

# ПРАВА ЧЕЛОВЕКА: ТЕОРИЯ И ПРАКТИКА РЕАЛИЗАЦИИ

Ю.В. Гаврилова

## Основные направления деятельности нотариата в сфере защиты прав детей

В статье рассмотрены основные направления деятельности нотариата, связанные с созданием условий для реализации прав несовершеннолетних в Российской Федерации. Особое внимание обращено на виды нотариальных действий, посредством которых возможно осуществление прав детьми, а также проблемы законодательного и иного характера, препятствующие эффективности роли нотариуса.

*Ключевые слова:* нотариат; права детей; сделка; нотариальное действие; несовершеннолетний; юридическая помощь.

Российское законодательство не раскрывает понятие «нотариат», однако, исходя из его положений, можно сделать вывод, что под нотариатом понимается публично-правовой правоприменительный институт, представляющий собой систему лиц, органов и организаций (прежде всего, нотариусов и нотариальных палат), осуществляющих или обеспечивающих оказание квалифицированной юридической помощи в особых формах. При этом указывается, что нотариат «действует в целях защиты гарантированных Конституцией Российской Федерации прав и законных интересов граждан и юридических лиц»<sup>1</sup>. Аналогичная позиция отражена и в Основах законодательства Российской Федерации о нотариате, и в научных трудах. В таком случае нотариальное документальное подтверждение фактов рассматривается, например, как механизм защиты прав. В действительности же указание именно на защиту прав представляется спорным, поскольку в основном нотариальная деятельность способствует осуществлению прав или даже является предпосылкой, одним из условий обладания ими в полном объеме (например, в связи с реализацией права собственности на наследственное имущество). Можно согласиться с тем, что «определение цели нотариата как защиты

<sup>1</sup> Закон города Москвы «Об организации и деятельности нотариата в городе Москве» от 19.04.2006 № 15 // Вестник Мэра и Правительства Москвы. 12.05.2006. № 27.

права по направленности действий, имеющих исключительный характер, о чем свидетельствует прямое указание закона, не отвечает его общему назначению»<sup>2</sup>. Представляется, что роль нотариата, в том числе связанная и с правами детей, должна быть рассмотрена в более широком контексте.

Наиболее очевидным направлением является совершение в целях обеспечения прав детей нотариальных действий, связанных с реализацией прав, принадлежащих несовершеннолетним либо их законным представителям. Применительно к нотариальной деятельности речь идет о правах имущественного характера, однако нотариус может содействовать реализации и неимущественных прав. К первой группе относится право собственности, которым несовершеннолетний, если речь идет о недвижимом имуществе, может распорядиться только посредством обращения к нотариусу или которое он приобретает на основании нотариального акта.

Традиционно некоторые способы распоряжения отдельными видами имущества с целью обеспечения стабильности гражданского оборота, защиты прав граждан подвергаются особой регламентации. Устанавливается не только необходимость государственной регистрации, но и нотариального удостоверения. Несовершеннолетние являются одной из наиболее уязвимых категорий участников гражданского оборота. «В силу возрастных особенностей дети не в состоянии в полном объеме понимать значение тех или иных действий, зачастую не имеют возможности оценить выгодность и обоснованность той или иной сделки, не могут самостоятельно защищать свои конституционные права» [1: с. 7–8]. Неслучайно в конце 2015 г. в Федеральный закон «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним» от 21.07.1997 № 122-ФЗ были внесены изменения, направленные, в частности, на защиту прав отдельных категорий лиц. Согласно редакции п. 2 ст. 30 указанного закона «сделки, связанные с распоряжением недвижимым имуществом на условиях опеки, а также сделки по отчуждению недвижимого имущества, принадлежащего несовершеннолетнему гражданину или гражданину, признанному ограниченно дееспособным, подлежат нотариальному удостоверению». Аналогичная редакция включена в 2016 г. в Федеральный закон «О государственной регистрации недвижимости» от 13.07.2015 № 218-ФЗ (ч. 2 ст. 54).

