праве собственности на долю в общем имуществе супругов;
- 3) наложение и снятие запрещения отчуждения имущества;
- 4) свидетельствование копий документов и выписок из них, подлинности подписи на документах, верности перевода документов с одного языка на другой;
- 5) удостоверение факта нахождения гражданина в живых, нахождения гражданина в определенном месте;
- 6) удостоверение тождественности гражданина с лицом, изображенным на фотографии;
- 7) удостоверение времени предъявления документов;
- 8) передача заявления физических и юридических лиц другим физическим и юридическим лицам;
- 9) принятие в депозит денежных сумм и ценных бумаг;
- 10) совершение исполнительных надписей, протестов векселей, морских протестов;
- 11) предъявление чеков к платежу и удостоверение неоплаты чеков;
- 12) принятие на хранение документов;

**38а****38. Нотариус, занимающийся частной практикой**

Наряду с государственными конторами в Российской Федерации действуют **частные нотариусы.**

**Нотариус, занимающийся частной практикой, наделен широким кругом полномочий:**

- 1) вправе открывать в любом банке расчетный и другие счета, в том числе валютный, с которых нотариус может перечислять деньги за аренду помещения, производить расчеты с налоговыми органами, пенсионным фондом. Также нотариус вправе открывать депозитный счет, на который клиент перечисляет деньги для того, чтобы нотариус по его указанию передал эти деньги организации, физическому лицу и т. д. Деньги клиента, хранящиеся на депозитном счете нотариуса, не являются его доходом;
- 2) вправе иметь имущественные и личные неимущественные права и обязанности;
- 3) вправе нанимать и увольнять работников. В этом случае он должен выплачивать им заработную плату, производить расчеты за этих работников с пенсионным фондом, фондом обязательного медицинского страхования и социального страхования;
- 4) распоряжаться поступившим доходом. Но необходимо учитывать, что он обязан выплачивать заработную плату сотрудникам, оплачивать аренду помещения, канцелярские товары и др. Также он перечисляет за себя 28% от дохода в пенсионный фонд, выплачивает 35% в налоговые органы, и только после этого у нотариуса остается его чистый доход, которым он может распоряжаться;

**39а****39. Правовой статус нотариальных палат**

**Нотариальная палата** является некоммерческой организацией, представляющей собой профессиональное объединение, основанное на обязательном членстве нотариусов, занимающихся частной практикой. Лица, получившие или желающие получить лицензию на право нотариальной деятельности, также могут быть членами нотариальной палаты.

В Российской Федерации действует **Федеральная нотариальная палата и нотариальные палаты субъектов РФ**, создаваемые в каждом субъекте РФ и городах Москве и Санкт-Петербурге.

Нотариальная палата является юридическим лицом и организует свою работу на принципах самоуправления, гласности, законности и порядочности.

**Целями деятельности нотариальных палат** являются: представление и защита интересов нотариусов, оказание им помощи и содействия в развитии частной нотариальной деятельности; организация стажировки лиц, претендующих на должность нотариуса, и повышение профессиональной подготовки нотариусов; организация страхования нотариальной деятельности.

Нотариальная палата создается решением собрания учредителей. **Учредительное собрание** принимает ее устав, избирает руководящие и контролирующие органы палаты — президента палаты, правление, ревизионную комиссию.

**Высшим органом нотариальной палаты** является собрание членов нотариальной палаты.

Руководят нотариальной палатой избранные собранием членов нотариальной палаты правление и президент нотариальной палаты.

В полномочия Собрания членов палаты входит: из-

**40а****40. Федеральная нотариальная палата**

**Федеральная нотариальная палата** является некоммерческой организацией, представляющей собой профессиональное объединение нотариальных палат.

Учредительное собрание принимает ее устав, избирает — президента палаты, правление, ревизионную комиссию.

Устав Федеральной нотариальной палаты принимается собранием представителей нотариальных палат и регистрируется в порядке, установленном для регистрации уставов общественных объединений.

**К полномочиям Федеральной нотариальной палаты относятся:**

- 1) осуществление координации деятельности нотариальных палат, посредством чего вырабатываются одинаковые подходы к совершению нотариальных действий;
- 2) представление интересов нотариальных палат в органах государственной власти и управления, предприятиях, учреждениях, организациях;
- 3) обеспечение защиты социальных и профессиональных прав нотариусов, занимающихся частной практикой;
- 4) участие в проведении экспертиз проектов законов РФ по вопросам, связанным с нотариальной деятельностью;
- 5) обеспечение повышения квалификации нотариусов, стажеров и помощников нотариусов;
- 6) организация страхования нотариальной деятельности;
- 7) представление интересов нотариальных палат в международных организациях.

**386** 5) выступать в суде, арбитражном суде от своего имени и совершать другие действия в соответствии с законодательством РФ и республик в составе РФ.

Нотариусы, занимающиеся частной практикой, уполномочены на совершение тех же нотариальных действий, что и государственные нотариусы, за исключением выдачи свидетельства о праве на наследство и принятия мер к охране наследственного имущества.

В случае осуществления нотариусами приема на работу граждан по трудовым договорам или по договорам гражданско-правового характера, предметом которых является выполнение работ и оказание услуг, они регистрируются в органах ПФР в качестве нотариусов, занимающихся частной практикой, и нотариусов, использующих труд наемных работников. Поэтому при регистрации нотариуса в качестве работодателя, кроме перечисленных выше заявления, паспорта и копий документов, им предъявляются также заверенные копии договоров.

Нотариус, занимающийся частной практикой, отвечает за свои действия всем своим имуществом. Он обязан заключить договор страхования своей деятельности и, следовательно, ущерб, причиненный нотариусом, возмещается за счет страховой суммы, а в случае ее недостаточности — за счет другого имущества нотариуса.

**406** Уставом Федеральной нотариальной палаты могут быть предусмотрены и иные полномочия, не противоречащие законодательству РФ.

