

UDC: 347.961(042)(575.1)
ORCID: 0000-0003-2019-8897

СРАВНИТЕЛЬНЫЙ АНАЛИЗ ИНСТИТУТА НОТАРИАТА СТРАН РОМАНО-GERMANСКОЙ И АНГЛОСАКСОНСКОЙ ПРАВОВЫХ СЕМЕЙ

Каримова Мадина Мирзаджоновна,
методист Ташкентского государственного
юридического университета

Аннотация. Статья посвящена сравнительному правовому анализу института нотариата некоторых развитых стран романо-германской (континентальной) и англосаксонской правовых семей, включая Республику Узбекистан. Автор провел параллель с правовыми явлениями и существенными различиями института нотариата таких стран, как Республика Узбекистан, США, Великобритания, Ирландия, Германия, Франция, Бельгия. В статье анализируется современное положение нотариата в указанных выше странах с уклоном на различия и схожесть в правоприменительной практике. Автором были применены как эмпирические (сравнение), так и теоретические (анализ) методы исследования с целью максимального изучения аспектов и феноменов института нотариата. В ходе исследования был выявлен ряд недостатков и специфических особенностей системы нотариата каждой из исследуемых государств. Рассмотренный анализ и исследование могут быть применены для усовершенствования института нотариата, имплементации положительной правоприменительной практики и устранения недостатков, которые могут препятствовать развитию данного феномена как независимого органа в правовой сфере деятельности.

Ключевые слова: институт нотариата, система нотариата, публичный нотариат, романо-германская правовая семья, англосаксонская правовая семья.

РОМАНО-GERMAN ВА АНГЛОСАКСОН ҲУҚУҚ ОИЛАЛАРИГА МАНСУБ ДАВЛАТЛАРДА НОТАРИАТ ИНСТИТУТИНИНГ ҚИЁСИЙ ТАҲЛИЛИ

Каримова Мадина Мирзаджановна,
Тошкент давлат юридик университети
услугбчиси

Аннотация. Мақола бир қанча ривожланган роман-герман (континентал) ва англосаксон ҳуқуқ оилалари давлатлари, шунингдек, Ўзбекистон Республикаси нотариат институтининг қиёсий-ҳуқуқий таҳлиliga бағишланган. Муаллиф Ўзбекистон Республикаси, АҚШ, Буюк Британия, Ирландия, Германия, Франция, Бельгия каби мамлакатлар нотариат институтининг ҳуқуқий кўринишлари ва мавжуд фарқларини параллел равишда ўрганган. Мақолада юқорида келтирилган давлатлар ҳуқуқни қўллаш амалиётининг ўхшаш ва фарқли жиҳатларининг замонавий ҳолати таҳлил қилинган. Тадқиқот давомида ҳар бир таҳлил қилинган давлат нотариат тизимининг бир қанча ўзига хосликлари ва камчиликлари аниқланган. Ўтказилган таҳлил ва тадқиқотларни нотариат институтини такомиллаштириш, ижобий ҳуқуқни қўллаш амалиётини имплементация қилиш ва ҳуқуқий фаолият соҳасидаги мустақил орган сифатида

мазкур феномен ривожига салбий таъсир қилиши мумкин бўлган камчиликларни бартараф этишда қўллаш мумкин.

Калит сўзлар: нотариат институти, нотариат тизими, оммавий нотариат, романо-герман ҳуқуқ оиласи, англосаксон ҳуқуқ оиласи.

A COMPARATIVE ANALYSIS OF THE NOTARY INSTITUTION OF THE ROMANO-GERMANIC AND ANGLO-SAXON LEGAL FAMILIES

Karimova Madina Mirzajonovna,
Methodist of Tashkent State University of Law

Abstract. The public notary is, in principle, a public institution that certifies transactions and gives legal effect to various documents. However, is the institution of the public notary treated equally in different states? The article is devoted to a comparative legal analysis of the institution of notaries of some developed countries of the Romano-Germanic (continental) and Anglo-Saxon legal families, including the Republic of Uzbekistan. The author drew a parallel with the legal phenomena and significant differences of the institute of notaries of such countries as the Republic of Uzbekistan, the United States, Great Britain, Ireland, Germany, France, and Belgium. The article analyzes the current situation of the notary in the above-mentioned countries, focusing on differences and similarities in law enforcement practice. The author applied both empirical (comparison) and theoretical (analysis) research methods in order to maximize the study of aspects and phenomena of the institution of notaries. In the course of the study, a number of drawbacks and specific features of the notarial system of each states were identified. The considered analysis and research could be applied to improve the institution of notaries, the implementation of law enforcement practices and the elimination of deficiencies that may hinder the development of this phenomenon as an independent body in the legal sphere of activity.

