

Фролович Эвелина Михайловна

**НОТАРИАЛЬНЫЕ ДЕЙСТВИЯ КАК ЮРИДИЧЕСКИЕ ФАКТЫ В
ГРАЖДАНСКОМ СУДОПРОИЗВОДСТВЕ**

12.00.15 – гражданский процесс; арбитражный процесс

Автореферат

диссертации на соискание ученой степени
кандидата юридических наук.

Саратов – 2019

Работа выполнена в Учреждении высшего образования «Университет управления «ТИСБИ».

Научный руководитель: доктор юридических наук, профессор
Валеев Дамир Хамитович

Официальные оппоненты: **Малешин Дмитрий Ярославович**
доктор юридических наук, профессор,
ФГБОУ ВО «Московский государственный
университет имени М.В. Ломоносова»,
профессор кафедры гражданского процесса

Шварц Михаил Зиновьевич
кандидат юридических наук, ФГБОУ ВО
«Санкт-Петербургский государственный
университет», и.о. заведующего кафедрой
гражданского процесса

Ведущая организация: **Федеральное государственное бюджетное
образовательное учреждение высшего
образования «Уральский государственный
юридический университет»**

Защита диссертации состоится «13» сентября 2019 года в 12:00 часов на заседании диссертационного совета Д-212.239.03 при федеральном государственном бюджетном образовательном учреждении высшего образования «Саратовская государственная юридическая академия» по адресу: 410056, г. Саратов, ул. Чернышевского, 104, зал заседаний диссертационных советов.

С диссертацией можно ознакомиться в научной библиотеке и на сайте федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего образования «Саратовская государственная юридическая академия» (<http://test.ssla.ru/dissertation/dissert/27-06-2019-2d.pdf>).

Автореферат разослан «__» _____ 2019 г.

Ученый секретарь
диссертационного совета,
кандидат юридических наук, доцент



Колодуб Григорий Вячеславович

ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА РАБОТЫ

Актуальность темы диссертационного исследования. Совершенствование механизма правового регулирования является многосторонним и охватывает все стороны общественной жизни включая деятельность публичных органов и органов общественной юрисдикции. Последние годы сильный импульс в развитие получил правовой институт нотариата, характеризующейся реформой как вопросов организации нотариата так и правил совершения нотариальных действий. Все последние законодательные изменения направлены на развитие правоохранительного потенциала органов нотариата, увеличение их компетенции. Как результат мы наблюдаем наличие логически выстроенной системы гарантий, возникающих по результатам совершенного нотариального действия в материальных и процессуальных отношениях.

По данным Международного союза нотариата взаимодействие нотариата и государства в условиях глобализации и современных вызовов, стоящих перед обществом выходит на новый уровень. Нотариус обеспечивает определенность и безопасность для отношений, посредством увеличения «урегулированности», вытесняя вводящие в заблуждение свойства из системы. Кроме того, обеспечивается превентивное воздействие и на судебные разбирательства, что уменьшает нагрузку на суды и обеспечивает развитие системы, основанной на доверии. Превентивная правовая определенность, связанная с нотариальным заверением документа и придание ему публичного элемента гарантирует эффективность реализации соответствующих прав.

С точки зрения социальных и правовых последствий особенно важной является защита прав и законных интересов граждан и организаций в судебном порядке. Обращение в суд должно стать гарантией защиты нарушенного права либо права, в отношении которого существует угроза его нарушения. Неподготовленность сторон в судебных разбирательствах, зачастую результат несовершенства закрепления отношений сложившихся в материальных правоотношениях. Соответственно возникает необходимость в закреплении прав и законных интересов сторон участников материальных отношений с тем, чтобы данные права имели одинаковую степень защиты как в материальных регулятивных правоотношениях, так и в случае возникновения спора о праве в процессуальных отношениях.

В роли института способного реализовать свой потенциал одновременно в материальных и процессуальных отношениях без ущерба сторон представляется нотариат. При возрождении современного латинского нотариата миссией данного

института было провозглашено «не допускают возникновения споров между добросовестными людьми и лишают корыстных людей надежды на успех в их стремлении возбудить несправедливый спор. Эти беспристрастные советники, эти объективные редакторы, этот род добровольных судей, которые обязуют неотменно стороны в договоре, — это нотариусы; это учреждение - нотариат».

В последнее десятилетие, характеризующееся преобладанием гражданско-правового регулирования во многих сферах жизнедеятельности, определилась тенденция раскрытия материально-правового аспекта деятельности нотариата. Вместе с тем, произошло ряд важных изменений увеличивших гарантийный потенциал нотариальных действий в процессуальных отношениях. Сложилась система нотариальных действий гарантирующих защиту прав и законных интересов в процессуальных отношениях. Это отчетливо проявляется в практической деятельности. Так, несмотря на уменьшение количества совершаемых нотариальных действий в 2017 году по сравнению с 2016 годом, увеличивается удельный вес и тем самым востребованность в нотариальных действиях, имеющих процессуальные последствия. В частности, при уменьшении в 2017 году (53 348 337) общего количества совершаемых нотариальных действий по сравнению с 2016 годом (57 553 464), увеличилось количество обеспечения доказательств на 8% (26812 нотариальных действия в 2017 году в сравнении с 25884 действиями в 2016 году). Нотариальное действие уже не воспринимается как действие, имеющее исключительно материально-правовые последствия, а рассматривается как действие, имеющее, в том числе процессуальные последствия. Процессуальный потенциал нотариального действия тем самым возрастает, как и роль нотариальных действий в процессуальных правоотношениях.