Высшим органом Федеральной нотариальной палаты является собрание представителей нотариальных палат, которое тайным голосованием избирает правление и президента Федеральной нотариальной палаты. Полномочия указанных органов регламентируются уставом Федеральной нотариальной палаты.

Собрание представителей нотариальных палат созывается не реже одного раза в год.

Также по предложению президента правлением палаты может быть избран вице-президент палаты, а правлением палаты по представлению президента — управляющий делами палаты. Причем на должность управляющего делами палаты не может быть назначен нотариус.

Для обеспечения контроля за финансово-хозяйственной деятельностью правления и президента на собрании представителей нотариальных палат простым большинством голосов избирается ревизионная комиссия.

С 1997 г. Федеральная нотариальная палата издает научный журнал «Нотариальный вестник». При Федеральной нотариальной палате существует научно-практический совет, в состав которого входят ведущие ученые и специалисты в области нотариата. Основной функцией совета является разработка научно обоснованных рекомендаций по вопросам применения законодательства, касающегося вопросов нотариальной деятельности.

**376** 13) обеспечение доказательств;

14) выдача свидетельства о праве на наследство;

15) принятие мер к охране наследственного имущества.

В случае отсутствия в нотариальном округе государственной нотариальной конторы совершение названных нотариальных действий поручается совместным решением органа юстиции и нотариальной палаты одному из нотариусов, занимающихся частной практикой.

Если в населенном пункте вообще отсутствует нотариус, то обязанность по совершению нотариальных действий возлагается **на должностных лиц органов исполнительной власти, которые вправе совершать следующие нотариальные действия:**

- 1) удостоверение завещаний и доверенностей;
- 2) принятие мер к охране наследственного имущества;
- 3) свидетельствование верности копий документов и выписок из них, а также подлинности подписей на документах.

Также на совершение отдельных нотариальных действий уполномочены должностные лица консульских учреждений РФ.

Ведение реестра всех государственных нотариальных контор и контор нотариусов, занимающихся частной практикой, осуществляет Министерство юстиции РФ.

**396** брание правления, президента, ревизионной комиссии; утверждение сметы доходов и расходов палаты; определение размеров членских взносов; решение иных вопросов, связанных с деятельностью палаты. Членские взносы могут устанавливаться как в процентном отношении к получаемому нотариусом доходу, так и быть фиксированной суммой или исчисляться в минимальных заработных платах.

К полномочиям правления относятся: определение даты и времени собрания членов палаты; подготовка вопросов, выносимых на рассмотрение собрания; заявление совместно с органами юстиции в суд ходатайства о лишении нотариусов права нотариальной деятельности; рассмотрение жалоб на действия нотариуса; рассмотрение по поручению собрания палаты других вопросов, связанных с деятельностью палаты. Деятельность правления осуществляется на основе коллегиального руководства, гласности, регулярной отчетности перед членами нотариальной палаты и широкого привлечения нотариусов к работе нотариальной палаты.

При большом объеме работы в региональной нотариальной палате может быть избран вице-президент на тот же срок, что и президент нотариальной палаты.

Контроль за финансово-хозяйственной деятельностью палаты осуществляет ревизионная комиссия.

41а

**41. Правомочия нотариуса**

Совокупность законодательно закрепленных полномочий, предоставленных нотариусу, составляют его компетенцию, которая подразделяется на: **предметную и территориальную.**

Предметная компетенция выражается в том, на совершение каких нотариальных действий уполномочен нотариус. Так, компетенция государственных нотариусов шире, чем частнопрактикующих, так как согласно ст. 36 Основ нотариуса, работающие в государственных нотариальных конторах, помимо нотариальных действий, предусмотренных для частнопрактикующих нотариусов, вправе выдавать свидетельства о праве на наследство и принимать меры к охране наследственного имущества.

Территориальная компетенция предполагает совершение отдельных нотариальных действий нотариусами определенного нотариального округа.

Профессиональная деятельность нотариусов в РФ заключается в совершении ими нотариальных действий, предусмотренных законодательством. Статьями 35 и 36 Основ законодательства РФ о нотариате закреплен круг этих действий.

**При осуществлении своей профессиональной деятельности нотариус наделен рядом прав:**

- 1) совершать предусмотренные Основами нотариальных действия в интересах физических и юридических лиц, обратившихся к нему, за исключением случаев, когда место совершения нотариального действия определено законодательством РФ или международными договорами;
- 2) составлять проекты сделок, заявлений и других документов, изготовлять копии документов и выписки

42а

**42. Обязанности нотариуса**

При совершении нотариальных действий нотариусы обладают равными правами и исполняют одинаковые обязанности независимо от того, работают ли они в государственной нотариальной конторе или занимаются частной практикой.

**В Основах законодательства РФ о нотариате закреплены следующие обязанности нотариуса:**

- 1) оказывать физическим и юридическим лицам содействие в осуществлении их прав и защите законных интересов;
- 2) разъяснять клиентам права и обязанности, предупреждать о последствиях совершаемых нотариальных действий, чтобы юридическая неосведомленность не могла быть использована им во вред. Должно быть разъяснено право согласиться с совершением нотариального действия, отказаться от него до тех пор, пока этот документ не будет подписан сторонами, право на свободное волеизъявление при совершении нотариального действия, а также обязанность после совершения нотариального действия строго выполнять обязательства и условия, которые оговорены, поскольку их невыполнение влечет гражданско-правовую ответственность. Но прежде чем совершить нотариальное действие, нотариус обязан в отношении физических лиц установить личность и проверить ее дееспособность, а в отношении юридических лиц правоспособность устанавливается путем изучения учредительных документов;
- 3) выполнять свои обязанности в соответствии с законодательством РФ;
- 4) хранить в тайне сведения, которые стали ему известны в связи с осуществлением его профессиональ-