Keywords: notary institution, notary system, public notary, Romano-Germanic legal family, Anglo-Saxon legal family.

Введение

Весь гражданский оборот, возникающий в процессе правоотношений и предпринимательской деятельности, не может на сегодняшний день существовать без нотариальных действий. Профессия нотариуса восходит к римским временам. Запись решений судей, официальных деловых и коммерческих сделок способствовала появлению класса юридических книжников, иногда называемых нотариусами. Со временем нотариусы познакомились с юридическим процессом и занялись составлением самих юридических документов, а также процессом записи решений и соглашений, доказывания юридических документов.

Институт нотариата является своеобразным «Хароном», а именно тем са-

мым проводником признания юридических документов и действий между участниками гражданского оборота. Однако принимая во внимание тот факт, что нотариусы в настоящее время не входят в систему органов исполнительной власти и не являются должностными лицами или государственными, муниципальными служащими, возникает острая необходимость во внесении изменений в их статус и положение в рамках правовой деятельности.

Исторически сложилось так, что организация и структура нотариата в различных государствах зависит от их правовой системы или правовой семьи [1, с. 87]. Следует отметить, что только в странах романо-германской системы нотариат

как орган является самостоятельным, независимым и беспристрастным. Однако, как отмечается в зарубежной литературе, подобное не прослеживается в англосаксонских правовых семьях. В связи с этим целью нашего исследования является проведение параллели между феноменом, различиями и возможным заимствования достижений иностранного нотариата, если это практически будет соответствовать принципам и задачам законности и справедливости осуществления деятельности.

Методы и материалы

В рамках данного исследования были применены такие методы, как исторический, систематично-структурированный, сравнительно-правовой, логический, а также комплексный анализ научных ресурсов.

Результаты исследования

Прежде всего необходимо начать с изучения практики становления системы нотариата стран общего (англосаксонского) права. В целом следует отметить, что нотариус в странах общего права не имеет такой большой роли и ценности, как это прослеживается в континентальных правовых семьях. Отмечая данный факт, мы можем определить, что это связано прежде всего с тем, что суды или другие правовые инстанции уделяют меньшее внимание юридическим документам, а больше склоняются к «живым» доказательствам. Например, если суд будет иметь нотариально заверенный акт против слова свидетеля, то последнее будет играть более весомую роль на чаше весов правосудия. Кроме того, нотариус в юрисдикциях общего права является профессиональным юристом, а именно осуществляет адвокатскую деятельность. В Великобритании кандидат в нотариусы, претендующий на должность генерального нотариуса, должен быть адвокатом (профессиональным юристом) старших судов Англии и Уэльса, адвокатом или иметь

юридическое образование. Будущий нотариус должен следовать и получить удовлетворительные стандарты в ходе обучения по одиннадцати «основным» юридическим предметам, таким как имущественное право, договорное право, право Европейского союза, завещания о завещании, администрация, римское право, международное частное право и нотариальная практика [2, с. 44-48]. С практической точки зрения, кандидат нотариуса, который является либо юрисконсультантом, либо барристером, либо имеет диплом юриста и удовлетворительно изучил все соответствующие «основные» юридические предметы, проводит два года заочного обучения в Университетском колледже Лондона на курсе нотариальной практики. Приступая к профессии нотариуса в Англии, человек должен сначала получить квалификацию нотариуса общего профиля. Более того, существуют дополнительные образовательные требования, предъявляемые Обществом нотариусов [3, с. 7]. В Ирландии кандидат в нотариусы должен быть адвокатом (профессиональным юристом) высших судов или адвокатом, имеющим не менее чем пятилетний опыт последипломной работы в общей юридической практике, прошедшим аспирантуру по курсу нотариата и сдавшим аспирантский экзамен на факультете нотариата в Ирландии/Институте нотариальных исследований.