Все это указывает на актуальность исследования нотариальных действий как юридических фактов в гражданском судопроизводстве.

Степень научной разработанности темы исследования. Нотариальные действия как юридические факты в гражданском судопроизводстве, является предметом совместного изучения отраслевых наук – теории государства и права, гражданско-процессуального права, арбитражно-процессуального права, специального курса – основы нотариальной деятельности.

Имеются работы в материальных отраслевых науках раскрывающие понятие юридического факта. В частности, можно выделить исследования, посвященные юридическим фактам в гражданском праве (О.А. Красавчиков); фактическому составу в механизме правового регулирования (В.Б. Исаков); юридическим фактам в семейных правоотношениях (А.М. Маркосян); юридическим фактам в механизме правового регулирования (С.А. Зинченко), юридическим фактам в трудовом

правоотношении (Э.Н. Бондаренко) и др. Анализ этих работ показывает, что в них не не раскрывается место нотариальных действий в системе юридических фактов.

Также имеются работы, затрагивающие юридические факты в процессуальных правоотношениях: юридические факты в цивилистическом процессе (В.В. Ярков); юридические факты, вызывающие возникновение и изменение гражданских процессуальных правоотношений (В.Н. Щеглов); юридические факты гражданского и процессуального права (М.А. Рожкова) и др. в которых также не раскрывается место нотариальных действий в системе юридических фактов.

Можно также выделить работы, посвященные правовому институту нотариата: советский нотариат (К.С. Юдельсон); сущность нотариата и классификация нотариальных действий (З.Л. Искендеров). Данные труды подробно раскрывающие основы организации нотариата и нотариальной деятельности нуждаются в осмыслении в связи с устаревшей базой на основе которой проводилось исследование

Однако анализ этих и подобных работ указывает на определенную не исследованность проблематики нотариальных действий как юридических фактов, также отсутствуют работы, раскрывающие нотариальные действия в качестве юридических фактов в гражданском судопроизводстве.

Цель и задачи исследования. Цель настоящей диссертационной работы сформировать целостное научное представление о нотариальных действиях как юридических фактах в гражданском судопроизводстве с учетом современного состояния действующего законодательства, судебной практики и доктрины.

Для реализации данной цели поставлены следующие задачи:

- определить правовую природу юридических фактов в гражданском судопроизводстве;
- провести научную типологизацию нотариальных действий в системе юридических фактов в гражданском судопроизводстве;
- классифицировать нотариальные действия как юридические факты в гражданском судопроизводстве с учетом их специфики и индивидуальных особенностей;
- выявить закономерности влияния нотариальных действий на возникновение процессуальных правоотношений;
- исследовать нотариальные действия, обеспечивающие процессуальные гарантии в стадии судебного разбирательства;

- раскрыть правовые последствия нотариальных действий как предмета судебного контроля.

Теоретическая основа диссертационного исследования.

Общетеоретическую основу исследования составили труды следующих отечественных специалистов: С.С. Алексеев, В.К. Бабаев, В.Б. Исаков, В.В. Лазарев, А.В. Малько, Н.И. Матузов, Ю.А. Тихомиров и др.

Были использованы достижения науки гражданского процессуального права: Т.Е. Абова, Д.Х. Валеев, В.П. Воложанин, В.М. Жуйков, Н.Б. Зейдер, А.К. Кац, К.И. Комиссаров, Ю.К. Осипов, В.Ф. Яковлев, В.В. Ярков и др.

Автором также использовались специальные работы, посвященные правовому институту нотариата: З.Л. Искендеров, Т.Г. Калинин, Е.Н. Клячин, И.Г. Медведев, Г.Г. Черемных, К.С. Юдельсон, В.В. Ярков и др.

Методологическая основа диссертационного исследования.

Методологическую основу диссертационного исследования составили общие положения науки гражданского процессуального права. При исследовании использовались следующие методы научного познания: междотраслевой, диалектический, социологический, исторический метод. Междотраслевой метод раскрывает основные формы проявления междотраслевых связей: на уровне правовых норм, в отношении юридических фактов, в рамках правоотношений, в актах реализации прав и обязанностей, на стадии правоприменения.

Посредством диалектического метода раскрывается всеобщая взаимосвязь движения и развития на примере нотариальных действий как юридических фактов в гражданском судопроизводстве. Социологический метод отражает промежуточный, количественный результат, характеризующий состояние нотариальных действий как юридических фактов в гражданском судопроизводстве. Исторический метод позволяет проследить тенденции развития нотариальных действий как юридических фактов в гражданском судопроизводстве.

Эмпирическая основа диссертационного исследования. Эмпирическую основу исследования составили материалы правоприменительной практики Конституционного Суда РФ, Верховного Суда РФ, судов общей юрисдикции, арбитражных судов.

Объект исследования. Объектом исследования являются урегулированные нормами гражданского процессуального и арбитражного процессуального права общественные отношения, возникающие, изменяющиеся, прекращающиеся при совершении нотариального действия.

