

Ирина ЛИХОЛАТ,

кандидат юридических наук,

частный нотариус Киевского городского нотариального округа

НОТАРИАЛЬНЫЕ ПРАВООТНОШЕНИЯ: ПОНЯТИЕ, ХАРАКТЕРИСТИКА И ОСОБЕННОСТИ

Опосредование общественных отношений правом наделяет их принципиально иными качествами и характеристиками. Правовые отношения являются связующим звеном между миром сущего — общественными отношениями и миром должного — миром права. Правовые отношения, складывающиеся в процессе нотариальной деятельности, целью которой есть защита и охрана прав, детерминируют ее характер и направление, а их законодательное наполнение определяет качество и эффективность такой защиты.

«Правоотношения — динамичное явление. Они возникают, изменяются, прекращаются, реализуются» [5; с.352]. Нотариальные правоотношения определяются как общественные отношения, возникающие в сфере организации и деятельности нотариата [4;с.110], а нотариальные процессуальные правоотношения характеризуются тем, что «обязательным их субъектом является нотариус; общим объектом — задачи нотариальной деятельности; их содержание составляют процессуальные права и обязанности субъектов нотариального процесса, а также деятельность последних» [2; с.67]. Нотариальные правоотношения включают в свой состав нотариальные процессуальные отношения, а их содержание составляют нормы как материального, так и процессуального права.

Субъектный состав нотариальных правоотношений включает лиц, обратившихся к нотариусу за оказанием правовой помощи и совершением нотариального

действия; нотариусов либо должностных лиц, которые совершают нотариальные действия (далее «нотариусы»); компетентные органы. Объектами нотариальных правоотношений составляют материальные блага (движимое и недвижимое имущество, имущественные права), нематериальные блага (воспитание ребенка и общение с ним, въезд и выезд за границы государства), продукты творческой деятельности (использование авторских прав), ценные бумаги (акции, облигации, векселя, закладные), официальные документы (свидетельства о рождении, смерти, заключении и расторжении брака, статутные документы юридического лица, правоустанавливающие документы на имущество), и их результаты (действия (бездействие), возникающие на основании договоров задатка, ипотеки, аренды).

Юридическое и фактическое содержание нотариальных правоотношений существенно отличается от содержания иных, в том числе гражданско-правовых правоотношений. Так, например, при заключении договора купли-продажи музыкального инструмента, который является юридическим фактом для возникновения гражданско-правовых отношений, их субъектами являются покупатель и продавец, а объектом — музыкальный инструмент и денежные средства. Содержанием такого правоотношения является право покупателя получить музыкальный инструмент, обязанностью — передать деньги продавцу;

правом продавця являється одержання грошей, а обов'язковістю — передача інструмента покупцю.

Більш складним виглядає склад нотаріального правоотношення. В якості юридичного факта виступає нотаріальне посвідчення угоди. Суб'єктом цих правоотношень виступають продавець, покупець і нотаріус, об'єктом — нерухоме майно, наприклад, квартира, і грошові засоби, до яких відноситься не тільки гроші за придбане майно, але й оплата послуг нотаріуса, до яких входять витрати, пов'язані з посвідченням угоди (бланки, перевірки в електронних реєстрах і т.д.). Змістом таких правоотношень виступають: право покупця одержати квартиру і документ, що підтверджує перехід права власності на неї, обов'язок — передати гроші продавцю і оплатити послуги нотаріуса; право продавця — одержати гроші і документ, що підтверджує перехід права власності, обов'язок — передати квартиру і оплатити послуги нотаріуса; право нотаріуса — вимагати у сторін угоди відомості і документи, необхідні для його посвідчення і одержати гроші за надані послуги, обов'язок — перевірити законність всіх умов угоди, прав і фактів, пов'язаних з об'єктом і суб'єктами правоотношення, що підтверджують їх безсумнівність, а також надати угодам купівлі-продажу квартири юридичну достовірність шляхом посвідчення відповідної угоди.

В дійсності описана схема далека від реальності. Практика сучасного українського нотаріату набагато складніше і багатозначніше: законодавець наділив нотаріуса крім прямих, «класических», ще і багаточисельними непрямими, супутніми повноваженнями. Крім посвідчення угоди, видачі посвідчень, посвідчень

дійсності підписів і вірності копій документів, виконання виконавчих надписів і т.д., нотаріуси мають ряд повноважень, які не передбачені Законом України «Про нотаріат», але які містяться в інших нормативно-правових актах. Це не окремі, факультативні права і обов'язки, виконувані нотаріусом поза межами виконання нотаріальних дій і надання правової допомоги: вони системно і нерозривно пов'язані з нотаріальним виробництвом і нотаріальним процесом. Крім того, відмова або неможливість реалізації непрямих прав і обов'язків нотаріуса перешкоджають законному виконанню нотаріальних дій.

