

СРАВНИТЕЛЬНЫЙ АНАЛИЗ ОРГАНОВ, КОТОРЫЕ ВПРАВЕ СОВЕРШАТЬ НОТАРИАЛЬНЫЕ ДЕЙСТВИЯ ПО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВУ УКРАИНЫ И МОЛДОВЫ

М. ДОЛИНСКАЯ,

кандидат юридических наук, доцент, доцент кафедры хозяйственно-правовых дисциплин
Львовского государственного университета внутренних дел

SUMMARY

Research is devoted to topical issues of legal regulation of notarial activities in Ukraine and the Republic of Moldova. Disclosed the concept of Notaries and Notary. The paper considers the legislation governing the notarial activities, in particular access to the profession of notary. Clarified requirements for persons who intend to engage in notarial activities under the legislation of Ukraine and Moldova. The author made a comparative analysis of organs and officials, on which the legislation of the two republics entrusted with the right to perform notarial acts. Identified similarities and differences in the legal regulation of notarial activities in Ukraine and the Republic of Moldova. We investigate ways to improve the legislation regulating the right to exercise notarial activities.

Key words: notaries, notary, a person who intends to engage in notarial activities.

* * *

Исследование посвящено актуальным проблемам правового регулирования нотариальной деятельности в Украине и Республике Молдове. Раскрываются понятие нотариальной деятельности и нотариуса. В статье рассмотрены законодательные акты, регулирующие нотариальную деятельность, в частности доступ к профессии нотариуса. Выявлены требования к лицам, которые намерены заниматься нотариальной деятельностью по законодательству Украины и Молдовы. Автором произведен сравнительный анализ органов и должностных лиц, на которых законодательством обеих республик возложено право совершать нотариальные действия. Выявлены общие черты и отличия в правовом регулировании нотариальной деятельности в Украине и Республике Молдове. Исследуются пути усовершенствования законодательства, регулирующего право на осуществление нотариальной деятельности.

Ключевые слова: нотариальная деятельность, нотариус, лицо, которое намерено заниматься нотариальной деятельностью.

Постановка проблемы. В течение 2011-2012 годов в действующее законодательство Украины, в частности нотариальное, внесены многочисленные и существенные изменения.

Государственное значение нотариальной деятельности проявляется в тех правовых последствиях, которые возникают после оформления нотариального акта и обусловлены потребностью в гарантированном государством порядке фиксировать бесспорные права и факты с целью предоставления им, согласно статье 1 Закона Украины «О нотариате», юридической достоверности лиц [1, с. 18].

Целью исследования является: определить понятие нотариата, компетенцию органов, которые вправе совершать нотариальные действия; выяснить требования к лицам, которые намерены заниматься нотариальной деятельностью по законодательству Украины и Молдовы.

С помощью сравнительно-правового, диалектического, логического и других методов провести анализ норм нотариального законодательства Украины и Республики Молдова, в частности относительно особенностей допуска к профессии нотариуса, компетенции нотариальных органов.

Состояние исследования. Молдавские и украинские ученые уделяют должное внимание анализу украинского нотариального законодательства. В частности, в Украине следует отметить

работы Баранковой В. В., Ефименко Л. В., Комарова В. В., Фурсы С. Я., Фурсы Е. И., Черныша В. Н., Чыжмарь К. И., Ясинской Л. Э. и многих других. Однако в основном исследования касались по общим вопросам деятельности органов нотариата, совершения ими нотариальных действий.

Как в Украине, так и в Молдове деятельность нотариата регулируется республиканским законодательством: Гражданскими кодексами, соответствующими законами «О нотариате» и другими нормативно-правовыми актами. Например, законом Украины «О нотариате» [2] от 9 сентября 1993 года, законом Республики Молдова «О нотариате» [3] от 8 ноября 2002 года.

Содержанием деятельности нотариата есть две глобальные и стратегические задачи – правоохранительная и

правозащитная деятельность, которые возложены государством на специальную структуру органов и дополнительно на отдельных должностных лиц [4, с. 39].

Деятельность нотариуса служит также решению задач повышения юридической грамотности населения, оказанию квалифицированной юридической помощи, поскольку в процессе своей работы нотариус разъясняет смысл каждого положения сделки и последствия их применения, и таким образом намерение сторон приводится в соответствие с действующим законом [5, с. 15].