Предмет исследования. Предметом исследования выступают нормы гражданского и арбитражного процессуального права, касающиеся специфики

действия нотариальных действий как юридических фактов в гражданском судопроизводстве.

Степень достоверности результатов проведенного исследования определяется корректным выбором средств познания и методологических установок. При рассмотрении соответствующих вопросов автор опирается на общенаучные методы: системного и логического анализа, а также теоретические методы обобщения. В подтверждение результатов исследования приводятся доводы логического и фактического порядка, сделанные выводы согласуются с положениями правовых актов.

Научная новизна исследования. На основе проведенного исследования обоснованы новые положения в теории цивилистического процесса, уточняющие правовую природу нотариального действия как юридического факта в гражданском судопроизводстве. Доказано, что нотариальные действия как юридические факты имеют гарантийную направленность, которая может проявляться не только в материальных, но и процессуальных отраслях права.

При этом в диссертации:

- сформулировано понятие юридического факта в гражданском судопроизводстве;
- выявлен охранительный потенциал нотариальных действий, как юридических фактов направленный на создание гарантий в материальных и процессуальных отраслях;
- выделены признаки нотариальных действий, характеризующих их место в системе юридических фактов гражданского судопроизводства.

Указанная научная новизна исследования либо ее элементы выражаются и конкретизируются в следующих **положениях, выносимых на защиту**:

1. Юридическим фактом в гражданском судопроизводстве является действие либо событие, реализуемое в рамках строго определенных законодательных процедур (судебных, нотариальных), имеющих срочный характер, направленное на создание системы правовых гарантий на всех этапах развития процессуальных отношений во взаимосвязи обеспечивающих правильное и своевременное рассмотрение дела.

2. Нотариальное действие как юридический факт это презюмируемое правомерным действие, являющееся итогом нотариальной деятельности либо деятельности специально уполномоченного законом органа, совершенное с целью защиты прав и законных интересов граждан и юридических лиц. В рамках гражданского судопроизводства нотариальное действие выступает как «правоохранительный» юридический факт, выражающийся в создании

дополнительных гарантий, предотвращающих возникновение спорного правоотношения (профилактическая направленность) либо облегчающее процедуру рассмотрения спорного правоотношения в рамках возникших процессуальных отношений.

3. Нотариальное действие в системе юридических фактов в гражданском судопроизводстве имеет двойственную природу: являясь результатом формализованной нотариальной процедуры и элементом судебной процедуры. Нотариальное действие как юридический факт, выступающий итогом нотариальной процедуры, создает систему гарантий в материальных правоотношениях, которые будучи элементом судебной процедуры, приобретают процессуальную направленность, которая подчинена достижению задач гражданского судопроизводства – правильного и своевременного рассмотрения и разрешения гражданского дела. Это говорит о том, что нотариальное действие как юридический факт предполагает возникновение системы материально-процессуальных гарантий, которая проявляется в зависимости от развития материальных правоотношений.

4. Выделяется несколько функций, характеризующих место нотариальных действий в системе юридических фактов гражданского судопроизводства:

- (1) упрощение процедуры рассмотрения гражданского дела;
- (2) являются объектом специального судебного контроля в рамках особого производства;
- (3) облекают критерием допустимости материальные и процессуальные факты, имеющие доказательственное значение при рассмотрении гражданского дела в суде и арбитражном суде.

5. По выполняемым нотариальными действиями процессуальным функциям выделяются следующие виды юридических фактов:

- правообразующие - нотариальные действия как юридические факты, влекущие возникновение процессуальных отношений;
- правоподтверждающие - нотариальные действия как юридические факты, обеспечивающие процессуальные гарантии в стадии судебного разбирательства;
- правовосстановительные - нотариальные действия как юридические факты, являющиеся предметом судебного контроля.

6. Нотариальное действие как юридический факт в гражданском судопроизводстве в случае возбуждения дела в суде выступает дополнительной предпосылкой, наряду с: 1) процессуальной дееспособностью; 2) компетенцией судебного органа; 3) отсутствием реализованного права на судебную защиту; - допускающей упрощение судебной процедуры. Упрощение судебной процедуры

возможно в силу двойственной природы нотариального действия как юридического факта в гражданском судопроизводстве. Нотариальное действие как юридический факт, выступающий итогом нотариальной процедуры, в силу созданной системы гарантий предполагает возможность упрощения порядка рассмотрения дела в суде.

7. Нотариальные действия как правоподтверждающие юридические факты, обеспечивающие гарантии в стадии судебного разбирательства могут выполнять несколько процессуальных функций:

Во-первых, нотариальные действия, направленные на обеспечение допустимости письменных доказательств, которые в свою очередь подразделяются на две группы в зависимости от процессуальных последствий: 1) направленные на «простое» обеспечение допустимости письменных доказательств; 2) направленные на «квалифицированное» обеспечение допустимости письменных доказательств;

Во-вторых, нотариальные действия, направленные на обеспечение доказательств.