Для таких договоров Налоговым кодексом Российской Федерации установлен особый размер государственной пошлины (тарифа), который составляет 0,5 % суммы договора, но не более 20 000 рублей. Однако данное правило существовало еще до того, как к договорам, подлежащим оценке и обязательному нотариальному удостоверению, были отнесены договоры, связанные с распоряжением недвижимым имуществом несовершеннолетних граждан.

<sup>2</sup> *Тарбагаева Е.Б.* Цели и задачи нотариата на современном этапе // Официальный сайт небюджетного нотариата Российской Федерации. URL: [http://old.notariat.ru/press\\_3844\\_23.aspx.htm](http://old.notariat.ru/press_3844_23.aspx.htm) (дата обращения: 26.10.2017).

Ранее при нотариальном удостоверении по желанию сторон таких сделок нотариальный тариф рассчитывался в соответствии с требованиями ст. 22.1 Основ законодательства Российской Федерации, которые учитывали не только сумму сделки, но и родственные отношения. В настоящее время преимущество законодательного регулирования можно считать установление данного максимального размера взыскиваемой пошлины (тарифа), однако в ряде случаев эта максимальная сумма может оказаться даже выше, чем сумма, которая подлежала бы уплате до введения обязательной нотариальной формы таких договоров. Кроме того, следует учитывать положение о самофинансировании нотариальной деятельности и ответственности нотариуса. В условиях отмены некоторых традиционных видов нотариальных действий и введения новых, отличающихся большей сложностью, возложения на нотариусов обязанностей по получению необходимых документов и фиксации совершенных действий в единой информационной системе представляется спорным отсутствие при установлении пошлины (тарифа) учета реальных затрат нотариуса и трудоемкости конкретного действия. При этом, например, 11 апреля 2016 года на общем собрании членов Московской городской нотариальной палаты было принято решение о том, что с несовершеннолетних не должна взиматься стоимость правовой и технической работы по подготовке, правовому анализу, оформлению договоров по отчуждению недвижимого имущества.

Другим примером нотариального действия, связанного с имущественными правами несовершеннолетнего, является выдача свидетельства о праве на наследство. Несовершеннолетние могут быть наследниками как по закону, так и по завещанию. В соответствии со ст. 1149 Гражданского кодекса Российской Федерации несовершеннолетние и нетрудоспособные дети наследодателя относятся к категории лиц, имеющих право на обязательную долю в наследстве. Налоговым кодексом Российской Федерации (ст. 333.38) установлено, что наследники, не достигшие совершеннолетия ко дню открытия наследства, освобождаются от уплаты государственной пошлины при получении свидетельства о праве на наследство.

Однако в сфере наследственных отношений нотариус не всегда обладает возможностью обеспечить защиту прав детей. Во-первых, в условиях кризиса семьи в современном обществе, приоритета меркантильных интересов у значительной части населения может возникнуть ситуация, когда наследниками являются дети, информация о которых отсутствует или утаивается другими наследниками. Даже доступ нотариуса к сведениям, содержащимся в актах гражданского состояния на всей территории Российской Федерации, не способен предотвратить ситуации, когда уже после выдачи свидетельства о праве на наследство, например, родителям умершего, о праве на наследство заявляет мать ребенка наследодателя, которая по объективным или субъективным причинам не могла получить необходимую для реализации своих прав информацию ранее. Следует учитывать и тот факт, что информация о детях может содержаться не в российских, а в зарубежных регистрах. Кроме того,

нотариус не имеет возможности обязать пережившую супругу или супруга принять наследство не только от своего имени, но и от имени общего ребенка, не достигшего четырнадцати лет, или сообщить о его праве на наследство. Это можно объяснить и боязнью последствий брeмени собственности, ошибок, которые может совершить наследник по достижении совершеннолетия, например подарить, проспорить и т. д. свое имущество, и личными интересами, нежеланием нести дополнительные расходы в случае, например, предполагаемого в дальнейшем отчуждения наследственного имущества. Во-вторых, нотариус не имеет возможности получать сведения обо всем имуществе умершего, например об имуществе, принадлежащем ему на праве совместной собственности и оформленном на пережившего супруга, об имуществе за границей, о вкладах, за исключением вкладов в ПАО «Сбербанк», и т. д. Таким образом, можно констатировать, что в ряде случаев отсутствуют гарантии реализации прав несовершеннолетних на наследство.