43а

**43. Правила совершения нотариальных действий**

**К правилам совершения нотариальных действий относятся:**

- 1) место совершения нотариальных действий. Нотариальные действия совершаются любым нотариусом, за исключением случаев, предусмотренных законом. В частности, свидетельство о праве собственности в случае смерти одного из супругов выдается государственной нотариальной конторой, в компетенцию которой входит оформление наследственных прав;
- 2) основания и сроки отложения и приостановления совершения нотариального действия. Так, совершение нотариального действия может быть отложено при необходимости истребования дополнительных сведений от физических и юридических лиц;
- 3) установление личности обратившегося за совершением нотариального действия. При совершении нотариального действия нотариус должен установить личность лица, обратившегося за совершением нотариального действия, его представителя или представителя юридического лица;
- 4) проверка дееспособности граждан и правоспособности юридических лиц, участвующих в сделках;
- 5) порядок подписи нотариально удостоверяемой сделки, заявления и иных документов. Нотариус обязан зачитать вслух участникам содержание нотариально удостоверяемой сделки и иных документов;
- 6) требования к документам, представляемым для совершения нотариальных действий. Нотариусы не принимают для совершения нотариальных дей-

44а

**44. Нотариальное делопроизводство**

**Нотариальное производство** — это совокупность установленных законодательством юридических действий нотариуса и лиц, обратившихся за совершением нотариального действия, направленных на совершение определенного нотариального действия.

Нотариальное делопроизводство в России осуществляется нотариусами в соответствии с правилами, утверждаемыми Министерством юстиции РФ совместно с Федеральной нотариальной палатой.

**Весь процесс нотариального делопроизводства можно разделить на три взаимосвязанные стадии:**

- 1) делопроизводство, осуществляемое в нотариальных конторах;
- 2) ведения реестра регистрации нотариальных действий. Реестр — это специальная книга, в которую записываются составляемые при совершении нотариальных действий документы. Он должен быть надлежащим образом оформлен (листы нумеруются, прошиваются, а на обратной стороне последнего листа уполномоченными работниками юстиции или нотариальной палаты производится запись о количестве прошитых и пронумерованных листов, что направлено на невозможность подмены листов в реестре);
- 3) заполнение нотариальных свидетельств и удостоверительных надписей.

Нотариальное делопроизводство ведется на языке, предусмотренном законодательством РФ, республик в составе РФ, автономной области и автономных округов. Статья 68 Конституции РФ устанавливает, что государственным языком РФ на всей ее территории является русский язык. Республики в составе РФ

- 426** ной деятельности. Копии документов, хранящихся у нотариуса, могут быть выданы только лицам, принимавшим участие в совершении нотариального действия, или тем, в отношении кого они были совершены;
- 5) отказать в совершении нотариального действия в случае его несоответствия законодательству РФ или международным договорам;
  - 6) в случаях, предусмотренных законодательными актами РФ, нотариус обязан представить в налоговый орган справку о стоимости имущества, переходящего в собственность граждан, необходимую для исчисления налога с имущества, переходящего в порядке наследования или дарения;
  - 7) предоставлять сведения о совершенных нотариальных действиях в нотариальную палату своего округа в случае их истребования;
  - 8) быть беспристрастным в своей деятельности. Он не вправе оказывать посреднические услуги при заключении договоров;
  - 9) заключать договор страхования своей деятельности, если занимается частной практикой, без договора он не вправе выполнять свои обязанности. Страховая сумма не может быть менее 100-кратного установленного законом размера минимальной месячной оплаты труда.

**446** вправе устанавливать свои государственные языки.

Русский язык как государственный язык изучается в учебных заведениях. Но граждане России вправе обращаться в государственные органы, общественные организации, на предприятия и в учреждения РФ с предложениями, заявлениями, жалобами на государственном языке, родном языке или на любом другом языке народов РФ, которым они владеют. Ответы на заявления и жалобы граждан РФ, направленные в государственные органы, общественные организации, на предприятия и в учреждения РФ, должны даваться на языке обращения. В случае невозможности дать ответ на языке обращения используется государственный язык РФ.

Нотариус, не являясь юридическим лицом, имеет свою печать с изображением Государственного герба России, что символизирует деятельность нотариуса как официального лица, совершающего от имени государства нотариальные действия. В соответствии с Указом Президента РФ «Об использовании Государственного герба Российской Федерации на печатях нотариусов» Государственный герб РФ помещается на печатях нотариусов и воспроизводится на оформляемых и (или) выдаваемых ими документах.

Ответственность за организацию и правильную постановку делопроизводства и состояние архива возлагается на нотариуса.

- 416** из них, а также давать разъяснения по вопросам совершения нотариальных действий. Нотариус может как сам составлять проект сделки, так и удостоверить уже готовый проект. Составляя проект, нотариус добивается, чтобы условия договора соответствовали закону или не противоречили ему, иначе любая неточность или неясность могут стать поводом для оспаривания этого документа;
- 3) истребовать от физических и юридических лиц сведения и документы, необходимые для совершения нотариальных действий. Если недостающие документы могут быть выданы только непосредственно лицу, обратившемуся к нотариусу, то нотариус их не запрашивает, а предлагает представить их, разъяснив порядок получения. Когда сведения могут быть предоставлены только по запросу, то нотариус составляет соответствующий запрос. Нотариус обязан проверить представленные гражданами для совершения нотариального действия документы, так как ответственность за совершенное нотариальное действие несет сам нотариус. Законодательством республик в составе РФ нотариусу могут быть предоставлены и иные права. Права нотариуса могут быть ограничены в случаях, когда совершаемые ими действия касаются непосредственно самих нотариусов или их ближайших родственников.

**436** ствий документы, имеющие подчистки либо приписки, зачеркнутые слова и иные неоговоренные исправления, а также документы, исполненные карандашом;

- 7) совершение удостоверительных надписей и выдача свидетельств;
- 8) ограничения права совершения нотариальных действий. Нотариусу запрещено совершать нотариальные действия на свое имя и от своего имени, на имя и от имени своих супругов, их и своих родственников;
- 9) отказ в совершении нотариального действия. Нотариус должен отказать в совершении нотариального действия, в следующих случаях:
  - а) если оно противоречит закону либо данное действие подлежит совершению другим нотариусом;
  - б) если с просьбой о совершении нотариального действия обратился недееспособный гражданин либо представитель, не имеющий необходимых полномочий и т. д.;
- 10) обжалование нотариальных действий или отказ в их совершении. Заинтересованное лицо, считающее неправильным совершенное нотариальное действие или отказ в совершении нотариального действия, вправе подать заявление об этом в районный суд по местонахождению нотариальной конторы;
- 11) все нотариальные действия, совершаемые нотариусом, должны регистрироваться в реестре.