8. Одной из процессуальных гарантий совершенного нотариального действия является придание доказательственного значения юридическому факту посредством признания его аутентичности, то есть создание квалифицированного письменного доказательства имеющего характер преюдиции, даже если сторона материального правоотношения и не предполагала возникновение спорного правоотношения. При этом преюдиция нотариальных актов в отличие от преюдиции, основанной на судебных актах, носит условный характер и может быть пересмотрена при наличии обстоятельств прямо перечисленных в законе.

Теоретическая значимость исследования. Полученные в ходе исследования выводы развивают существующие в цивилистическом процессе представления о нотариальных действиях как юридических фактах в гражданском судопроизводстве. Выявленная гарантийная сущность нотариальных действий как юридических фактов дополняет сформулированную Д.Х. Валеевым концепцию системы процессуальных гарантий реализации и защиты прав граждан и организаций.

Практическая значимость исследования. Практическая значимость исследования состоит в том, что полученные в ходе исследования положения и выводы могут быть положены в основу предложений по оптимизации гражданского и арбитражного процессуального законодательства. Сформулированные в работе положения будут содействовать дальнейшему изучению проблемы юридических фактов в гражданском судопроизводстве, а

также раскрытию нотариальных действий как юридических фактов в гражданском судопроизводстве.

Материалы диссертационного исследования могут быть использованы для научных целей при дальнейшей разработке проблематики нотариальных действий как юридических фактов, а также использованы для учебных целей при преподавании курсов «Гражданское процессуальное право», «Арбитражное процессуальное право» специального курса «Нотариат», иных дисциплин цивилистического цикла.

В целях исключения правовой неопределенности в возможности использования нотариального акта как основания освобождения от доказывания, представляется возможной формулировка части 5 статьи 61 ГПК РФ в следующем виде:

«Обстоятельства, подтвержденные нотариусом при совершении нотариального действия, не требуют доказывания, если подлинность нотариально оформленного документа не опровергнута в порядке, установленном статьей 186 настоящего Кодекса, или если нотариальный акт не был отменен в порядке, установленном главой 37 настоящего Кодекса».

Апробация результатов исследования. Диссертационное исследование выполнено на кафедре гражданского права УВО «Университет управления «ТИСБИ», где было проведено его рецензирование и обсуждение.

Результаты исследования, его основные выводы и положения нашли свое отражение в 6 научных статьях, в том числе в 4 статьях в журналах, рекомендованных ВАК РФ.

Структура работы: диссертационное исследование состоит из введения, двух глав, заключения и списка использованной литературы.

ОСНОВНОЕ СОДЕРЖАНИЕ РАБОТЫ

Во **введении** автор определяет актуальность темы исследования, раскрывает степень научной разработанности темы, объект и предмет темы диссертационного исследования, формулирует цели и задачи исследования, представляет теоретическую, методологическую и эмпирическую основу исследования, в результате проведенного исследования определяет научную новизну, формулирует основные положения, выносимые на защиту, характеризует практическую и теоретическую значимость исследования, раскрывает сведения о научной апробации полученных результатов.

Глава первая **«Общая характеристика нотариальных действий как юридических фактов в гражданском судопроизводстве»** посвящена раскрытию

правовой природы нотариальных действий как юридических фактов в гражданском судопроизводстве. Глава первая разделена на три параграфа.

В первом параграфе **«Понятие юридических фактов в гражданском судопроизводстве»** сделан вывод о влиянии юридических фактов, на динамику процессуальных отношений в качестве действия либо события опосредованного актом правоприменительного органа, трансформирующего процессуальное правоотношение.

В доктрине является устоявшимся рассмотрение юридического факта как события или действия влекущие возникновение, изменение, прекращение правоотношений. Однако тема не теряет своей актуальности и по сей день, ввиду постоянного развития общественных отношений и усложнения межотраслевых связей, применяемых для правового регулирования общественных отношений.

Несмотря на казалось бы устоявшуюся в общей теории права дефиницию «юридического факта» - встречаются различные точки зрения относительно ее правовой природы. Для претворения в жизнь определенного варианта поведения, установленного в норме права, требуется волеизъявление субъекта права, тем самым действие предполагает субъективное начало для реализации потенциала заложенного в диспозиции правовой нормы. В свою очередь событие не как не может иметь субъективного характера и в данном случае, в полной мере реализуется определение юридического факта, в качестве объективного.

Предмет регулирующего воздействия любой отрасли права определяется совокупностью правовых норм, устанавливающих определенную модель реализации субъективных прав. В этом смысле в нормах объективного права закладывается потенциал развития общественных отношений, обусловленных предметом и методом соответствующей отрасли права. При этом действие правовой нормы может иметь и межотраслевой характер и иметь правовые последствия, подпадающее под регулирующее воздействие разноотраслевых правовых норм. В этой связи говорить, про привязку юридического факта, только к одной отрасли права, обусловленной спецификой общественных отношений, представляется спорным.

Юридический факт вне зависимости от своей отраслевой принадлежности к материальным и процессуальным отраслям права, остается юридическим фактом, имеющим последствия в материальных или процессуальных отраслях права, а зачастую одновременно в нескольких отраслях российского права. При этом, безусловно, у юридического факта в зависимости от детерминирования материальной или процессуальной отрасли права, возникают свои характерные особенности.

