

УДК 347.25

Е.В. Ермоленко, кандидат юридических наук, доцент кафедры гражданского и трудового права Академии МВД Республики Беларусь
(e-mail: evgerms4@gmail.com)

НОТАРИАТ В СИСТЕМЕ ОРГАНОВ ГРАЖДАНСКОЙ ЮРИСДИКЦИИ РЕСПУБЛИКИ БЕЛАРУСЬ

Анализируется и определяется место нотариата в системе органов, осуществляющих защиту гражданских прав и законных интересов. Констатируется целесообразность выделения в рамках юрисдикционной формы защиты нотариального порядка защиты. Рассматриваются его правовые особенности, форма, применяемые способы и средства защиты.

Ключевые слова: нотариат, нотариальный порядок, нотариальные действия, исполнительная надпись, защита гражданских прав.

Институт защиты гражданских прав и законных интересов достаточно детально разработан в цивилистической науке. Однако современные направления и реализованные проекты по совершенствованию деятельности органов гражданской юрисдикции до настоящего времени не нашли отражения в Гражданском кодексе Республики Беларусь.

Начало 20-х гг. XXI в. в Республике Беларусь ознаменовано проведением реформы органов гражданской юрисдикции, коснувшейся реорганизации судебной системы в республике и систем органов принудительного исполнения и органов нотариата.

Так, Декрет Президента Республики Беларусь от 29 ноября 2013 г. № 6 «О совершенствовании судебной системы Республики Беларусь» и Указ Президента Республики Беларусь от 29 ноября 2013 г. № 529 «О некоторых вопросах деятельности судов Республики Беларусь» были призваны реструктуризировать отечественную судебную систему. Указом Президента Республики Беларусь от 29 ноября 2013 г. № 530 «О некоторых вопросах совершенствования организации исполнения судебных постановлений и иных исполнительных документов» создана система органов принудительного исполнения. Указом Президента Республики Беларусь от 27 ноября 2013 г. № 523 «Об организации нотариальной деятельности» принят с целью создания новой системы органов нотариата.

Однако совершенствование деятельности органов гражданской юрисдикции было начато еще в 2011 г., когда Указом Президента Республики Беларусь от 10 октября 2011 г. № 454 «О мерах по совершенствованию деятельности судов общей юрисдикции Республики Беларусь» (далее – Указ № 454) была признана необходимость передачи бесспорных требований, вытекающих из гражданско-правовых отношений, на разрешение другим органам. Это было в последующем осуществлено путем изъятия из подведомственности судов общей юрисдикции дел, рассматриваемых в порядке приказного производства, как в гражданском, так и в хозяйственном судопроизводствах, и передачи их в компетенцию органов нотариата.

Ранее Указом Президента Республики Беларусь 11 августа 2011 г. № 366 «О некоторых вопросах нотариальной деятельности» (далее – Указ № 366) был установлен перечень бесспорных требований физических и юридических лиц, подлежащих удовлетворению во внесудебном порядке с помощью исполнительной надписи нотариуса. Вступившем в силу Указом Президента Республики Беларусь от 7 мая 2015 г. № 195 был расширен перечень требований, по которым взыскание осуществляется в бесспорном порядке.

Многие теоретики и практики говорят о недопустимости передачи функций суда другим органам, например нотариату, что, по мнению автора, не является умалением роли и функций, стоящих перед судебной системой, а будет способствовать укреплению системы норм, регулирующих общественные отношения, связанных с защитой гражданских прав. Так, например, А.В. Клигман отмечает, что «органов, занимающихся рассмотрением вопросов, связанных с защитой нарушенных прав, не может быть слишком много или слишком мало, их должно быть достаточно для законного разрешения каждого такого вопроса» [1, с. 6].

Вообще проблематика защиты гражданских прав и законных интересов – актуальное направление деятельности любого правового социального государства. И, как отмечает М.Е. Харитонов, «пробелы права, существующие в системе норм, регулирующих связанные с защитой прав и законных интересов граждан и юридических лиц правоотношения, создают большие пробле-

мы для правозащитной практики. Дефекты же последней препятствуют нормальному развитию экономических отношений, консервируют кризисные явления» [2, л. 18–19].

