DOI: 10.17117/na.2016.01.03.103

<http://ucom.ru/doc/na.2016.01.03.103.pdf>

Поступила (Received): 24.01.2016

Гасанова Л.М. Средства юридической техники, применяемые нотариусом в процессе обеспечения доказательств

**Gasanova L.M.
Means of the legal technique used by a notary in
the process of providing evidence**

В настоящей статье автор рассматривает актуальные вопросы применения правил и средств юридической техники нотариусом в процессе осуществления профессиональной деятельности по обеспечению доказательств. Автор предлагает самостоятельные выводы и суждения о применении нотариусом общих правил (требований) юридической техники, а также таких её средств как язык права, юридические конструкции, правовые символы

Ключевые слова: нотариус, обеспечение доказательств, юридическая техника

In this article the author examines the current issues of the application of rules and means of legal technique by notary in the course of professional activity to secure evidence. The author offers their own conclusions and judgments about the application of the notary the basic rules (requirements) of legal technique, and also such means of legal technique, as the language of law, the legal structure and legal characters

Key words: notary, securing of evidence, legal technique

Гасанова Лейли Махмудовна

Соискатель

Волгоградский государственный университет
г. Волгоград, пр. Университетский, 100

Gasanova Lejli Mahmudovna

Candidates

Volgograd state university
Volgograd, University ave., 100

Обеспечение доказательств нотариусом является важным инструментом защиты прав и законных интересов граждан и юридических лиц на досудебной стадии. Не подлежит оспариванию и не требует дополнительного подтверждения тот факт, что нотариат рассматривается в качестве публично-правового института превентивного правосудия [1, с. 33-34].

Несмотря на то, что в научной литературе существует достаточно теоретических разработок, касающихся обеспечения доказательств нотариусами, освящению проблемных вопросов законодательного закрепления важных правовых аспектов в этой области [2], юридической значимости и применимости нотариальных актов судами [3] и др., тем не менее, практически отсутствуют разработки относительно технико-юридического аспекта осуществления нотариусами конституционной обязанности государства по защите прав и охране законных интересов обратившихся к ним лицам. Тогда как юридическая техника,

являясь профессиональной, требует применения специальных знаний и навыков, определяя качество выполняемой деятельности и степень профессионализма субъекта такой деятельности.

Таким образом, большую практическую значимость, на наш взгляд, имеет анализ профессиональной деятельности юриста сквозь призму деятельностного подхода, в соответствии с которым юридическая техника играет значительную роль в совершенствовании права через достижение целей юридической практики [4, с. 387-404].

Исходя из учений о юридической технике, ее состав включает в себя систему правил (требований) и средств (приемов), с помощью которых обеспечивается достижение целей юридической деятельности. Так, сами правила или (требования) юридической техники устанавливают последовательность и направленность действий, регламентируют юридически значимые действия, представляя собой разработанные наукой и (или) официально установленные нормативы, соблюдение которых в процессе юридической деятельности выступает критерием ее качества (разумность, экономичность, обоснованность, целесообразность, законность юридической деятельности и т.д.).

Очевидно, что при обеспечении доказательств, нотариус руководствуются четко регламентирующими процессуальные действия нормативно-правовыми предписаниями (специальным процессуальным документом, регламентирующим порядок осуществления нотариусом своей профессиональной деятельности являются Основы законодательства Российской Федерации о нотариате [5]; в процессе обеспечения доказательств нотариус также руководствуется нормами гражданского процессуального законодательства [6]), важнейшей целью которых является защита нарушенных или оспариваемых прав, свобод и законных интересов граждан, организаций и других лиц. Немаловажными для профессиональной деятельности правоприменителей являются и особые правила правовой теории, сформировавшиеся практикой, разработанные юридическим сообществом, содержащие в себе конкретизацию нормативно-правовых предписаний, конкретные примеры поведения, разъяснения и пр. (приказы, инструкции Министерства юстиции, методические рекомендации).