По мнению автора, юридический факт в процессуальных отраслях права выступает обязательным элементом, обеспечивающим динамизм гражданских процессуальных правоотношений. Особенностью юридического факта в процессуальных отношениях является возможность его существования в двух плоскостях: материального и процессуального. Факт, возникающий в материальных правоотношениях, безусловно, влияет на динамику процессуальных отношений, в то же время, факт, возникший в процессуальных отношениях, влияет на динамику материальных отношений опосредованно только через решение суда.

Во втором параграфе **«Нотариальные действия в системе юридических фактов в гражданском судопроизводстве»** определены особенности нотариальных действий в системе юридических фактов.

По мнению автора, нотариальные действия в силу их правозащитного потенциала можно обозначить в качестве охранительных. Совершая нотариальные действия лица, участвующие в нотариальном производстве, являются равными участниками материальных правоотношений, имеют одинаковый объем прав и обязанностей. Нотариальные действия, осуществляемые на основе материальных норм в контексте осуществления правоохранительной функции, выполняют функции двух групп, устанавливая неблагоприятные последствия в случае их несоблюдения (например, недействительность брачного договора при несоблюдении нотариальной формы), так и прямое обеспечение функционирования норм материального права (например, совершение исполнительной надписи на сохранной квитанции).

Охранительные нотариальные отношения возникают на базе регулятивных отношений, вследствие создания дополнительных гарантий, на случай их возможного нарушения. Это выражается в том, что созданные гарантии носят профилактический характер с целью недопущения спорных процессуальных отношений в будущем, а в случае их возникновения создают одновременно два вида гарантий: (1) материальные гарантии, вытекающие из норм материального права и (2) процессуальные гарантии, возникающие из норм процессуального права. Нотариальные действия, являются таковыми в силу наличия системы материальных и процессуальных гарантий, возникающих в силу совершения нотариального действия.

Процессуальными гарантиями служит признание фактов не нуждающимися в доказывании, в соответствии со ст. 61 ГПК РФ обстоятельств, подтвержденных нотариусом при совершении нотариального действия, если подлинность нотариально оформленного документа не опровергнута, или не установлено существенное нарушение порядка совершения нотариального действия.

Автор отмечает, что нотариальное действие выступает самостоятельным юридическим фактом. В одном случае норма закона, рассматривает нотариальное действие в качестве обязательного юридического факта в рамках юридического состава (например, удостоверение завещания), в другом случае, как способ получения дополнительных материальных либо процессуальных гарантий, также имеющее значение юридического факта (например, передача заявлений одних физических или юридических лиц другим физическим или юридическим лицам).

Не изменяя фактическое правоотношение, нотариальное действие является обязательным этапом в механизме защиты прав и законных интересов в случаях предусмотренных законом, подтверждающим законность совершаемых действий и легитимность наступающих правовых последствий, которые имеют значение, как в материальных, так и в процессуальных отношениях.

Достижение охранительного (гарантийного) потенциала нотариальными действиями достигается благодаря их особенностям: (1) это действия, которые совершаются специально уполномоченным органом – нотариатом; (2) это действия, создающие дополнительные гарантии для участников нотариальных правоотношений и, как следствие, наделяющие их правозащитным потенциалом.

Нотариальные действия, совершаемые в рамках материальных правоотношений, влияют на развитие материальных правоотношений, а зачастую является обязательным элементом в сложном юридическом составе в материальных правоотношениях. Автор выделяет несколько функций, характеризующих место нотариальных действий в системе юридических фактов гражданского судопроизводства:

(1) упрощение процедуры рассмотрение гражданского дела. В целях вынесения законного и обоснованного решения по делу законодательно установлена формализованная процедура по рассмотрению гражданского дела в суде. В тоже время законодатель допускает отступление от общеобязательных процессуальных правил в случае наличия совершенного нотариального действия. Цели упрощения служит также признание результатов совершенных нотариальных действий предположительно бесспорными актами;

(2) являются объектом специального судебного контроля в рамках особого производства. Заинтересованные лица вправе оспорить в суд общей юрисдикции как совершенное нотариальное действие, так и отказ в совершении нотариального действия;

(3) облачают критерием допустимости материальные и процессуальные факты, имеющие доказательственное значение при рассмотрении гражданского дела в суде.

В рамках третьего параграфа **«Виды и классификация нотариальных действий как юридических фактов в гражданском судопроизводстве»** осуществлена классификация нотариальных действий как юридических фактов в гражданском судопроизводстве.

Нотариальные действия выступают юридическими фактами как в материальных так и процессуальных отношениях. По мнению автора, любое нотариальное действие выступает одновременно как юридический факт и как элемент сложного юридического состава. Совершая нотариальное действия, в случаях прямо предусмотренных законом, либо соглашением сторон в материальных правоотношениях, стороны наделяют эти действия дополнительными процессуальными гарантиями:

1. доказательство, основанное на указанном действии, приобретает критерий допустимости на случай возникновения дела в суде;
2. доказательство, основанное на указанном действии, становится аутентичным и приобретает значение преюдициального акта, пока прямо не будет оспорено в порядке, определенном действующим законодательством.