Согласно статье 1 Закона Украины «О нотариате»: нотариат в Украине – это система органов и должностных лиц, на которых возложено обязательность удостоверить права, а также факты, имеющие юридическое значение, и совершать другие нотариальные действия, предусмотрены этим Законом, с целью придания им юридической достоверности.

Более развернутое понятие нотариата установлено законодателем в статье 2 Закона Республики Молдова «О нотариате», а именно: нотариат – это публично-правовой институт, уполномоченный обеспечить в уста-



новленном законом порядке защиту прав и законных интересов лиц и государства путем совершения нотариальных актов от имени Республики Молдова. Нотариальная деятельность осуществляется посредством совершения нотариальных действий и предоставления нотариальных консультаций нотариусами и иными уполномоченными законом лицами, а также на равных для всех лиц условиях с соблюдением беспристрастности.

В части шестой статьи 2 Закона «О нотариате» Республики Молдова предусмотрено, что нотариальная деятельность не является предпринимательской и не может быть приравнена к таковой, не осуществляется на основе предпринимательства и не подпадает под действие законодательных и других нормативных актов, регламентирующих предпринимательскую деятельность. По нашему мнению, это положение является одной из важнейших особенностей нотариальной деятельности. Данную норму можно позаимствовать и законодательству Украины.

Совершение нотариальных действий в Украине возлагается на нотариусов, работающих в государственных нотариальных конторах, государственных нотариальных архивах (государственные нотариусы) или занимаются частной нотариальной деятельностью (частные нотариусы). Документы, оформленные государственными и частными нотариусами, имеют одинаковую юридическую силу.

В населенных пунктах, где нет нотариусов, уполномоченные на это должностные лица органа местного самоуправления совершают следующие нотариальные действия: принимают меры по охране наследственного имущества; удостоверяют завещания (кроме секретных), выдают дубликаты удостоверенных ими документов; свидетельствуют верность копий (фотокопий) документов и выписок из них; свидетельствуют подлинность подписи на документах. В то же время указанные должностные лица не имеют права на оформление документов, предназначенных для использования за пределами государственной границы.

Согласно статье 40 Закона Украины «О нотариате», к нотариально удостоверенным завещаниям (кроме секрет-

ных) приравниваются: завещания лиц, находящихся на лечении в больнице, госпитале, другом стационарном учреждении здравоохранения, а также лиц, проживающих в домах престарелых и инвалидов, удостоверенные главными врачами, их заместителями по медицинской части или дежурными врачами этих больниц, госпиталей, других стационарных учреждений здравоохранения, а также начальниками госпиталей, директорами или главными врачами домов для престарелых и инвалидов; завещания лиц, находящихся во время плавания на морских, речных судах, которые ходят под флагом Украины, удостоверенные капитанами этих судов; завещания лиц, находящихся в поисковых или других экспедициях, удостоверенные начальниками этих экспедиций; завещания военнослужащих, а в пунктах дислокации воинских частей, соединений, учреждений, военно-учебных заведений, где нет нотариусов или должностных лиц органов местного самоуправления, совершающих нотариальные действия, также завещания работников, членов их семей и членов семей военнослужащих, удостоверенные командирами (начальниками) этих частей, соединений, учреждений или военно-учебных заведений; завещания лиц, содержащихся в учреждениях исполнения наказаний, удостоверенные начальниками таких учреждений; завещания лиц, содержащихся в следственных изоляторах, удостоверенные начальниками следственных изоляторов. Аналогичная норма предусмотрена в статье 1252 Гражданского кодекса Украины.