45а

#### 45. Порядок совершения нотариальных действий

Понятие нотариального действия неоднозначно. Выделяют динамическое и статическое понятия нотариального действия. Динамическое, выражается в последовательном совершении целой системы юридических фактов, статическое понятие нотариального действия трактуется как результат нотариального производства, как юридический факт

**Можно выделить следующие признаки нотариального действия:**

- 1) оно совершается только определенным, установленным федеральным законодательством кругом лиц — государственными и частнопрактикующими нотариусами, должностными лицами органов исполнительной власти и консульских учреждений;
- 2) нотариальное действие совершается от имени РФ;
- 3) каждое нотариальное действие должно быть предусмотрено федеральным законом. В Основях законодательства РФ о нотариате перечислен круг нотариальных действий, но данный перечень не исчерпывающий, так как законодательными актами РФ могут быть предусмотрены и иные нотариальные действия;
- 4) нотариальные действия осуществляются только в рамках специальной процедуры — нотариального производства;
- 5) нотариальное действие должно соответствовать требованиям законодательства не только по форме его совершения, но и по существу самого действия, определяемого нормами материального права;

46а

#### 46. Понятие удостоверения сделок

Нотариус уполномочен на удостоверение сделок, для которых законодательством РФ и республик в составе РФ установлена обязательная нотариальная форма. По желанию сторон нотариус может удостоверить и другие сделки.

**Сделками** признаются действия граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав или обязанностей. **Гражданское законодательство выделяет** односторонние и двусторонние сделки. **Односторонней** считается сделка, для совершения которой в соответствии с законом, иными правовыми актами или соглашением сторон необходимо и достаточно выражения воли одной стороны. Для заключения договора (**двусторонняя сделка**) необходимо выражение согласованной воли двух сторон либо трех или более сторон (многосторонняя сделка).

Статья 163 Гражданского кодекса РФ устанавливает, что **нотариальное удостоверение сделки осуществляется** путем совершения на документе, выражающем ее содержание и подписанном лицом или лицами, совершающими сделку, или должным образом уполномоченными ими лицами, удостоверяющей надписи нотариусом или другим должностным лицом, имеющим право совершать такое нотариальное действие.

Если одна из сторон полностью или частично исполнила сделку, требующую нотариального удостоверения, а другая сторона уклоняется от такого удостоверения сделки, суд вправе по требованию исполнившей сделку стороны признать сделку действительной.

47а

#### 47. Удостоверение отдельных видов сделок

**Основания законодательства РФ о нотариате закреплены правила совершения следующих видов сделок:**

- 1) договоров отчуждения и залога имущества, подлежащего регистрации. Указанные договоры могут быть удостоверены при условии представления документов, подтверждающих право собственности на отчуждаемое или закладываемое имущество. На данных документах должна быть отметка о государственной регистрации. В договоре о залоге должны быть указаны предмет залога и его оценка, размер и срок исполнения обязательства, обеспечиваемого залогом, а также указание на то, у какой из сторон находится заложенное имущество;
- 2) договоров о возведении жилого дома, отчуждении жилого дома и другого недвижимого имущества. Данные договоры удостоверяются по местонахождению имущества или по месту отвода земельного участка. Нотариусу необходимо проверить соответствие договора законодательству, регулиющему право граждан на строительство жилых домов;
- 3) завещаний. Нотариус удостоверяет завещания дееспособных граждан, составленные в соответствии с требованиями законодательства РФ и республик в составе РФ и лично представленные ими нотариусу. Завещание должно быть составлено в письменной форме с указанием места, времени его составления и подписано лично завещателем в присутствии нотариуса. Завещание составляется, подписывается завещателем и удостоверяется нотариусом в двух экземплярах, один из которых передается завещателю,

48а

#### 48. Выдача свидетельства о праве на наследство

Нотариус, получивший сообщение об открывшемся наследстве, обязан известить об этом тех наследников, место жительства или работы которых ему известно.

**Наследство открывается со смертью гражданина**, причем объявление судом гражданина умершим влечет за собой те же правовые последствия, что и смерть гражданина. Днем открытия наследства является день смерти гражданина. При объявлении гражданина умершим днем открытия наследства является день вступления в законную силу решения суда об объявлении гражданина умершим.

**Местом открытия наследства** является последнее место жительства наследодателя. Если оно неизвестно или находится за пределами РФ, то местом открытия наследства будет считаться местонахождение имущества в РФ. Если наследственное имущество расположено в разных местах, местом его открытия является местонахождение входящего в состав наследства недвижимого имущества или наиболее ценной части имущества.

**Свидетельство о праве на наследство** выдается по месту открытия наследства нотариусом или уполномоченным в соответствии с законом совершать такое нотариальное действие должностным лицом. По месту открытия наследства нотариус принимает заявление о принятии наследства как по завещанию, так и по закону. Заявление должно быть сделано в письменной форме.

**Свидетельство о праве на наследство выдается по заявлению наследника. По желанию наследни-**

**466** В этом случае последующее нотариальное удостоверение сделки не требуется.

По сравнению с ранее действовавшим гражданским законодательством перечень сделок, подлежащих обязательному нотариальному удостоверению, в настоящее время значительно уменьшен. К ним, в частности, относятся: завещание (ст. 1124 ГК РФ); доверенность на совершение сделок, требующих нотариальной формы (п.2 ст. 185 ГК РФ); договор ренты и его разновидности — договор пожизненного содержания с иждивением (ст. 584 ГК РФ); уступка требования, основанного на сделке, совершенной в нотариальной форме, причем как на основании требований закона, так и по желанию сторон (п.1 ст. 389 ГК); перевод долга, основанного на сделке, совершенной в нотариальной форме, как по требованию закона, так и по желанию сторон (ст. 391 ГК РФ с отсылкой к п.1 ст. 389 ГК РФ); брачный договор (п.2 ст. 41 Семейного кодекса РФ от 29 декабря 1995г. №223 - ФЗ); соглашение об уплате алиментов (ст. 100 СК РФ) и иные сделки.