Что касается их непосредственной практической деятельности, нотариусом в странах общего права (Великобритания, Австралия) считается должным образом назначенное государственное должностное лицо, на которого, помимо прочего, возложена обязанность привлекать, заверять или сертифицировать (обычно под своей официальной печатью, с возможностью использования в других странах):

– акты и другие документы, в том числе перевозка недвижимого и личного имущества;

– доверенности на недвижимое и личное имущество внутри страны или в других странах.

Кроме того, нотариус может быть уполномочен:

- нотариовать или удостоверять сделки, связанные с оборотными средствами;
- составлять завещания или другие завещательные документы;
- составлять протесты или другие официальные документы, связанные со случаями, касающимися плавания судов и их навигации, а также перевозкой грузов на кораблях [4, с. 57].

Одной из функций профессионального нотариуса по общему праву является известная функция проверки, удостоверения подлинности и подтверждения исполнения актов или других документов, включая доверенности. Общепринято, что профессиональные нотариусы в гражданской сфере пользуются правом администрирования принесения присяги и принятия деклараций для использования в судебных разбирательствах внутри страны и за ее пределами.

Для правовой системы США свойственен традиционный и органичный институт, который называется «публичным нотариусом». Немаловажно, что статус публичного нотариуса в США не схож со статусом латинского нотариуса и категорически отличается от статуса того же института нотариата, присущего Великобритании. Чтобы вести нотариальную деятельность в США, необязательно иметь не только юридическое, но и вообще высшее образование. Необходимо быть гражданином США или иметь вид на жительство и подать запрос государственному секретарю на выдачу соответствующей лицензии [5, с. 225]. В этом случае даже не нужно проходить специальную подготовку. Десять штатов попросят сдать несложный лицензионный экзамен, а в остальных сорока штатах вам не нужно будет сдавать экзамен [6, с. 146].

В результате число нотариусов в Соединенных Штатах в настоящее время достигает почти миллиона человек [7, с. 178].

В противовес существующим устоям практики общего права следует отметить, что нотариусом также является профессиональный юрист и государственный служащий, назначаемый государством для удостоверения подлинности юридических актов и договоров, составляемых нотариусом, и консультирования лиц, обращающихся к нему за услугами. Здесь уместно сослаться на нотариуса по гражданскому праву и его функции в трех системах гражданского права – Франции, Германии и Бельгии.

Главной особенностью работы нотариуса во Франции является аутентификация документов и контрактов, представленных сторонами нотариусу [8, с. 108]. Юридическое посредничество нотариуса придает доказательственную ценность и осуществимость договору или контракту [9, с. 119]. Подлинный документ, составленный нотариусом во Франции, имеет доказательственную ценность, хотя на деле это и опровергается с помощью специальных процедур, одной из которых является исключительная компетенция трибунала высшей инстанции. Нотариальный документ во Франции не требует судебного вмешательства для целей его исполнения. Нотариусы во Франции являются государственными служащими, хотя и практикуют как независимые специалисты [10, с. 41-48]. Иногда их функции описываются как подпадающие под определение «превентивной юрисдикции».

В Германии нотариус является независимым публичным должностным лицом, основной функцией которого является удостоверение подлинности документов [11, с. 378-396]. Как и во Франции, нотариально подтвержденный договор после его исполнения имеет исковую силу и особую дока-

зательную ценность. Нотариус действует в соответствии с инструкциями сторон и обеспечивает сторонам полную правоспособность действовать в конкретной сделке. Немецкий нотариус также консультирует стороны об их правах и обязанностях в отношении рассматриваемого договора.

В Бельгии главной задачей нотариуса (в целом) является установление подлинности документов. Услуги нотариуса в Бельгии могут быть как обязательными, так и необязательными, в зависимости от характера документа. Нотариус подтверждает, что все условия, требуемые законом в отношении соответствующего договора, соблюдены, и стороны обладают правосубъектностью и правоспособностью заключать юридические сделки. Согласно бельгийскому законодательству, нотариальный акт подлежит исполнению на всей территории Бельгии.

Таким образом, важно подчеркнуть, что в данный момент очень четко очерчивается тенденция смещения нотариатов различных моделей и правовых систем, в связи с чем возникают формы нотариата, вбирающие в себя различные элементы и признаки.