К нотариально удостоверенным доверенностям также приравниваются: доверенности военнослужащих и других лиц, находящихся на излечении в госпиталях, санаториях и других военно-лечебных учреждениях, удостоверенные начальниками этих учреждений, их заместителями по медицинской части, старшими или дежурными врачами; доверенности военнослужащих, а в пунктах дислокации воинской части, соединения, учреждения, военно-учебных заведений, где нет нотариуса или должностных лиц органов местного самоуправления, совершающих нотариальные действия, также доверенности работников, членов их се-

мей и членов семей военнослужащих, удостоверенные командирами (начальниками) этих частей, соединений, учреждений или военно-учебных заведений; доверенности лиц, содержащихся в учреждениях исполнения наказаний или следственных изоляторах, удостоверенные начальниками таких учреждений или следственных изоляторов; доверенности лиц, проживающих в населенных пунктах, где нет нотариусов, удостоверенные уполномоченным на это должностным лицом органа местного самоуправления, кроме доверенностей на право распоряжения недвижимым имуществом, доверенности на управление и распоряжение корпоративными правами и доверенности на пользование и распоряжение транспортными средствами. Аналогичные нормы предусмотрены статьей 245 Гражданского кодекса Украины.

В соответствии со статьей 40-1 закона Украины «О нотариате», начальник учреждения исполнения наказаний свидетельствует подлинность подписи лица, находящегося в таком учреждении, которое приравнивается к нотариальному заверению подлинности подписи.

Совершение нотариальных действий за границей возлагается на консульские учреждения Украины, а в случаях, предусмотренных действующим законодательством, – на дипломатические представительства Украины.

Согласно статье 3 закона Республики Молдова «О нотариате», нотариальные действия совершаются на территории Республики Молдова публичными нотариусами, иными уполномоченными законом лицами, а на территории других государств консульскими представительствами и дипломатическими миссиями Республики Молдова.

Полномочия уполномоченных должностных лиц органов местного публичного управления предусмотрены в статье 37 Закона Республики Молдова «О нотариате». В частности они совершают следующие нотариальные действия: заверка подписей на документах; заверка копий документов и выписок из них; принятие мер к охране наследственного имущества; удостоверение завещаний; удостоверение доверенностей на право получения пенсий, пособий, денежных средств, распреде-



ленных акционерам невзаимных инвестиционных фондов в процессе ликвидации, инвестиционных приватизационных фондов в процессе ликвидации, на право получения индексированных сумм от денежных вкладов граждан в банке «Banca de Economii», а также доверенностей на право регистрации, передачи в пользование и отчуждения права собственности на стоимостные доли из имущества сельскохозяйственных предприятий; удостоверение договоров отчуждения (купли-продажи, дарения, мены) недвижимого имущества, в том числе земель сельскохозяйственного назначения.

Следовательно, компетенция уполномоченных должностных лиц органов местного публичного управления Республики Молдова шире полномочий их украинских коллег, поскольку последние не вправе совершать договоры отчуждения недвижимости.

Регистраторам Государственной регистрационной палаты Республики Молдова надано право совершать такие нотариальные действия: удостоверение документов об учреждении юридических лиц, созданных на территории Республики Молдова, а также изменений и дополнений, внесенных в учредительные документы и в данные, включенные в Государственный регистр юридических лиц; заверка копий документов об учреждении юридических лиц, выписок из этих документов и копий свидетельств о государственной регистрации из архива Государственной регистрационной палаты. Однако законодательство Украины не предусматривает совершение нотариальных действий государственными регистраторами.

Статьей 1459 Гражданского кодекса Республики Молдова предусмотрено, что к нотариально удостоверенным приравниваются завещания, удостоверенные: главным врачом, начальником, их заместителями по медицинской части и дежурным врачом больницы, госпиталя, другого лечебного учреждения, санатория, директором или главным врачом дома для инвалидов и престарелых, если завещатель лечится или проживает в таком учреждении; начальником поисковых, географических и других подобных экспедиций, если завещатель находится в такой экс-

педиции; капитаном корабля или воздушного судна, если завещатель находится на корабле или воздушном судне; командиром (начальником) воинской части, соединения, учреждения и училища, если в пункте их дислокации нет нотариуса и если завещатель является военнослужащим или работающим в воинском подразделении гражданским лицом либо членом его семьи; начальником места лишения свободы, если завещатель находится в местах лишения свободы. То есть завещание вправе удостоверить капитан воздушного судна, чего не предусмотрено законодательством Украины.