В процессе обеспечения доказательств нотариус производит осмотр письменных и вещественных доказательств, допрашивает свидетелей и назначает экспертизу. Итогом осуществления профессиональных обязанностей по каждому из указанных действий является надлежаще оформленный документ – протокол допроса свидетеля, протокол осмотра доказательств, постановление о назначении экспертизы (в случае отказа в совершении нотариального действия нотариусом выносится Постановление об отказе в совершении соответствующего действия). Из выделяемых 4-х уровней юридического языка (с точки зрения стилистического своеобразия) [7, с. 115], деятельность нотариуса по обеспечению доказательств реализуется посредством профессиональной речи юриста (в процессе консультирования обратившихся граждан, дачи им разъяснений о правовых последствиях и юридической значимости оформляемых документов и т.д.), а результаты этой деятельности, оформленные в документы, будут подчиняться языку правоприменительных и иных индивидуальных актов.

Юридическая конструкция в динамическом («процессуальном») аспекте рассматриваемого нами примера выступает как особая процедура юридического мышления, прием практической деятельности нотариуса. С одной стороны, юридическая конструкция обеспечения доказательств получила нормативно-правовое закрепление и ориентирована на непосредственное применение на практике: «нотариус обеспечивает доказательства, необходимые в случае возникновения дела в суде или административном органе, если имеются основания полагать, что представление доказательств впоследствии станет невозможным или затруднительным» (ст. 102 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате), с другой – субъектом профессиональной юридической деятельности осуществляется интерпретационное и правоприменительное конструирование (например: если есть достаточные основания полагать, что доказательства будут уничтожены в ближайшее время – необходимо незамедлительно зафиксировать существующие на данный момент обстоятельства). Важно понимать, что при обеспечении доказательств нотариусом не проводится оценка достоверности и достаточности доказательств, однако объективно им должен решаться вопрос их относимости и допустимости.

В качестве используемых правовых символов (создаваемых или санкционируемых государством условных образов, отличительных знаков, представляющих собой видимое, либо слышимое культурно-ценностное образование, которому субъект правотворчества придает особый политико-правовой смысл, не связанный с сущностью этого образования, охраняемый и используемый в особом процедурном порядке [8, с. 226]) следует назвать подпись нотариуса (письменные словесные символы) и оттиск печати с воспроизведением герба Российской Федерации (предметные символы).

В рамках непосредственного осуществления юридически значимых действий по обеспечении доказательств нотариусом в чистом виде предстает профессиональная юридическая деятельность, направленная на конечный результат – создание юридического документа, соответствующего всем законодательно установленным требованиям. Дальнейшие исследования в этой области позволят решать проблемные вопросы, лежащие в плоскости технико-юридического совершенствования – определения инструментария юридической техники, выявления непрактичных и затрудняющих деятельность процедурных действий, а также разработку четкого и последовательного алгоритма действий, с указанием средств и приемов, в большей степени отвечающих критерию высокого профессионализма.

Список используемых источников:

1. Жуйков В. Нотариат как институт превентивного правосудия: использованные возможности // Российская юстиция. 1998. № 7. С. 33-34.
2. Москаленко И.В., Москаленко М.Н. Обеспечение доказательств и обеспечение нотариусом доказательственной информации // Нотариальный вестник». 2013. № 8. С. 20-34.
3. Рауффер А. Доказательственная сила нотариально удостоверенных документов // Развитие небюджетного нотариата в России: квалифицированная юридическая помощь, защита прав граждан и юридических лиц. М., 2000. С. 35-44.
4. Карташов Н.В. Юридическая практика // Общая теория права: курс лекций. Н. Новгород, 1993. С. 387-404.

5. Основы законодательства Российской Федерации о нотариате: приняты Постановлением Верховного Совета Российской Федерации 11 февраля 1993 года № 4463-1 "О порядке введения в действие Основ законодательства Российской Федерации о нотариате" (ред. от 29.12.2015).
6. Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации: Федеральный закон от 14.11.2002 N 138-ФЗ (ред. от 30.12.2015).
7. Давыдова М.Л. Юридическая техника (общая часть). Волгоград: Изд-во ВолГУ. 2009. 292 с.

© 2016, Гасанова Л.М.

Средства юридической техники, применяемые
нотариусом в процессе обеспечения доказательств

© 2016, Gasanova L.M.

Means of the legal technique used by a notary in the
process of providing evidence