Прежде чем удостоверить ту или иную сделку, нотариус обязан разъяснить сторонам смысл и значение представленного ими проекта сделки и проверить, соответствует ли его содержание действительным намерениям сторон и не противоречит ли требованиям закона. Разъясняя правовые последствия совершаемых гражданами сделок, нотариус выступает в качестве профессионального незаинтересованного и беспристрастного, советника, обеспечивая участникам сделки равенство их прав и защиту интересов.

**486** ков свидетельство может быть выдано всем наследникам вместе или каждому наследнику в отдельности, на все наследственное имущество в целом или на его отдельные части.

Как правило, свидетельство о праве на наследство выдается наследникам в любое время по истечении 6 месяцев со дня открытия наследства. Однако свидетельство может быть выдано и ранее указанного срока, если имеются достоверные данные о том, что, кроме лиц, обратившихся за выдачей свидетельства, иных наследников, имеющих право на наследство или его соответствующую часть, не имеется.

Для выдачи свидетельства о праве на наследство в нотариальную контору должны быть представлены документы, подтверждающие время и место открытия наследства, брачные, родственные либо иные отношения с наследодателем. Если наследование осуществляется по завещанию, то необходимо предоставить экземпляр завещания.

При выдаче свидетельства о праве на наследство несовершеннолетним наследникам нотариус обязан направить копию свидетельства о праве на наследство в органы опеки и попечительства для осуществления контроля за распоряжением имуществом.

В соответствии с п. 3 ст. 1163 ГК РФ выдача свидетельства о праве на наследство может быть приостановлена в двух случаях:

- 1) по решению суда;
- 2) при наличии зачатого, но еще не родившегося наследника.

Нотариус по месту открытия наследства уполномочен на принятие претензий от кредиторов наследодателя, которые должны быть предъявлены в письменной форме.

**456** б) обязательная уплата государственной пошлины либо нотариального тарифа в соответствии с законодательно установленными ставками.

Нотариальные действия обычно совершаются в нотариальной конторе. В некоторых случаях они могут быть совершены вне конторы, например, если граждане, для которых они совершаются, по уважительной причине не могут явиться к нотариусу. В этом случае в удостоверительной надписи на документе и в реестре для регистрации нотариальных действий записывается место совершения нотариального действия с указанием точного адреса.

Для совершения удостоверительных надписей могут применяться штампы с текстом соответствующей надписи.

Для хранения документов, истребованных и оставленных после совершения нотариальных действий, нотариусы ведут наряды, которые обычно формируются по видам документов. Для хранения нотариальных свидетельств о праве на наследство и документов, на основании которых указанные свидетельства были выданы, устанавливается определенный порядок.

За совершение нотариальных действий, а также за составление проектов сделок, заявлений, изготовление копий документов, выписок из них, выдачу дубликатов документов с заинтересованных лиц взимается государственная пошлина или тариф в соответствии с действующим законодательством.

**476** а) другой остается в делах нотариальной конторы и хранится в наряде согласно номенклатуре дел;

4) доверенности. Доверенностью признается письменное уполномочие, выдаваемое одним лицом другому лицу для представительства перед третьими лицами. Доверенность, выдаваемая в порядке передоверия, подлежит нотариальному удостоверению при представлении основной доверенности, в которой оговорено право передоверия, либо при представлении доказательств того, что представитель по основной доверенности вынужден к этому силою обстоятельств для охраны интересов выдавшего доверенность. Доверенность действительна в течение указанного в ней срока, который не может превышать 3 лет.

Количество экземпляров документов, в которых излагается содержание сделки, удостоверяемой в нотариальном порядке, определяется лицами, обратившимися за совершением нотариального действия, но не может превышать количество сторон, участвующих в сделке. Только завещание и договоры о залоге имущества, возведении жилого дома, отчуждении жилого дома и другого недвижимого имущества предоставляются нотариусу не менее чем в двух экземплярах, один из которых остается в делах нотариальной конторы.

**49а****49. Охрана наследственного имущества**

В целях защиты прав наследников, отказополучателей, кредиторов или государства при возникновении необходимости, в целях устранения возможности порчи, гибели или расхищения наследственного имущества нотариус по месту открытия наследства по сообщению граждан, юридических лиц либо по своей инициативе вправе принять меры к охране наследственного имущества.

Поступающие в нотариальную контору сообщения регистрируются в книге учета заявлений о принятии мер к охране наследственного имущества в день их поступления. По таким заявлениям нотариусом заводятся наследственные дела, если они еще не были заведены.

Для охраны наследства нотариусу необходимо произвести **опись наследственного имущества** при участии двух свидетелей.

**Меры по охране наследственного имущества** и управлению им осуществляются в течение срока, определяемого нотариусом с учетом характера и ценности наследства и времени, необходимого наследникам для вступления в наследство, но не более чем в течение 6 месяцев. Данный срок может быть продлен еще на 3 месяца в случае отказа наследника от наследства, непринятия наследства другим наследником или в случае перехода права на принятие наследства.

Если наследственное имущество находится в нескольких местах, нотариус по месту открытия наследства направляет через органы юстиции нотариусу или должностному лицу, уполномоченному совершать но-

**50а****50. Выдача свидетельств о праве собственности на долю в общем имуществе супругов**

Выдача нотариусами свидетельств о праве собственности на долю в общем имуществе супругов производится на основании ст. 74—75 Основ законодательства РФ о нотариате и ст. 34—37 Семейного кодекса РФ.

Так, ст. 34 СК РФ закрепляет, что относится к общему имуществу супругов.