В структуру нотаріальних правоотношень в Україні входять фінансові відносини. Їх суб'єктами виступають нотаріуси, особи, звернувшись до них за виконанням нотаріальних дій, уповноважені фінансові органи, діючі в інтересах держави. В склад цих відносин не входять права і обов'язки нотаріуса по сплаті податків і інших обов'язкових платежів, передбачених для самозайнятої особи, що веде незалежну професійну діяльність. В межах цих відносин нотаріус виступає посередником і контролером по збору і списанню обов'язкових платежів в державну скарбницю між особами, звернувшись до нього за виконанням нотаріальних дій, і фінансовими органами. Перед початком виконання нотаріальних дій нотаріус не тільки зобов'язаний перевірити факт внесення встановлених законодавством платежів, пов'язаних з його виконанням, але зобов'язаний відмовитися від виконання нотаріальних дій при невиконанні цього умови (пункт 8 статті 49 Закону України «Про нотаріат»). Закон України «Про збір на об-

язательное государственное пенсионное страхование» устанавливает обязанность определенных субъектов при приобретении жилья оплатить сбор на обязательное государственное пенсионное страхование в Пенсионный фонд Украины (пункт 9 статьи 1 Закона). Эта норма корреспондирует нотариусу обязательность истребования документального подтверждения такой оплаты и, в случае ее отсутствия, отказать в совершении нотариального действия. Также аналогичная обязанность нотариуса установлена в отношении контроля уплаты государственной пошлины либо платы в размере ставок государственной пошлины (пункт 3 статьи 3 Декрета Президента Украины «О государственной пошлине»). Во время проведения операций по продаже (обмену) объектов недвижимости между физическими лицами нотариус удостоверяет соответствующий договор при наличии документа об уплате налога в бюджет стороной договора в случаях, предусмотренных законом (пункт 172.4. статьи 174 Налогового кодекса Украины). Причем на нотариуса возложена обязанность ежеквартально подавать в орган государственной налоговой службы информацию о таких договорах (о стоимости, сумме уплаченного налога и т.д.).

Нотариус является специально определенным субъектом первичного финансового мониторинга в соответствии с Законом Украины «О предупреждении и противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, или финансированию терроризма». Финансовый мониторинг — совокупность мер, осуществляемых в сфере предотвращения и противодействия легализации (отмывания) доходов, полученных преступным путем, или финансирования терроризма, а первичный финансовый мониторинг — совокупность мер, направленных на проведение об-

язательного и внутреннего финансового мониторинга. Задачами нотариуса в этой сфере, в частности, являются: выявление финансовых операций, подлежащих финансовому мониторингу, до начала, в процессе, в день возникновения подозрений, после их проведения или при попытке их проведения или после отказа клиента от их проведения; уведомление Специально уполномоченного органа о финансовых операциях, подлежащих обязательному финансовому мониторингу и т.д. Также нотариус должен осуществлять мониторинг в связи с удостоверением договоров купли-продажи недвижимости, управления активами, банковским счетом или счетом в ценных бумагах, создания или купли-продажи юридических лиц; проводить идентификацию и изучение клиента в случае установления с ним деловых отношений, а также изучать его финансовую деятельность; уведомлять Специально уполномоченный орган о своих подозрениях относительно финансовых операций в случае, если соответствующая информация стала известна при обстоятельствах, которые являются предметом нотариальной тайны и в случае, когда цена удостоверяемого договоров превышает 400 000 гривен (пункт 6 статьи 8 Закона). И это еще далеко не полный перечень обязанностей нотариуса в сфере проведения первичного финансового мониторинга.

Даже если оставить вне поля зрения вопрос о соответствии подобных полномочий содержанию и характеру нотариальной деятельности, очевидным является то, что между нотариусом и Специально уполномоченным органом в рамках нотариального производства возникают определенные отношения: «При осуществлении внутреннего финансового мониторинга законодательством предусмотрены процедуры, в пределах которых нотариус сотрудничает с различными субъектами финансового

мониторинга. Это, в частности, касается обмена информацией с Государственной службой финансового мониторинга Украины (как подразделением финансовой разведки), Министерством юстиции Украины (как субъектом государственного финансового мониторинга), иными государственными органами» [1; с.65]. В отличие от фискальных правоотношений, в рамках которых по отношению к фискальным органам обязанности возникают и у нотариуса, и у лица, обратившегося к нему за совершением нотариального действия, реализация нотариусом функций субъекта первичного финансового мониторинга создает обязанности по отношению к Специально уполномоченному органу только для него самого. Тем не менее, результаты выполнения таких функций могут повлиять на ход развития нотариального производства, менять его правовые последствия, приостанавливать его либо инициировать возникновение новых отношений между Специально уполномоченным органом и клиентом. В правоотношениях, возникающих в связи с реализацией нотариусом функций субъекта первичного финансового мониторинга, их детерминантой является обращение субъекта к нотариусу в связи с проведением финансовой операции, которой, согласно Закону, является удостоверение обозначенных договоров. Субъектами этих отношений являются нотариус, его клиент и Специально уполномоченный орган, объектами — недвижимое имущество, юридическое лицо и т.д., а также средства, полученные либо которые будут получены в связи с легализацией (отмыванием) доходов, полученных преступным путем, или финансированием терроризма.