К нотариально удостоверенным доверенностям, согласно статье 252 Гражданского кодекса Республики Молдова, приравниваются: доверенности лиц, находящихся на стационарном лечении в госпиталях, санаториях, других военно-медицинских учреждениях, удостоверенные начальниками этих учреждений, заместителями начальников по медицинской части, главными или дежурными врачами; доверенности военнослужащих, а в пунктах дислокации воинских частей, учреждений или военно-учебных заведений, где нет нотариальных контор или других органов, совершающих нотариальные действия, доверенности работников, членов их семей и членов семей военнослужащих, удостоверенные командиром (начальником) соответствующей части, учреждения или заведения; доверенности лиц, отбывающих наказание в местах лишения свободы, удостоверенные начальником соответствующего учреждения; доверенности совершеннолетних лиц, находящихся в учреждениях социальной защиты населения, удостоверенные администрацией соответствующего учреждения или руководителем соответствующего органа социальной защиты. Итак, право на удостоверение доверенности, в отличие от украинского законодательства, предоставлено администрации соответствующего учреждения органа социальной защиты.

Как отмечают В. В. Комаров и В. В. Баранкова, к нотариусу относятся достаточно высокие требования и как к профессиональному юристу, и как к человеку с точки зрения его личных качеств [6, с. 52].

Право на осуществление нотариальной деятельности относится к категории субъективных прав. Это право возникает по воле субъекта, который сам определяет содержание своих действий и сознает последствия их прекращения или изменения [7, с. 46].

Так, в соответствии со статьей 3 Закона Украины «О нотариате», нотариус - это уполномоченное государством физическое лицо, которое осуществляет нотариальную деятельность в государственной нотариальной конторе, государственном нотариальном архиве или независимую профессиональную нотариальную деятельность, в частности удостоверяет права, а также факты, имеющие юридическое значение, и совершает иные нотариальные действия, предусмотренные законом, с целью предоставления им юридической достоверности.

Нотариусом в Украине может быть гражданин Украины, который имеет высшее юридическое образование, владеет государственным языком, имеет стаж работы в сфере права не менее шести лет, из них помощником нотариуса или консультантом государственной нотариальной конторы - не менее трех лет, сдавший квалификационный экзамен и получивший свидетельство о праве на занятие нотариальной деятельностью. Однако не может быть нотариусом лицо, имеющее судимость, ограниченное в дееспособности или признанное недееспособным по решению суда. Также украинский нотариус не может заниматься предпринимательской, адвокатской деятельностью, быть учредителем адвокатских объединений, состоять на государственной службе или службе в органах местного самоуправления, в штате других юридических лиц, выполнять другую оплачиваемую работу, кроме преподавательской, научной и творческой деятельности. Следует отметить, что требования к лицам, которые желают заниматься нотариальной деятельностью, в Украине со временем растут.

В соответствии со статьей 8 Закона Республики Молдова «О нотариате» нотариус - это лицо, уполномоченное государством оказывать от его имени публичные услуги путем осуществления нотариальной деятельности на основании лицензии, выданной Ми-



нистерством юстиции в соответствии с настоящим законом. Нотариусом может быть лицо, которое: является гражданином Республики Молдова и проживает на ее территории; обладает полной дееспособностью; является лицензиатом права; прошло одногодичную стажировку у нотариуса и выиграло конкурс на замещение вакантного места нотариуса, объявленный Министерством юстиции; владеет молдавским языком; не имеет непогашенной судимости; имеет безупречную репутацию. То есть молдавскому претенденту не требуется наличия шестилетнего юридического стажа, из которых три – нотариального.

В отличие от законодательства Украины в статье 10 нотариального закона Молдовы предусмотрена должность нотариуса-стажера. Требования к нотариусу-стажеру аналогичны требованиям к нотариусу, за исключением прохождения одногодичной стажировки у нотариуса и выигрыша конкурса на замещение вакантного места нотариуса. Нотариус может уполномочить нотариуса-стажера: вести делопроизводство, работать с архивом; составлять проекты договоров, требующих нотариального оформления, и других нотариальных актов; анализировать и обобщать нотариальную практику. Также нотариус-стажер вправе участвовать в конкурсе на замещение вакантного места нотариуса на протяжении трех лет после окончания стажировки. По истечении данного срока указанное лицо вправе участвовать в таком конкурсе при условии прохождения повторной стажировки у нотариуса в течение не менее трех месяцев, за исключением лиц, работающих в бюро нотариуса.