Необходимо учесть, что не может быть выдано свидетельство о праве собственности на имущество, являющееся собственностью каждого из супругов.

**Основана предусмотрена выдача свидетельств о праве собственности на долю в общем имуществе:**

- 1) по совместному заявлению супругов;
- 2) по заявлению пережившего супруга.

Выдача свидетельства о праве собственности на долю в общем имуществе, нажитом за время брака, производится по совместному письменному заявлению супругов.

Свидетельство о праве собственности на долю в общем имуществе супругов может быть оформлено у любого нотариуса, за исключением свидетельств о праве собственности на жилой дом, квартиру, дачу, садовый дом, гараж, а также на земельный участок, которые выдаются нотариусом по местонахождению указанного имущества.

По желанию супругов свидетельство может быть выдано как обоим, так и одному из них, как на равные, так и на неравные доли.

**51а****51. Протест векселя**

В настоящее время вексельное обращение на территории России регулируется в основном Постановлением ЦИК и СНК СССР от 7 августа 1937 г. «О введении в действие положения о переводном и простом векселе».

**Протест векселя в неплатеже, в неакцепте, в недатировании акцепта** — нотариальные действия, направленные на обеспечение защиты интересов субъектов вексельного обязательства.

Под векселем понимается основанное на договоре и выраженное в строго определенной письменной форме одностороннее обязательство уплатить известную денежную сумму. Это строго формальный документ, являющийся ценной бумагой, поэтому отсутствие хотя бы одного из его реквизитов приводит к его недействительности. Протест векселя — это публично-правовой акт, осуществляемый по законодательству РФ нотариусом, имеющим целью удостоверить юридически значимые для вексельного обязательства факты.

Протест векселя в неплатеже или неакцепте может быть произведен нотариусом только после предъявления векселя плательщику для акцепта или платежа соответственно.

Под протестом векселя в неплатеже, в неакцепте, в недатировании акцепта понимается удостоверение факта несостоятельности платежа по векселю в срок, удостоверение факта несостоятельности акцепта векселя и удостоверение факта отказа поставить дату акцепта соответственно.

Прежде чем принять переводной вексель к протесту, нотариус обязан проверить его реквизиты. Переводной

**52а****52. Удостоверение бесспорных фактов**

Согласно Основам Законодательства РФ о нотариате нотариус устанавливает следующие бесспорные факты:

- 1) факт нахождения гражданина в живых;
- 2) факт нахождения гражданина в определенном месте;
- 3) тождественность личности гражданина с лицом, изображенным на фотографии;
- 4) время предъявления документов.

**Факт нахождения гражданина в живых** может быть установлен нотариусом или должностными лицами консульских учреждений РФ. Удостоверение факта нахождения в живых несовершеннолетних производится по просьбе их законных представителей, а также учреждений и организаций, на попечении которых находится несовершеннолетний. Указанный факт может быть установлен как при явке гражданина к нотариусу, так и вне помещения нотариальной конторы.

Гражданин должен подать нотариусу заявление, где указывается цель, которую преследует заявитель установлением этого факта. На основании поданного заявления нотариус устанавливает личность гражданина по удостоверяющему ее документу. В свидетельстве указывается место, дата выдачи свидетельства, фамилия и инициалы нотариуса, местонахождение его конторы, фамилия, имя, отчество лица, в отношении которого выдано свидетельство, его адрес, указывается время, когда явился гражданин за получением свидетельства. Данное свидетельство оформляется в двух экземплярах, один из которых выдается заинтересованному лицу, а второй хранится в нотариальной конторе.

**506** Для выдачи свидетельства о праве собственности на долю в общем имуществе супругов необходимо наличие сочетания трех условий:

- 1) наличие брачных отношений. Данный факт может быть установлен нотариусом, например на основании свидетельства о заключении брака либо отметки о регистрации брака в паспортах супругов;
- 2) факт приобретения имущества в период зарегистрированного брака;
- 3) имущество должно являться общей совместной собственностью супругов.

В случае смерти одного из супругов свидетельство о праве собственности на долю в общем имуществе супругов выдается нотариусом по месту открытия наследства по письменному заявлению пережившего супруга с извещением наследников, принявших наследство.

По письменному заявлению наследников, принявших наследство, и с согласия пережившего супруга в свидетельстве о праве собственности может быть определена и доля умершего супруга в общем имуществе.

**526** Факт нахождения гражданина в определенном месте (например, по делам, связанным с получением алиментов) нотариус удостоверяет по просьбе гражданина.

Заявление об удостоверении такого факта может подаваться как в письменной, так и в устной форме. В заявлении гражданин указывает причину, в связи с которой возникла данная просьба, и какую цель преследует заявитель установлением данного факта.

Для удостоверения **тождественности личности гражданина** с лицом, изображенным на представленной этим гражданином фотографии, заинтересованное лицо подает нотариусу соответствующее заявление, которое может быть как устным, так и письменным. Нотариус, установив личность обратившегося, должен убедиться, что именно явившийся к нему гражданин изображен на представленной фотографии. После чего составляется соответствующее свидетельство в двух экземплярах, а фотография помещается в верхнем левом углу выдаваемого свидетельства.

**Удостоверение времени предъявления документов** совершается также на основании устного либо письменного заявления заинтересованного лица. Документы должны быть предъявлены в двух экземплярах. Нотариус устанавливает личность обратившегося, на обоих экземплярах документа выполняется достоверительная надпись с обязательным указанием лица, предъявившего документ.

**496** Материальные действия, по месту нахождения соответствующей части наследственного имущества обязательные для исполнения поручение по охране этого имущества или управления им.