С точки зрения своего доказательственного значения, любое нотариальное действие имеет значение юридического факта в гражданском судопроизводстве. Вместе с тем, из нотариальных действий, совершаемых нотариусами, автор выделяет нотариальные действия, которые могут иметь значение юридического факта исключительно в гражданском судопроизводстве, либо опосредованного юридического факта в гражданском судопроизводстве.

Из анализа имеющихся классификаций юридических фактов автор делает вывод, что нотариальные действия являются одновременно правоподтверждающими и параллельно правообразующими, правоизменяющими, правопрекращающими. Кроме того, правосстанавливающее свойство применительно к нотариальным действиям обозначается в качестве правоохранительного, то есть направленного на создание дополнительных гарантий предотвращающих возникновение спорного правоотношения либо облегчающие процедуру рассмотрения спорного правоотношения в рамках имеющихся процессуальных отношений. Правоохранительные юридические факты, являющиеся совокупностью материальных и процессуальных гарантий, в первую очередь профилактической направленности, реализуемых при защите нарушенного права или законного интереса либо не допускающих нарушения прав и законных интересов.

Имеющиеся классификации нотариальных действий отражают лишь их функции в материальных отраслях права и обходят стороной вопрос

классификации нотариальных действий, их функций и значений в процессуальных отраслях права. По выполняемым нотариальными действиями процессуальным функциям выделяются:

Во-первых, правообразующие - нотариальные действия как юридические факты, влекущие возникновение процессуальных отношений;

Во-вторых, правоподтверждающие - нотариальные действия как юридические факты, обеспечивающие процессуальные гарантии в стадии судебного разбирательства;

В-третьих, правовосстановительные - нотариальные действия как юридические факты, являющиеся предметом судебного контроля.

Глава вторая **«Особенности нотариальных действий как юридических фактов в гражданском судопроизводстве»** определяет особенности нотариальных действий как основания возникновения процессуальных отношений, как обеспечивающие процессуальные гарантии на стадии судебного разбирательства и как предмет судебного контроля.

В рамках первого параграфа **«Нотариальные действия как правообразующие юридические факты, влекущие возникновение процессуальных отношений»** выделены нотариальные действия, влияющие на возникновение процессуальных правоотношений.

В случае перехода материальных правоотношений в разряд процессуальных происходит трансформация и гарантий, реализуемых в результате совершения нотариальных действий. Правоохранительный потенциал нотариального действия имеет материально-процессуальную направленность и зависит от развития фактических правоотношений между сторонами. Стороны, заключая договор, в первую очередь рассчитывают на гарантии в области материальных правоотношений, но в случае перехода материальных отношений в процессуальные, они также могут рассчитывать на продолжение и сохранение нотариальных гарантий, просто изменяется инструментарий, направленный на защиту прав и законных интересов участников нотариального производства.

Одним из примеров «побочного» эффекта совершенного нотариального действия является возможность рассмотрения дела в порядке упрощенного производства, облегчающего процедуру рассмотрения дела в порядке гражданского судопроизводства. Тем самым нотариальная процедура по удостоверению сделок либо протестов векселей выступает необходимой предпосылкой легитимирующей соответствующее основание возбуждения упрощенного производства в силу придания факту материального права свойства процессуальной бесспорности. К упрощенным производствам относятся приказное

и упрощенное производство, рассматриваемые судами общей юрисдикции и арбитражными судами соответственно по правилам ГПК РФ и АПК РФ.

Приказное производство является видом производства в рамках гражданского судопроизводства, которое в силу наличия необходимых материальных предпосылок, существующих независимо от процессуальных отношений допускают упрощение процессуальной формы. В роли материальных предпосылок выступают юридические факты, возникшие в рамках строгих, формальных материальных процедур, гарантирующих квалифицированный характер результата материальной процедуры, которая, в случае возникновения спора в суде, приобретает характер «процессуального предположительно бесспорного» доказательства.

Приказное производство является упрощенным производством лишь потому, что уже в рамках материальных правоотношений соблюдается особая материальная процедура, обладающая признаками формализма, позволяющая участникам этих отношений в случае возникновения спора в суде применить упрощенную форму рассмотрения дела.

Соответственно соблюдение материальной процедуры является предпосылкой применения упрощенной процедуры в рамках процессуальных отношений (приказное производство; упрощенное производство), так как применительно к нотариальной процедуре имеет отношение уполномоченный субъект – нотариус, подтверждающий законность с точки зрения государства, совершаемых сторонами действий. Отсутствие таких формализованных материальных процедур, с другой стороны, делает невозможной применения упрощенных производств в рамках процессуальных отношений. Все это указывает на взаимообусловленность системы материально-процессуальных гарантий. Таким образом, упрощенные производства являются предположительно бесспорными именно ввиду создания дополнительных гарантий в рамках материальных правоотношений, признаваемых допустимыми в рамках процессуальных отношений.

Одними из оснований для рассмотрения дел в порядке упрощенных судебных производств являются нотариальные действия. Нотариальные действия выступают завершающими юридическими фактами в системе сложного юридического состава, направленного на создание, изменение, прекращение материальных правоотношений, дополнительно, факультативно наделяющих соответствующие нотариальные акты свойством «относительной процессуальной бесспорности».