Возникновение права собственности у несовершеннолетнего может быть связано и с приобретением (строительством, реконструированием) его родителями жилого помещения с использованием средств (части средств) материнского капитала. Согласно Федеральному закону «О дополнительных мерах государственной поддержки семей, имеющих детей» от 29.12.2006 № 256-ФЗ данное помещение должно быть оформлено в общую собственность родителей, детей (в том числе первого, второго, третьего ребенка и последующих детей) с определением размера долей по соглашению. В предусмотренных законодательством случаях нотариус удостоверяет обязательство (покупателя, собственника объекта индивидуального жилищного строительства и др.) осуществить подобное оформление. Представляется, что в данном случае роль нотариуса отличается формальностью, так как с учетом несовершенства законодательного регулирования в данной сфере и неоднозначности подходов правоприменителей нотариус не может гарантировать исполнение данного обязательства, корректировать содержание этого обязательства с целью исключить противоречивость, разъяснить как способы его выполнения, так и последствия невыполнения обязательства. Можно констатировать, что в данном случае участие нотариуса в данной процедуре не способно по объективным причинам снизить нагрузку на судебную систему и обеспечить предупредительное правосудие.

В таком случае нотариус выступает в качестве медиатора: примиряет стороны и как беспристрастный независимый и незаинтересованный профессионал осуществляет поиск компромиссного варианта. В качестве примера можно привести удостоверение алиментных соглашений и соглашений о порядке воспитания и осуществления родительских прав родителем, проживающим отдельно от ребенка. В таких случаях речь идет не только об имущественных, но и личных неимущественных правах детей, которые еще сложнее защитить в судебном порядке, особенно в условиях различного гражданства и стран проживания родителей несовершеннолетних. От нотариуса требуется обеспечение

законности и справедливости соглашения, предотвращение случаев, когда одна сторона по причине уязвимого положения, недостаточного опыта, незнания предоставляемых законом возможностей и т. п. оказалась бы в неблагоприятной ситуации. Кроме того, что нотариус обязан учесть требования закона, интересы несовершеннолетнего и сторон договора, он должен стремиться к тому, чтобы положения соглашения были выполнимы и непротиворечивы. Если нотариус придет к выводу, что согласованные сторонами условия соглашения о размере, способе уплаты алиментов и т. д. противоречат законодательству и нарушают права ребенка, то он должен отказать в совершении данного нотариального действия.

Некоторые авторы считают, что этот и другие примеры подтверждают, что нотариус осуществляет и контрольные функции, а поскольку он в ходе совершения нотариальных действий защищает права ребенка, при этом выступая от имени государства, его целесообразно «включить в систему органов и учреждений ювенальной юстиции» [4: с. 12]. Однако представляется более обоснованной позиция авторов, которые рассматривают ювенальную юстицию в контексте создания специализированного правосудия по делам несовершеннолетних [3].