Входящее в состав наследства имущество, за исключением наличных денег, валютных ценностей, драгоценных металлов и камней, изделий из них, ценных бумаг, не требующих управления, может быть передано нотариусом по договору на хранение кому-либо из наследников. О передаче имущества на хранение **делается запись в акте описи** и отбирается подписка у лица, принявшего имущество на хранение, о сделанном ему предупреждении об уголовной и материальной ответственности за растрату, отчуждение или сокрытие наследственного имущества и причиненные убытки. Входящие в состав наследства наличные деньги вносятся в депозит нотариуса, а валютные ценности, драгоценные металлы и камни, изделия из них и не требующие управления ценные бумаги передаются на хранение банку. Оружие и взрывчатые вещества, оказавшиеся в составе имущества умершего, сдаются органам внутренних дел по особой описи.

**Государственные награды**, на которые распространяется законодательство РФ, не входят в состав наследства, они оставляются или передаются их семьям для хранения как память. Ценные рукописи, литературные труды, письма, имеющие историческое или научное значение, включаются в акт описи и передаются на хранение наследникам.

**516** Вексель должен содержать: наименование «вексель», включенное в сам текст и выраженное на том языке, на котором этот документ составлен; простое и ничем не обусловленное предложение уплатить определенную сумму; наименование того, кто должен платить (плательщика); указание срока платежа и места, в котором должен быть совершен платеж, а также наименование того, кому или по приказу кого платеж должен быть совершен; указание даты и места составления векселя; подпись лица, выдавшего вексель (векселедателя).

В день принятия векселя к протесту нотариальная контора предъявляет плательщику требование о платеже (или акцепте) векселя. В случае получения отказа плательщика оплатить или акцептировать вексель или неявки его к нотариусу последний составляет акт по установленной форме о протесте в неплатеже или неакцепте и делает соответствующую запись в реестре, а также отметку о протесте в неплатеже или неакцепте на самом векселе.

В акте о протесте векселя указываются: дата совершения протеста, фамилия и инициалы нотариуса, наименование нотариальной конторы, наименование законного держателя векселя, реквизиты векселя, срок платежа, сумма, на которую выдан вексель, наименование акцептанта или плательщика, указание о предъявлении векселя к платежу (акцепту) и неполучение платежа (акцепта), место совершения протеста, номер реестра, отметка о взыскании госпошлины или тарифа, подпись и печать нотариуса.

**53a 53. Обеспечение доказательств**

По просьбе заинтересованных лиц нотариус **обеспечивает доказательства**, необходимые в случае возникновения дела в суде или административном органе, если имеются основания полагать, что представление доказательств впоследствии станет невозможным или затруднительным. Такое обращение возможно только при условии, что дело, для которого данные доказательства будут иметь значение, еще не возникло и не находится на рассмотрении в суде или административном органе.

Заинтересованное в обеспечении доказательств лицо должно подать в нотариальную контору соответствующее заявление.

В порядке обеспечения доказательств нотариус вправе допрашивать свидетелей, производить осмотр письменных и вещественных доказательств, назначать экспертизу.

Согласно Приказу Министерства юстиции от 15 марта 2000 г. «Об утверждении Методических рекомендаций по совершению отдельных видов нотариальных действий нотариусами РФ» о допросе свидетеля в порядке обеспечения доказательств нотариус составляет протокол, в котором указываются: дата и место допроса; фамилия, инициалы нотариуса, производившего допрос, дата и номер приказа органа юстиции о назначении на должность нотариуса, его нотариальный округ или наименование государственной нотариальной конторы; сведения о свидетеле; сведения о лицах, участвующих в допросе; предупреждение об ответственности за дачу заведомо ложных показаний и отказ от дачи показаний; содержание показаний свидетеля (заданные ему вопросы и ответы на них).

**54a 54. Контроль за совершением нотариальных действий**

Основы законодательства РФ о нотариате выделяют следующие виды контроля за совершением нотариальных действий:

- 1) судебный контроль (ст. 33);
- 2) контроль за исполнением нотариусами профессиональных обязанностей (ст. 34);
- 3) налоговый контроль (ст. 34).

Отказ в совершении нотариального действия или неправильное совершение нотариального действия могут быть обжалованы **в суд** Согласно ст. 310 ГПК РФ. Заинтересованное лицо, считающее неправильными совершение нотариального действия или отказ в совершении нотариального действия, вправе подать заявление об этом в суд по местонахождению нотариуса или по местонахождению должностного лица, уполномоченного на совершение нотариальных действий. Заявление должно быть подано в суд в течение 10 дней со дня, когда заявителю стало известно о совершенном нотариальном действии или об отказе в совершении нотариального действия.

Данное заявление рассматривается судом с участием заявителя, а также нотариуса, должностного лица, совершивших нотариальное действие или отказавших в совершении нотариального действия.

Решение суда, которым удовлетворено заявление о совершенном нотариальном действии или об отказе в его совершении, отменяет совершенное нотариальное действие или обязывает совершить такое действие (ст. 312 ГПК РФ).

Судебный контроль за деятельностью нотариусов и уполномоченных на выполнение нотариальных дей-

**55a 55. Общие вопросы этики нотариуса**

В целях повышения стандартов профессиональной деятельности нотариусов РФ 18 апреля 2001 г. Собранием представителей нотариальных палат субъектов РФ был принят Профессиональный Кодекс нотариусов РФ (Постановление Собрания представителей нотариальных палат субъектов РФ от 18 апреля 2001 г. №10 «О Профессиональном кодексе нотариусов РФ»). В кодексе сформулированы профессиональные и морально-этические стандарты нотариальной деятельности и личного поведения нотариуса, дана характеристика нарушений профессиональной дисциплины и этики, принципы и виды ответственности, порядок наложения и снятия взысканий, а также меры поощрения нотариуса.

Согласно кодексу в своей деятельности нотариусу надлежит руководствоваться принципами и заповедями Международного союза латинского нотариата, выработанными в течение столетий существования нотариата и доказавшими свою правовую безупречность.

**Кодекс относит к таким принципам:**

- 1) уважение своего министерства, органов государственной власти и органов профессионального сообщества;
- 2) совершение нотариальных действий в рамках закона, разрешение сомнений до совершения действия; воздержание от действия при малейшем сомнении в его законности и правильности;
- 3) воздание должного Правде;
- 4) изучение материалов с пристрастием и повышенной тщательностью;
- 5) следование Справедливости;
- 6) ограничение Законом;
- 7) работа с Достоинством и др.