Гарантия судебной защиты гражданских прав предусмотрена ст. 60 Конституции Республики Беларусь: каждому человеку гарантируется защита его прав и свобод компетентным, независимым и беспристрастным судом в определенные законом сроки. В ст. 10 ГК Республики Беларусь «Судебная защита гражданских прав» предусматривается, что защиту нарушенных или оспоренных гражданских прав осуществляет суд общей юрисдикции, третейский суд в соответствии с подведомственностью, установленной процессуальным законодательством, а в предусмотренных законодательством случаях – в соответствии с договором.

Однако, по мнению автора, название указанной статьи не соответствует ее содержанию, так как наряду с общим (судебным) порядком защиты в ней регламентирован и административный порядок защиты, а также порядок защиты, которые могут инициировать стороны спорного правоотношения в соответствии с заключенным между ними соглашением до обращения в суд (претензионный порядок). Выделяется ст. 10 ГК и смешанный порядок защиты гражданских прав – административно-судебный (п. 3).

Кроме того, в связи с принятием вышеуказанных законодательных актов, направленных на совершенствование деятельности судов общей юрисдикции и органов нотариата, можно говорить о существовании пятого порядка защиты гражданских прав – нотариального. Одна из ключевых задач отечественной нотариальной деятельности – обеспечение защиты прав и законных интересов граждан и юридических лиц, государственных интересов путем совершения нотариальных действий (ст. 4 Закона Республики Беларусь от 18 июля 2004 г. № 305-З «О нотариате и нотариальной деятельности» (далее – Закон о нотариате)). Нотариат в Республике Беларусь выполняет правоохранительную и превентивную функции, направленные на охрану в широком смысле имущественных и личных неимущественных прав граждан, в том числе индивидуальных предпринимателей, юридических лиц и государства посредством совершения нотариальных действий. В связи с этим представляется целесообразным название ст. 10 ГК Республики Беларусь «Судебная защита гражданских прав» заменить на «Защита гражданских прав».

Что же представляет собой «нотариальный порядок защиты»?

В научных публикациях и содержании норм действующего гражданского законодательства Республики Беларусь можно встретить смешение понятий «форма защиты» и «порядок защиты», но, по мнению автора, данные категории не равнозначны, хотя взаимосвязаны и оказывают влияние на содержание понятий друг друга.

Правовая категория «форма защиты» не предусмотрена гражданским законодательством, однако наиболее значима в цивилистическом учении об институте защиты гражданских прав и законных интересов. Так что под формой защиты гражданских прав следует понимать совокупность правовых норм и институтов материального и процессуального права, предоставляющих управомоченному субъекту возможность реализации права на защиту в рамках процедуры, определенной законодательством или соглашением между сторонами спора, путем обращения к уполномоченному законодательством лицу (органу, субъекту) либо путем совершения самостоятельных действий, с использованием способов и средств, направленных на предупреждение, пресечение нарушения, а также восстановление нарушенных или оспоренных гражданских прав и законных интересов [3, с. 62].

Правовая категория «порядок защиты гражданских прав» используется законодателем, но не имеет законодательно закрепленного определения. Например, С.И. Ожегов порядок определяет как «правила, по которым совершается что-нибудь; существующее устройство, режим чего-нибудь» [4, с. 459]. Таким образом, «порядок защиты гражданских прав и законных интересов» понимается как установленные законодательством или соглашением сторон правила, регламентирующие способы, средства защиты и условия реализации субъективного гражданского права на защиту. Наличие указанных элементов позволяет выделять тот или иной порядок защиты. И здесь каждый из них следует рассмотреть отдельно.

1. Условия реализации права на защиту в нотариальном порядке. В настоящее время правовой основой таковых являются принятые нормативные правовые акты (Указ № 454, Указ № 366), передающих ряд требований, взыскание по которым осуществляется в бесспорном порядке, в компетенцию нотариата. Такое взыскание осуществляется на основании исполнительной надписи. Перечень документов, по которым взыскание производится в бесспорном порядке

на основании исполнительных надписей, устанавливается Советом Министров Республики Беларусь (п. 2 ст. 105 Закона о нотариате) и утвержден постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 28 декабря 2006 г. № 1737.