Как считает автор, из законодательно установленных оснований для рассмотрения дела в порядке упрощенных производств, нотариальное

удостоверение сделок и совершенный нотариусом протест векселя в неплатеже, неакцепте и недатировании акцепта будут выступать соответствующими юридическими фактами как основание возникновения процессуальных отношений.

Нотариальное удостоверение сделки выступает юридическим фактом, придающим материально-правовому требованию сторон новую характеристику – возможность влиять на выбор производства в рамках гражданского судопроизводства. Эта дополнительная процессуальная преференция, предоставляющая право выбора между исковым производством и приказным производством, возможна в силу наличия нотариального удостоверения сделки. Нотариальное действие в данном случае выступает в качестве юридического факта, влияющего на выбор процессуальной формы защиты нарушенного права в судебном порядке

Нотариальное действие по протесту векселя в неплатеже, неакцепте и недатировании акцепта также выступает юридическим фактом, влияющим на упрощение порядка рассмотрения дела в суде. Выступает факультативным элементом сложного юридического состава, имеющим процессуальные последствия. В отличие от нотариального удостоверения сделки, «побочно» порождающей процессуальные последствия в виде возможности выбора способа защиты в рамках гражданского судопроизводства, в силу того, что в момент заключения сделки между сторонами существуют лишь регулятивные отношения и возникновение спора о праве является лишь вероятным, при протесте векселя между сторонами уже существуют спорные материальные правоотношения. Соответственно, протест векселя нотариусом происходит в рамках существующих спорных или как можно выразиться «предпроцессуальных» отношениях, когда векселедатель умышленно выбирает упрощенную процедуру разрешения спорного правоотношения в рамках процессуальной формы.

Во втором параграфе **«Нотариальные действия как правоподтверждающие юридические факты, обеспечивающие процессуальные гарантии в стадии судебного разбирательства»** автор, выделяет нотариальные действия, имеющие значение в рамках стадии судебного разбирательства.

Трансформация существующих материальных гарантий, возникающих по результатам совершенного нотариального действия, в процессуальные происходит не изменением существующей материальной гарантии, а посредством возникновения новых процессуальных гарантий на базе существующих материальных.

В этом, по мнению автора, проявляется значение нотариального действия как юридического факта имеющего межотраслевой характер, то есть способного

влиять на возникновение, изменение, прекращение как материальных, так и процессуальных отношений. В зависимости от процессуальной функции, влияющей на развитие процессуальных отношений, среди нотариальных действий, обеспечивающих процессуальные гарантии в стадии судебного разбирательства можно выделить:

Во-первых, нотариальные действия, направленные на обеспечение допустимости письменных доказательств;

Во-вторых, нотариальные действия, направленные на обеспечение доказательств;

Первая группа нотариальных действий, направленных на обеспечение допустимости письменных доказательств, в свою очередь, также подразделяется на две группы в зависимости от процессуальных последствий:

Во-первых, направленные на «простое» обеспечение допустимости письменных доказательств, посредством придания письменному доказательству критерия допустимости по результатам которого суд оценивает указанное письменное доказательство наряду с другими письменными доказательствами и оно подлежит доказыванию сторонами в порядке распределения бремени обязанности в соответствии со ст.ст. 56 ГПК РФ, 65 АПК РФ.

Во-вторых, направленные на «квалифицированное» обеспечение допустимости письменных доказательств, посредством придания письменному доказательству критерия допустимости, по результатам которого оно становится преюдициальным, и, как следствие, не подлежит доказыванию в конкретном деле и суд ссылается на указанное доказательство в мотивировочной части судебного решения в порядке ст.ст. 61 ГПК РФ, 69 АПК РФ.

Указанные нотариальные действия, направлены на создание квалифицированного письменного доказательства, обладающего критериями аутентичности. В отличие от других фактов, не подлежащих доказыванию, применительно к нотариальным актам существует определенная оговорка, в силу чего аутентичное значение нотариальных актов носит условный характер и поставлено в зависимость от следующих условий:

- во-первых, стороны не заявляют о подложности доказательства (ст. 186 ГПК РФ) либо фальсификации доказательства (ст. 161 ГПК РФ);

- во-вторых, несмотря на одновременное принятие поправок в АПК РФ и ГПК РФ законодатель неоднозначно определил второй критерий. Если в рамках гражданского процесса возможно лишь установить существенное значение порядка совершенного нотариального действия, при этом такое установление возможно в рамках уже рассматриваемого дела, то в арбитражном процессе требуется строгое

наличие другого преюдициального акта – судебного решения, вынесенного в порядке главы 37 ГПК РФ.

На основе имеющихся теоретических воззрений следует признать, что нотариальные действия, направленные на создание «квалифицированных» письменных доказательств в конечном итоге направлены на придание этим доказательствам свойства аутентичности. Вместе с тем, аутентичность в отличие от преюдиции, основанной на судебных актах, носит условный характер и может быть пересмотрена при наличии обстоятельств прямо перечисленных в законе.

Вторая группа нотариальных действий, обеспечивающих процессуальные гарантии в стадии судебного разбирательства, охватывает нотариальные действия, направленные на обеспечение доказательств.

Нотариальные действия направлены в первую очередь на создание «охранительных» гарантий в материальных правоотношениях. Вместе с тем, существует ряд нотариальных действий, имеющих явно выраженную процессуальную природу, направленную на создание процессуальных «защитных» гарантий.