**56a 56. Взаимоотношения нотариуса с иными участниками нотариального производства**

Профессиональный Кодекс нотариусов РФ регулирует взаимоотношения нотариусов с различными категориями субъектов: с физическим и юридическими лицами, нотариальной палатой, коллегами и нотариальным сообществом, с органами государственной власти и органами местного самоуправления.

**Взаимоотношения с физическими и юридическими лицами:**

- 1) нотариальная деятельность направлена на обеспечение их прав и законных интересов;
- 2) нотариус обязан отказать в совершении нотариального действия, если требования лиц противоправны;
- 3) нотариус при совершении нотариальных действий разъясняет им права и обязанности, предупреждает о последствиях совершаемых нотариальных действий;
- 4) перед совершением нотариального действия нотариус обязан информировать обратившихся лиц о размере тарифа;
- 5) нотариус должен проявлять терпение, вежливость и тактичность в отношении с теми, с кем он взаимодействует в рамках профессионального и личного круга общения, не допуская проявления антигуманного отношения к людям и невнимания к их законным интересам, а также соблюдать культуру речи, поведения, внешнего вида;
- 6) нотариус при исполнении профессиональных обязанностей не должен допускать нарушения без уважительных причин установленных режима работы нотариальной конторы.

**546** ствий должностных лиц направлен на защиту интересов физических и юридических лиц при обращении за совершением нотариальных действий.

**Контроль за исполнением профессиональных обязанностей нотариусами**, работающими в государственных нотариальных конторах, осуществляют органы юстиции, а нотариусами, занимающимися частной практикой, — нотариальные палаты. Проверка организации работы нотариуса проводится один раз в 4 года. Целью проверки является: выявление нарушений и ошибок в работе, оказание помощи и принятие мер к устранению причин и условий недостатков в работе.

Нотариусы обязаны представлять должностным лицам, уполномоченным на проведение проверок, сведения и документы, касающиеся расчетов с физическими и юридическими лицами.

**Контроль за соблюдением налогового законодательства** осуществляют налоговые органы в порядке и сроки, предусмотренные законодательством РФ.

Налоговые органы обязаны проводить проверки правильности исчисления и удержания, своевременности и полноты перечисления в бюджет. Правильность взимания нотариального тарифа определяется по записям в реестре регистрации нотариальных действий.

По результатам проверок и обследований деятельности физических лиц составляется акт, который должен содержать все реквизиты проверяемого лица, сведения о его деятельности и результаты проверок и обследований.

**536** При производстве осмотра **письменных и вещественных доказательств** составляется протокол, в котором должны быть указаны: дата и место производства осмотра; фамилия, инициалы нотариуса, производящего осмотр, дата и номер приказа органа юстиции о назначении на должность нотариуса, его нотариальный округ или наименование государственной нотариальной конторы; сведения о заинтересованных лицах, участвующих в осмотре; обстоятельства, обнаруженные при осмотре.

**О назначении экспертизы** нотариус выносит постановление, в котором указываются: дата вынесения постановления; фамилия, инициалы нотариуса, вынесшего постановление, дата и номер приказа органа юстиции о назначении на должность нотариуса, его нотариальный округ или наименование государственной нотариальной конторы; сведения о лице, по просьбе которого назначается экспертиза; вопросы, по которым требуется заключение эксперта; наименование экспертного учреждения, которому поручается производство экспертизы.

**О времени и месте обеспечения доказательств** нотариус должен известить стороны и заинтересованных лиц, неявка которых не является препятствием для выполнения действий по обеспечению доказательств.

Лицу, обратившемуся с просьбой о производстве обеспечения доказательств, нотариус вправе предложить внести в контору деньги на оплату вознаграждения свидетелям и экспертам и на другие расходы по производству обеспечения доказательств.

**566** **Во взаимоотношениях с нотариальной палатой нотариус обязан:**

- 1) участвовать в выполнении нотариальной палатой публично-правовых задач профессионального объединения нотариусов, в работе собраний нотариальной палаты и организуемых ею мероприятиях, в мероприятиях по повышению профессиональной квалификации, обучению и обмену опытом работы;
- 2) своевременно и в полном объеме уплачивать членские взносы и другие установленные общим собранием нотариусов платежи в нотариальную палату;
- 3) являться по приглашению органов управления нотариальной палаты для рассмотрения вопросов и разрешения возникших проблем по исполнению профессиональных обязанностей нотариуса.

**Во взаимоотношениях с коллегами и нотариальным сообществом нотариус обязан:**

- 1) строить свои отношения с коллегами по профессии на принципах взаимоуважения, доверия и профессионального взаимодействия, проявлять корректность и доброжелательность;
- 2) быть предупредительным и тактичным по отношению к коллегам, информируя их по вопросам, которые могут помочь в их работе, а также о потенциальных профессиональных трудностях и о других проблемах, требующих профессиональной солидарности;
- 3) принимать все доступные меры к соблюдению сотрудниками нотариальной конторы требований законодательства и морально-этических принципов.

**556** **Вступление в должность возлагает на нотариуса определенные морально-этические обязательства:**

- 1) защищать интересы человека, общества и государства при соблюдении требований закона;
- 2) способствовать утверждению в обществе веры в закон и справедливость;
- 3) не совершать в личных интересах действий, ставящих под сомнение беспристрастность и независимость нотариальной деятельности и причиняющих ущерб чести и достоинству профессии нотариуса;
- 4) относиться к коллегам по юридической профессии в духе уважения, доверия и благожелательного сотрудничества;
- 5) постоянно повышать свой профессиональный уровень, компетентность, изучать действующее законодательство и нотариальную практику;
- 6) сохранять и защищать профессиональную тайну;
- 7) соблюдать требования об обязательном страховании нотариальной деятельности;
- 8) обеспечивать в своей деятельности высокие критерии и требования культуры общения, в любой ситуации стремиться сохранять выдержку и личное достоинство.