Можно привести и другие примеры участия нотариуса в содействии реализации неимущественных прав несовершеннолетних. В соответствии с Федеральным законом «О порядке выезда из Российской Федерации и въезда в Российскую Федерацию» от 15.08.1996 № 114-ФЗ нотариус удостоверяет согласие родителей (усыновителей, опекунов или попечителей) на выезд несовершеннолетнего гражданина Российской Федерации без сопровождения с указанием срока выезда и государства (государств), которое (которые) он намерен посетить. Однако поскольку правила въезда устанавливаются каждым государством самостоятельно, то нередки случаи, когда для выезда из России в отдельные страны в сопровождении одного родителя может требоваться и согласие второго. Существует несколько проблем, связанных с реализацией несовершеннолетним права на выезд из Российской Федерации. В ряде случаев получить такое согласие не представляется возможным в связи с различными обстоятельствами, например, ввиду отсутствия сведений о втором родителе или его нежелания тратить время и деньги на оформление такого согласия, что влечет необходимость обращения в правоохранительные или судебные органы или отказ от поездки. Другой аспект проблемы связан с неоднозначностью формулировки положения данного закона об указании срока выезда и государства (государств), в которые данный выезд осуществляется. С одной стороны, в интересах родителей получить согласие на длительный срок с указанием максимально возможного количества стран для посещения, с другой — в условиях нестабильной политической обстановки и сложной ситуации в сфере безопасности родители в дальнейшем могут иметь разное представление относительно того, насколько та или иная страна благоприятна для посещения.

К нотариусу могут также обращаться родители (родитель) с просьбой удостоверить согласие на передвижение несовершеннолетнего в пределах Российской Федерации (без сопровождения или в сопровождении третьего лица), согласие на заключение трудового договора несовершеннолетнего, участие его в соревнованиях, выход из гражданства и т. п. В данном случае нотариус фактически только фиксирует волеизъявление лица, что должно гарантировать в дальнейшем отсутствие споров, связанных с достоверностью такого согласия.

В отдельных случаях для реализации прав несовершеннолетних может быть необходимо обращение к нотариусу (или к консульскому должностному лицу) за удостоверением каких-либо фактов. Удостоверение факта нахождения несовершеннолетнего в живых или в определенном месте может производиться по просьбе его законных представителей (родителей, усыновителей, опекунов, попечителей), а также учреждений и организаций, на попечении которых находится несовершеннолетний (ст. 82, 83 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате).

Можно отметить и иные направления деятельности нотариата, не связанные непосредственно с совершением нотариальных действий. В качестве примера можно привести участие во Всероссийском дне правовой помощи детям. Ежегодно нотариальные палаты организуют различные мероприятия, прежде всего просветительской направленности. Следует отметить и возможность получения бесплатной консультации у нотариуса, а также проведение лекций нотариусами как самостоятельно, так и совместно с представителями органов социальной защиты, прокуратуры и т. д., в том числе для учащихся школ-интернатов и детских домов. В условиях невысокого уровня юридической грамотности большей части населения представляется актуальным обеспечение граждан информацией о том, какими правами они обладают, какие обязанности на них возложены и каким образом они могут их реализовать, в том числе посредством обращения к нотариусу. Участие широкого круга органов и организаций в такой всероссийской акции также призвано способствовать выработке общей концепции действий по обеспечению прав несовершеннолетних.

Следует отметить, что уставами нотариальных палат может быть предусмотрено и оказание благотворительной помощи. Например, в Московской городской нотариальной палате несколько лет реализуется программа помощи социальным детским учреждениям. Палата ежегодно организует два выездных мероприятия в разные города страны. В частности, помощь была оказана Можайскому социально-реабилитационному центру для несовершеннолетних, Тверскому специализированному дому ребенка «Теремок» и Владимирскому детскому дому им. К. Либкнехта<sup>3</sup>. Благотворительные акции проводятся и в других субъектах Федерации, в том числе в виде оказания

<sup>3</sup> Сайт Московской городской нотариальной палаты. URL: <http://www.mgnp.info/blogs/moskovskij-notariusy-osushhestvili-mechtu-orkestra-pskovskogo-detskogo-doma> (дата обращения: 26.10.2017).

материальной помощи как образовательным организациям, так и лечебным учреждениям<sup>4</sup>.