По своей правовой природе обеспечение доказательств представляет собой нотариальное действие, наделяющее критерием допустимости доказательства, полученные как до судебного разбирательства, так и во время судебного разбирательства. Нотариальное действие по обеспечению доказательства выступают юридическим фактом, направленным на процессуальную легитимизацию доказательства посредством публичного закрепления определенного факта реальной действительности. Указанная легитимизация влечет наступление исключительно процессуальных последствий. Фактически судебная монополия, вытекающая из принципа непосредственности и предполагающая оценку доказательства только судом, в данном случае, предполагает исключение и наделяет нотариальные органы возможностью публичного закрепления доказательства с тем, чтобы в рамках предполагаемых либо существующих гражданских дел оно оценивалось судом наряду с другими доказательствами с соответствующими процессуальными последствиями.

В рамках третьего параграфа **«Нотариальные действия как правовосстановительные юридические факты, являющиеся предметом судебного контроля»** раскрываются особенности судебного контроля в отношении нотариальных действий.

Автор отмечает, что нотариальные действия имеют особую социальную значимость и нехарактерную для большинства органов, осуществляющих публичные функции, организацию. Нотариусы, являясь независимыми субъектами

правоотношений, не имеют каких-либо иерархичных связей, позволяющих выстроить отношения субординации, что обуславливает необходимость организации государством эффективного контроля за их деятельностью, включая деятельность нотариусов, занимающихся частной практикой и в качестве таковых принадлежащих к лицам свободной профессии.

Именно необходимость такого контроля во многом обуславливает наличие судебного контроля в отношении совершенных нотариальных действий либо тех, в совершении которых отказано. Фактически законодатель устанавливает судебный контроль с целью обеспечения реализации для участников нотариальных правоотношений системы материальных и процессуальных гарантий. Наличие данного вида контроля выступает гарантией возможности исполнения законодательно закрепленной модели поведения.

Реализация прав, свобод и законных интересов граждан и организаций гарантирована существующими механизмами защиты прав. Защита прав обеспечивается деятельностью юрисдикционных органов, уполномоченных на разрешение определенной категории юридических дел. Важное место в охране материальных правоотношений занимает правовой институт нотариата, нацеленный на разрешение бесспорных дел.

Судебный контроль представляет собой полноценную судебную процедуру в рамках которой нотариальное действие, будучи объектом контроля, проходит все этапы развития процессуальных отношений. Нотариальное действие, как и отказ в совершении нотариального действия, в данном случае, является юридическим фактом, основанием для возбуждения производства по проверке исключительно нотариального действия. При этом оценка правомерности действия(бездействия) нотариуса производится судом с учетом всех фактических обстоятельств дела.

Помимо общего порядка, предусмотренного Главой 37 ГПК РФ, можно выделить ч. 9 ст. 225.1 АПК РФ, являющейся исключением из общих правил, и относящих к подведомственности арбитражных судов рассмотрение дел по корпоративным спорам, вытекающим из деятельности нотариусов по удостоверению сделок с долями в уставном капитале обществ с ограниченной ответственностью.

В Заключении подводятся итоги диссертационного исследования.

По теме диссертации опубликованы следующие работы:

Статьи, в рецензируемых научных изданиях, рекомендованных Высшей аттестационной комиссией Министерства науки и высшего образования Российской Федерации:

1. *Фролович, Э.М.* Нотариальные гарантии как средство защиты участников гражданского судопроизводства [Текст] / Э.М. Фролович // Социально-политические науки. – 2016. – № 4. – С. 132-134. (0,4 п.л.). ISSN: 2223-0092.

2. *Фролович, Э.М.* Нотариальные действия как основание возникновения процессуальных отношений [Текст] / Э.М. Фролович // Пробелы в российском законодательстве. – 2017. – № 1. – С. 119-122. (0,3 п.л.). ISSN: 2072-3164.

3. *Фролович, Э.М.* Понятие юридических фактов в гражданском судопроизводстве [Текст] / Э.М. Фролович // Проблемы экономики и юридической практики. – 2017. – № 3. – С. 93-96. (0,4 п.л.). ISSN: 2541-8025.

4. *Фролович, Э.М.* Нотариальные действия в системе юридических фактов в гражданском судопроизводстве [Текст] / Э.М. Фролович // Вестник гражданского процесса. – 2017. – Т. 7. – № 4. – С. 101-111. (0,6 п.л.). ISSN: 2226-0781.

Статьи, опубликованные в других научных журналах и изданиях:

5. *Фролович, Э.М.* Нотариальные действия, обеспечивающие процессуальные гарантии в стадии судебного разбирательства [Текст] / Э.М. Фролович // Инновационные подходы в современной науке: Сборник статей по материалам I международной научно-практической конференции. 2017. – С. 125-129. (0,3 п.л.).

6. *Фролович, Э.М.* Судебный контроль за деятельностью нотариусов [Текст] / Э.М. Фролович // Актуальные проблемы обязательственного права и арбитражного процесса: Сборник научных статей (ежегодник). Ответственные редакторы В.Г. Голубцов, Д.Н. Латыпов. - Пермь, 2017. – С. 173-177. (0,3 п.л.).