Совершать исполнительные надписи согласно действующему законодательству Республики Беларусь имеют право только нотариусы (ст. 54 Закона о нотариате), а также дипломатические агенты дипломатических представительств Республики Беларусь и консульские должностные лица консульских учреждений Республики Беларусь (далее – должностные лица загранучреждений) (ст. 54 Закона о нотариате). Однако понятия «исполнительная надпись» в действующем законодательстве не содержится.

Так, п. 1 ст. 105 Закона о нотариате предусмотрено, что нотариусы в случаях, предусмотренных законодательными актами, совершают исполнительные надписи о взыскании денежных сумм (задолженности) с должника для удовлетворения бесспорных требований. Проанализировав правовую природу данного правового явления, видим возможным следующее ее определение: «Исполнительная надпись – это распорядительный акт нотариуса или должностного лица загранучреждений о взыскании денежных сумм (задолженности) с должника для удовлетворения бесспорных требований».

Форма исполнительной надписи приведена в постановлении Министерства юстиции Республики Беларусь от 10 декабря 2012 г. № 293 «Об установлении форм реестров для регистрации нотариальных действий, нотариальных свидетельств, удостоверительных и исполнительных надписей, протестов векселей и распоряжения о возмещении расходов за счет наследства» (приложения № 101 и № 102). Порядок совершения исполнительной надписи регламентирован гл. 32 Инструкции о порядке совершения нотариальных действий, утвержденной постановлением Министерства юстиции Республики Беларусь от 23 октября 2006 г. № 63 (далее – Инструкция № 63).

Исполнительные надписи являются исполнительными документами и подлежат исполнению в порядке, установленном законодательством (п. 7 ст. 105 Закона о нотариате). Придание исполнительной надписи нотариуса силы исполнительного документа позволяет признать ее юридическим фактом, являющимся основанием возникновения гражданских прав и обязанностей. А в силу того, что в ч. 2 ст. 7 ГК Республики Беларусь исполнительная надпись не названа, предлагается внести в ГК соответствующее дополнение.

2. Способы защиты. В ст. 11 ГК Республики Беларусь предусмотрен примерный перечень способов защиты гражданских прав. Каждый способ защиты гражданского права может применяться в определенном процессуальном или процедурном порядке. В рамках нотариального порядка защита гражданских прав и законных интересов осуществляется путем совершения нотариальных действий, о чем говорится в ст. 4 Закона о нотариате. В связи с этим обоснованно дополнить ст. 11 ГК Республики Беларусь абзацем 13 следующего содержания: «совершения нотариального действия». При этом абзац 13 нынешней редакции ст. 11 ГК Республики Беларусь соответственно считать абзацем 14.

3. Средства защиты. В рамках реализации нотариального порядка защиты гражданских прав и законных интересов таковым будет выступать заявление заинтересованного лица. Требования к его содержанию регламентированы п. 212 Инструкции № 63.

Все вышеизложенное позволяет закрепить нотариальный порядок защиты гражданских прав и законных интересов в содержании ст. 10 ГК Республики Беларусь. В связи с этим целесообразно п. 3 ст. 10 ГК Республики Беларусь изложить в новой редакции: «3. Защита гражданских прав в административном и нотариальном порядке осуществляется лишь в случаях, предусмотренных законодательством. Решение, принятое в административном порядке, может быть обжаловано в суд. Совершенное нотариальное действие или отказ в его совершении могут быть обжалованы в суд».

Таким образом, можно сделать следующие выводы и предложения:

1. Название ст. 10 ГК Республики Беларусь не в полной мере отражает содержание предусмотренных в ней правовых норм. В связи с этим предлагается слова в названии ст. 10 ГК Республики Беларусь «Судебная защита гражданских прав» заменить словами «Защита гражданских прав», что позволит отразить все существующие в настоящее время доктринальные подходы и направления цивилистической науки в данной сфере.

2. Под порядком защиты гражданских прав и законных интересов следует понимать установленные законодательством или соглашением сторон правила, регламентирующие способы, средства защиты и условия реализации субъективного гражданского права на защиту.