Законом Украины «О внесении изменений в Закон Украины «О нотариате» относительно государственного регулирования нотариальной деятельности» от 6 сентября 2012 № 5208-VI изложено в новой редакции статью 13 названного закона, которой установлены требования к помощнику нотариуса, почти аналогичны требованиям к нотариусу, и отменено статью, регулирующую требования к стажеру нотариуса.

Помощник нотариуса – это гражданин Украины, который имеет выс-

шее юридическое образование, владеет государственным языком, имеет стаж работы в сфере права не менее трех лет. Не может быть помощником нотариуса лицо, имеющее судимость, ограниченное в дееспособности или признанное недееспособным по решению суда. Он также не имеет права заниматься предпринимательской, адвокатской деятельностью, быть учредителем адвокатских объединений, состоять на государственной службе или службе в органах местного самоуправления, в штате других юридических лиц, а также выполнять другую оплачиваемую работу, кроме преподавательской, научной и творческой деятельности.

Фактически данным законом должность стажера заменено на должность помощника нотариуса, срок стажировки продлен до трех лет, а также нотариусу запрещено иметь более одного помощника. По существу, должность помощника нотариуса в Украине почти аналогична должности нотариуса-стажера в Молдове.

Украинские претенденты на должность нотариуса с 1 января 2012 года сдают квалификационный экзамен в Высшей квалификационной комиссии нотариата, а их молдавские коллеги – в Комиссии по лицензированию нотариальной деятельности, которая формируется на срок четыре года по приказу министра юстиции и состоит из 11 членов: шести нотариусов (делегированных общим собранием нотариусов), по одному представителю от Генеральной прокуратуры и Министерства внутренних дел, одного преподавателя права высшего учебного заведения (избранного сенатом) и двух представителей Министерства юстиции. Комиссия по лицензированию нотариальной деятельности принимает решения о допуске к конкурсу на замещение вакантного места, об утверждении результатов данного конкурса и о выдаче лицензии на нотариальную деятельность.

В Республике Молдове лицензия на нотариальную деятельность выдается на неограниченный срок на основании приказа министра юстиции с указанием территории, в отношении которой лицо выиграло конкурс. Выданная лицензия подлежит регистрации в Госу-

дарственном реестре нотариусов, который ведется Министерством юстиции.

Высшая квалификационная комиссия нотариата при Министерстве юстиции Украины согласно создается для определения уровня профессиональной подготовленности лиц, которые намерены заниматься нотариальной деятельностью, и решения вопроса об аннулировании свидетельства о праве на занятие нотариальной деятельностью. В состав комиссии входят четыре представителя Министерства юстиции Украины, четыре нотариуса и три представителя легализированных в установленном порядке объединений нотариусов со всеукраинским статусом. Персональный состав Высшей квалификационной комиссии нотариата утверждается приказом Министерства юстиции Украины на три года, начиная со дня его утверждения.

Свидетельство о праве на занятие нотариальной деятельностью выдается Министерством юстиции Украины на основании решения Высшей квалификационной комиссии нотариата и действительно на всей территории Украины.

Следует отметить, что в соответствии со статьей 2-1 Закона Украины «О нотариате» в редакции Закона Украины от 6 сентября 2012 № 5208-VI «О внесении изменений в Закон Украины «О нотариате» относительно государственного регулирования нотариальной деятельности», приказом Министерством юстиции Украины от 22 марта 2013 года № 521/5, признано утратившим силу приказ Министерства юстиции Украины от 12 января 1999 года № 2/5 «Об утверждении предельной численности частных нотариусов в нотариальных округах».

Выводы. Итак, развитие нотариального законодательства Украины и Республики Молдовы осуществляется параллельно. Некоторые нотариальные нормы между собой очень похожи, хотя имеют свои особенности, в частности в отношении доступа к профессии нотариуса. По нашему мнению, по аналогии с законодательством Республики Молдовы, следует включить в состав Высшей квалификационной комиссии нотариата Украины одного преподавателя права высшего учебного заведения.



Список использованной литературы:

1. Теория нотариального процесса : научно-практическое пособие / Под ред. С. Я. Фурсы. – К. : Алерта; Центр учебной литературы, 2012. – 920 с.