Повышение роли нотариата также является общемировой тенденцией и играет

важную роль в гражданском обороте, особенно за счет повышения количества сделок, требующих государственной регистрации, предоставления нотариусам возможности действовать за пределами традиционной сферы полномочий (например, возможности осуществлять медиативную деятельность) [12, с. 89].

Выводы

Как мы можем заключить, природа системы нотариата в разных правовых семьях разнится в зависимости от отношения к нотариату как государства, так и обращающихся физических и юридических лиц. Мы считаем, что в данном вопросе следует упростить процедуру становления нотариусом и дать возможность широкому кругу лиц совершать нотариальные действия с четким соответствием законодательству. Однако следует не забывать, что, как и в других странах континентального права, в отличие от общего права, в судебных вопросах большая доля приходится на нотариально заверенные акты. Именно поэтому данная имплементация и переход к публичному нотариату, как, например, в США, должны быть постепенными с разработкой определенных механизмов и процессов.

REFERENCES

1. Ral'ko V.V., Repin N.V., Dudarev A.V., Fomin V.A. Notariat. Uchebnik [Notariat: textbook]. Moscow, Yustitsiya, 2016.
2. Get'man-Pavlova I.V. Mezhdunarodnoye chastnoye pravo. Uchebnik dlya magistrov [International private law]. Moscow, 2013.
3. Begichev A.V. Notariat. Uchebnik dlya bakalavrov. Moscow, Prospekt, 2018.
4. Medvedev I.G. Mezhdunarodnoye chastnoye pravo i notarial'naya deyatel'nost'. 2-ye izd. [Private International Law and Notarial Activities, 2ed.]. Volters Kluver, 2005.
5. Gongalo B.M., Zaytseva T.I., Krashenninnikov P.V., Yushkova Ye.YU., Yarkov V.V. Nastol'naya kniga notariusa. 2-e izdaniye, ispravlennoye i dopolnennoye [Notary public's handbook, 2 ed.]. Vol. 1, Volters Kluver, 2004.
6. Kasatkina A.S. Status notariusa v mezhdunarodnom chastnom prave [Status of notaries in private international law]. International law and international organizations – Mezhdunarodnoye pravo i mezhdunarodnyye organizatsii, 2014, no. 3.

7. Goncharov A.I., Shcherbinin A.A. Finansovoye obespecheniye notariata za rubezhom [Financial support for notaries abroad]. Finance and credit – Finansy i kredit, 2009, no. 24 (360).
8. Mizintsev Ye.N. Latinskiy notariat v SSHA [Latin notary in USA]. Notarius, 2012, no. 2.
9. Terekhov Ye.V. Istoriya razvitiya i stanovleniya notariata [History of the development and formation of the notary public]. Topical problems of politics and law. Interuniversity collection of scientific articles – Aktual'nyye problemy politiki i prava. Mezhvuzovskiy sbornik nauchnykh statey. Penza, Inform.-izd. tsentr PGU, 2005, vol. 8.
10. Zaytseva T.I. Nekotoryye organizatsionno-pravovyye voprosy deyatel'nosti notariusov i notarial'nykh palat [Certain organisational and legal issues for notaries and chambers of notaries]. Notarial'nyy vestnik – Notarial messenger, Moscow, 2008, no. 10, pp. 41-48.
11. Ferens-Sorotskiy A.A. Notariata i printsipy grazhdanskogo protsessa. Notariat, gosudarstvennaya vlast' i grazhdanskoye obshchestvo: sovremennoye sostoyaniye i perspektivy [Notaries and principles of civil procedure. Notaries, state power and civil society: current state and prospects.] Materials of the All-Russian scientific-practical conference (February 15-16, 2007). Moscow, FRPK, 2007, pp. 93-98.
12. Kalinichenko T.G. Notarial'nye deystviya: ponyatie, sodержanie i vidy [Notarial acts: concept, content and types]. Notarial messenger. Moscow, 2009, no. 4, pp. 4-16.
13. Lukas D. V chem raznitsa mezhdu notariusom v Velikobritanii i notariusom v Soyedinennykh Shtatah? [What is the difference between a Notary Public in the UK and a Notary Public in the United States?]. Available at: <https://www.quora.com/What-is-the-difference-between-a-Notary-Public-in-the-UK-and-a-Notary-Public-in-the-United-States/>.
14. Piombino A.E. Spravochnik notariusa, printsipy, praktika i primery [Notary Public Handbook, Principles, Practices & Cases].