3. Несмотря на предусмотренный ст. 11 ГК Республики Беларусь открытый перечень способов защиты гражданских прав предлагается дополнить данную статью абзацем 13 следующего содержания: «совершения нотариального действия». Абзац 13 нынешней редакции ст. 11 ГК Республики Беларусь соответственно считать абзацем 14.

4. Часть вторую ст. 7 ГК Республики Беларусь дополнить таким юридическим фактом, порождающим права и обязанности субъектов гражданского оборота, как исполнительная надпись.

5. Под исполнительной надписью следует понимать распорядительный акт нотариуса или должностного лица заграничных учреждений о взыскании денежных сумм (задолженности) с должника для удовлетворения бесспорных требований.

6. Наряду с судебным, претензионным, административным и смешанным порядком защиты гражданских прав и законных интересов в рамках юрисдикционной формы защиты следует выделять нотариальный порядок такой защиты. В связи с этим предлагается п. 3 ст. 10 ГК Республики Беларусь изложить в новой редакции: «3. Защита гражданских прав в административном и нотариальном порядке осуществляется лишь в случаях, предусмотренных законодательством. Решение, принятое в административном порядке, может быть обжаловано в суд. Совершенное нотариальное действие или отказ в его совершении могут быть обжалованы в суд». Данное предложение будет способствовать популяризации нотариального порядка защиты прав и законных интересов всех субъектов гражданского оборота.

Список использованных источников:

1. Клигман, А.В. Защита субъективных гражданских прав: некоторые проблемы / А.В. Клигман // Защита субъективных гражданских прав / Всесоюз. юрид. заоч. ин-т. – М. : ВЮЗИ, 1989. – 82 с.

2. Харитонов, М.Е. Защита субъективных гражданских прав судами и органами несудебной юрисдикции: гражданско-правовой аспект : дис. ... канд. юрид. наук : 12.00.03 / М.Е. Харитонов. – Ростов н/Д, 2003. – 184 л.

3. Ермоленко, Е.В. К вопросу о содержании правовой категории «форма защиты гражданских прав и законных интересов»: постановка проблемы / Е.В. Ермоленко // Актуальные проблемы гражданского права : сб. науч. тр. / Междунар. ун-т «МИТСО» ; редкол.: И.А. Маньковский (гл. ред.) [и др.]. – Вып. 2. – Минск, 2016. – С. 57–66.

4. Ожегов, С.И. Словарь русского языка : ок. 52 000 слов / С.И. Ожегов ; под ред. Н.Ю. Шведовой. – М. : Рус. яз., 1988. – 750 с.

Дата поступления в редакцию: 27.07.18

E.V. Ermolenko, Candidate of Juridical Sciences, Associate Professor of the Department of Civil and Labor Law of the Academy of the MIA of the Republic of Belarus

NOTARIATE IN THE SYSTEM OF BODIES OF CIVIL JURISDICTION OF THE REPUBLIC OF BELARUS

The place of a notariate in the system of the bodies which are responsible for protection of civil rights and legitimate interests is determined in the article. The expediency of allocation within a jurisdictional form of protection of a notarial order of protection of civil rights and legitimate interests is stated. Its legal features, a form, ways and means of protection are considered.

Keywords: notariate, notarial order, notarial actions, executive inscription, protection of civil rights.

УДК 347.51

Д.А. Колбасин, кандидат юридических наук, профессор, профессор кафедры гражданского и трудового права Академии МВД Республики Беларусь

ТЕОРЕТИКО-ПРАВОВАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА ОПРЕДЕЛЕННОСТИ И ЗАЩИТЫ ЧЕСТИ, ДОСТОИНСТВА, ДЕЛОВОЙ РЕПУТАЦИИ ФИЗИЧЕСКИХ И ЮРИДИЧЕСКИХ ЛИЦ

Раскрываются характерные признаки нравственно-правовых категорий чести, достоинства, деловой репутации. Анализируются особенности, теоретико-правовая природа указанных категорий. Акцентируется внимание на защите чести, достоинства, деловой репутации физических и юридических лиц, определении размера компенсации морального вреда.

Ключевые слова: деловая репутация, достоинство, компенсация, моральный вред, размер морального вреда, честь.