2. О нотариате : Закон Украины от 2 октября 1993 года № 3425-ХІІ // Ведомости Верховного Совета Украины. – 1993. – № 39. – Ст. 383.

3. О нотариате : Закон Республики Молдова от 8 ноября 2002 года № 1453-ХV // Официальный монитор РМ № 154 от 21.11.2002 года.

4. Фурса С. Я., Фурса Е. И. Нотариат в Украине. Теория и практика : учеб. пособие. для студ. высш. учеб. закл. / С. Я. Фурса. – К. : А.С.К., 2001. – 975 с.

5. Нотариат в Российской Федерации: учебник / Т. М. Шамба, В. Н. Конкин, Н. Т. Шамба, [под ред. Г. Г. Черемных]. – 3-е изд., перераб. – Норма : ИНФРА-М, 2011. – 304 с.

6. Комаров В. В. Нотариат в Украине : учебник / В. Комаров, В. Баранкова. – М. : Право, 2011. – 384 с.

7. Калиниченко Т. Г. Нотариальное право и процесс в Российской Федерации : теоретические вопросы развития : монография / Т. Г. Калиниченко. – 2-е изд., перераб. и доп. – М. : Норма : ИНФРА – М, 2012. – 240 с.

ОСОБЕННОСТИ ОРГАНИЗАЦИОННО-ПРАВОВОГО ОБЕСПЕЧЕНИЯ САНИТАРНЫХ МЕР В УСЛОВИЯХ УЧАСТИЯ УКРАИНЫ В ВТО

А. ДУХНЕВИЧ,

кандидат юридических наук, доцент, заведующий кафедрой конституционного, административного и финансового права Восточноевропейского национального университета имени Леси Украинки

SUMMARY

In the article is conducted a theoretical study of the organizational and legal enforcement of application the sanitary measures in Ukraine in accordance with the requirements of the World Trade Organization. The analysis of legal literature is carried out on research of the concept of ecological safety of agricultural products. Sanitary measures are regarded as legal provisions, fastened in laws, regulations, rules, instructions and procedures, including veterinary, quarantine and sanitary and epidemiological requirements for the final product, to the process of production and treatment of products, inspection and certification procedures for the protection of life and health humans, animals and plants.

Key words: WTO, trade, WTO Member States, harmonization, WTO law.

* * *

В статье проводится теоретическое исследование организационно-правового обеспечения применения в Украине санитарных мер в соответствии с требованиями Всемирной торговой организации. Осуществляется анализ юридической литературы по исследованию понятия экологическая безопасность сельскохозяйственной продукции. Санитарные меры рассматриваются как правовые положения, закрепленные в законах, постановлениях, правилах, инструкциях и процедурах, включая ветеринарные, карантинные и санитарно-эпидемиологические требования к конечному продукту, к процессу производства и обработки продукции, процедуры инспектирования и сертификации, направленных на защиту жизни и здоровья людей, животных и растений.

Ключевые слова: ВТО, торговля, Государства-члены ВТО, гармонизация, правовые нормы ВТО.

Постановка проблемы. Совершенствование политики санитарного регулирования относится к наиболее актуальным задачам, стоящим перед Украиной, учитывая присоединение к ВТО. Содействие продвижению отечественных товаров на внешних рынках, в том числе путем расширения участия Украины в международных интеграционных процессах, требует повышения уровня соответствия качественных и других потребительских характеристик этих товаров требованиям, предъявляемым странами назначения. Это обуславливает необходимость активизации усилий, направленных на внедрение в правовую базу и практику Украины общепризнанных в мире механизмов санитарной политики, обеспечения принятия гармонизированных с международными национальных стандартов.

Актуальность темы исследования подтверждается степенью нераскрытости темы – в настоящее время практически нет ни одной фундаментальной работы по особенностям организационно-правового обеспечения санитарных мер в условиях участия Украины в ВТО.

Состояние исследования. Научный анализ проблем организационно-правового обеспечения применения

в Украине санитарных и фитосанитарных мер осуществляется многими отечественными учеными. Среди них следует назвать В. Носика, В. Семчика, В. Уркевича, А. Погрибного и др., которые служили фундаментальной базой для дальнейшего исследования рассматриваемых вопросов.

Целью и задачей статьи является исследование применения в Украине санитарных мер в соответствии с