В соответствии с Законом Украины «О государственной регистрации вещных прав на недвижимое имущество и их обременений» с 1 января 2013 года

нотариус получил полномочия специального субъекта, на которого возлагаются функции государственного регистратора прав на недвижимое имущество. Государственной регистрацией прав является официальное признание и подтверждение государством фактов возникновения, перехода или прекращения прав на недвижимое имущество, обременение таких прав путем внесения соответствующей записи в Государственный реестр вещных прав на недвижимое имущество (часть первая статьи 2 этого Закона). Предусмотрено, что государственная регистрация вещных прав, их обременений в результате совершения нотариального действия проводится одновременно с его совершением. Технологически объединение двух процессов представляет непростую задачу, так как оба они многоэтапны, каждый обладает сложной структурой. Одновременность обозначает, что синхронно должны осуществляться: проверка документов, необходимых для совершения нотариального действия и государственной регистрации; проверка полномочий лица, обратившегося за удостоверением договора и в отношении государственной регистрации прав на недвижимое имущество; установление возможности совершения нотариального действия и проведения государственной регистрации перехода прав и т.д. Таким образом, процесс проведения государственной регистрации прав на недвижимое имущество оказывается совмещенным во времени с совершением нотариального действия.

Проведение государственной регистрации вещных прав в рамках нотариального процесса порождает правоотношения, отличные от отношений, связанных с совершением нотариального действия. Налицо специфический субъектный состав (нотариус, нотариус — государственный регистратор, государственная регистрационная служба,

собственник недвижимого имущества), объект отношений — проведение государственной регистрации права, которое возникло в результате совершения нотариального действия либо в иных случаях, предусмотренных законом. Содержанием таких отношений являются обязанности нотариуса по отношению к органу государственной регистрации, а также взаимные права и обязанности собственника и нотариуса. Так, собственник недвижимого имущества должен подать документы для проведения государственной регистрации соответствующего права и получить документ о его регистрации; нотариус должен проинформировать о необходимом перечне документов для осуществления регистрации, зарегистрировать соответствующие права, получить плату за свои услуги и предоставить необходимую информацию в регистрационную службу.

1. Нотариальные правоотношения — это отношения, возникающие на основе норм нотариального и нотариального процессуального права, которые осуществляются специфическими методами (удостоверение сделок, выдача свидетельств, свидетельствование действительности подписей и верности копий документов, совершение исполнительных надписей и т.д.) и целью которых является охрана и защита бесспорных прав заинтересованных лиц.

2. Анализ законодательства дает достаточные основания для дополнения структуры нотариальных отношений, состоящих из нотариально-административных правоотношений, касающихся организационной структуры нотариата, и нотариальных процессуальных правоот-

ношений, непосредственно касающихся осуществления нотариального процесса [4; с.110], еще одной составляющей, а именно, правоотношениями, сопутствующими процессуальным, которые опосредованно касаются совершения нотариального действия и которые являются частью нотариального производства. Такие правоотношения обладают следующими характеристиками: а) возникают исключительно в связи с совершением нотариального действия; б) являются условием его совершения; в) в субъектный состав, кроме нотариуса и лиц, обратившихся за совершением нотариальных действий, входит уполномоченный государственный орган.

3. Полномочия нотариуса по совершению не нотариальных действий, но опосредующих их и являющихся частью нотариального производства, должны быть закреплены в тексте базового документа — Закона Украины «О нотариате»: «общественные отношения развиваются, каждый раз появляются новые права та обязанности, но статус нотариуса с учетом его публично-правовой природы, должен быть четко определен именно в Законе Украины «О нотариате» [3; с.83].

4. В виду постоянно меняющейся и усложняющейся роли нотариата, в целях усовершенствования нотариального законодательства и практики, возникает необходимость в проведении глобальных теоретических исследований статуса нотариуса, характеристик нотариальных правоотношений, особенностей нотариального производства, закономерностей осуществления нотариального процесса, определении его содержания и составляющих элементов.

ПРИМЕЧАНИЯ

1. Гаєвський І. Аналіз інформаційного обміну нотаріуса у сфері фінансового моніторингу / Нотаріат для Вас. Науково-практичний журнал Української нотаріальної палати, №11 (157), листопад, 2012 р.

2. Комаров В. В., Баранкова В. В. Нотариат и нотариальный процесс. Учебник для студентов юридических высших учебных заведений. — Х.: Консум, 2000. — 240 с.

3. Лихолат І. Неможливі фігури, або роздуми щодо статусу приватного нота-

ріуса / Нотаріат для Вас. Науково-практичний журнал Української нотаріальної палати, №12 (158), грудень, 2012 р.

4. Теорія нотаріального процесу. Науково-практичний посібник / За заг. ред. С. Я. Фурси. — К.: Алерта; Центр учбової літератури, 2012. — 920 с.

5. Теория государства и права. Учебник для юридических вузов и факультетов. Под ред. В.М. Корельского и В.Д.Перевалова. — М.: Издательская группа НОРМА-ИНФА * М, 1999 р. — 570 с.