На основе вышеизложенного можно констатировать, что в современных условиях нотариат выступает в качестве особого института в системе гарантий прав несовершеннолетних. Нотариат в настоящее время не только оказывает юридическую помощь, но и выполняет социальную функцию. Однако данная сфера не является для нотариусов приоритетной, количество нотариальных действий с участием несовершеннолетних стабильно низкое. Оказание юридической помощи несовершеннолетним в основном не имеет существенных отличий от юридической помощи, оказываемой другим субъектам, не связано с требованиями наличия специальных знаний и навыков нотариусов. Хотя защита интересов несовершеннолетних требует особого внимания, а общение с несовершеннолетними, разъяснение принадлежащих им прав, последствий совершения того или иного нотариального действия, безусловно, должно отличаться от общения с гражданами, уже обладающими большим объемом знаний и опытом.

Следует признать, что эффективное осуществление прав несовершеннолетними в полном объеме и их защита невозможны, если опираться только на деятельность государственных органов и институтов гражданского общества, к которым в большинстве субъектов Федерации и относится нотариат. Гораздо важнее отношения между людьми, родителями и детьми, которые должны строиться на основе взаимного уважения и любви.

### *Литература*

1. *Кармишев С.М.* Конституционно-правовое регулирование организации и деятельности нотариата в Российской Федерации по обеспечению прав несовершеннолетних: автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 2008. 21 с.
2. *Левушкин А.Н., Николаев С.Н.* Нотариус как защитник имущественных прав несовершеннолетнего в сфере семейных правоотношений // *Нотариус*. 2015. № 1. С. 20–23.
3. *Павленко Е.М., Питько Е.В., Шутикова Н.С.* Исполнение международных обязательств РФ по созданию специализированного правосудия по делам несовершеннолетних (на примере Егорлыкского районного суда Ростовской области) // *Вестник Московского городского педагогического университета. Серия «Юридические науки»*. 2013. № 2 (12). С. 16–26.
4. *Пиджаков А.Ю., Леженникова И.М.* Роль нотариуса в защите законных прав несовершеннолетних // *Нотариус*. 2009. № 6. С. 10–12.

### *Literatura*

1. *Karmishev S.M.* Konstitutsionno-pravovoe regulirovanie organizacii i deyatel'nosti notariata v Rossiiskoi Federatsii po obespecheniyu prav nesovershennoletnix: avtoref. dis. ... kand. jurid. nauk: M., 2008. 21 s.

<sup>4</sup> Сайт Федеральной нотариальной палаты. URL: <https://notariat.ru/news/3246> (дата обращения: 26.10.2017).

2. *Levushkin A.N., Nikolaev S.N.* Notarius kak zashhitnik imushhestvenny'x prav nesovershennoletnego v sfere semeiny'x pravootnoshenii // *Notarius*. 2015. № 1. S. 20–23.
3. *Pavlenko E.M., Pit'ko E.V., Shutikova N.S.* Ispolnenie mezhdunarodny'x obyazatel'stv RF po sozdaniyu specializirovannogo pravosudiya po delam nesovershennoletnix (na primere Egorly'kского районного суда Rostovskoi oblasti) // *Vestnik Moskovskogo gorodskogo pedagogicheskogo universiteta. Seriya «Yuridicheskie nauki»*. 2013. № 2 (12). S. 16–26.
4. *Pidzhakov A.Yu., Lezhennikova I.M.* Rol' notariusa v zashchite zakonny'x prav nesovershennoletnix // *Notarius*. 2009. № 6. S. 10–12.

*Yu. V. Gavrilova*

### **The Main Activities of the Notary in the Field of Protection of Children's Rights**

The article focuses on the main directions of the activity of the notary associated with the creation of conditions for the realization of the rights of minors in the Russian Federation. A particular attention is paid to the types of notarial actions by means of which it is possible to exercise the rights of children as well as legislative and other problems that impede the effectiveness of the notary's role.

*Keywords:* notary; children's rights; deal; notarial act; minors; legal assistance.