

## Сущность и особенности доказывания в нотариальной деятельности

Е. В. Погосян

Уральский государственный юридический университет,  
Российская Федерация, 620137, Екатеринбург, ул. Комсомольская, 21

**Для цитирования:** Погосян, Екатерина В. 2022. «Сущность и особенности доказывания в нотариальной деятельности». *Вестник Санкт-Петербургского университета. Право* 1: 125–141. <https://doi.org/10.21638/spbu14.2022.107>

В статье анализируются некоторые проблемы, связанные с доказыванием в нотариальной деятельности. Обосновывается актуальность разработки положений законодательства, направленных на усиление роли нотариуса в процессе доказывания, вводятся категории «пределы доказывания» и «стандарт доказывания» в нотариальной деятельности, обосновывается специфика доказательственного права применительно к нотариальному производству. Автор приходит к выводу, что установление пределов нотариального доказывания повышает значение формулировок в тексте договора (что именно было проверено и доказано нотариусом) и служат основанием для адекватного решения вопроса о доказательственном значении нотариального акта, отражая результаты разъяснительной и проверочной деятельности нотариуса. В предмет доказывания в нотариальном производстве предлагается включать документы, сведения и заявления, содержащие информацию о наличии или отсутствии определенных фактов, имеющих юридическое значение, необходимые для совершения нотариального действия. Изучая отдельные положения законодательства о нотариате, автор приходит к выводу о существовании презумпций в нотариальном процессе; под ними следует понимать положения, согласно которым тот или иной факт считается недоказанным, если допущено существенное нарушение нотариальной формы. Рассматривая особенности нотариальной деятельности в контексте доказывания обстоятельств, необходимых для совершения нотариального действия, автор обосновывает целесообразность выделять простые (одноэтапные) и сложные (многоэтапные) нотариальные производства. На основе примеров из судебной и нотариальной практики делается вывод, что главная задача правового регулирования процедуры нотариального доказывания состоит в том, чтобы создать условия для всестороннего установления нотариусом обстоятельств, имевших место во взаимоотношениях между сторонами нотариального производства, и для устранения субъективных факторов, связанных с особенностями восприятия однотипных правоотношений субъектами с разным уровнем психологического восприятия.

**Ключевые слова:** нотариус, доказательства, доказывание, предмет доказывания, пределы доказывания, стандарт доказывания, принципы доказывания.

...Говорить о профессии нотариуса означает говорить об истине.

Именно удостоверение истины было, есть и будет первейшей обязанностью нотариуса.

Андриан И. Галиндо<sup>1</sup>

## 1. Введение

Традиционно доказательства и доказывание являются центральной частью любого судебного процесса. Именно судебное доказывание формирует внутреннее убеждение судьи, от которого напрямую зависит, какое решение будет принято по делу. На первый взгляд, постановка вопроса о сущности и особенностях нотариального доказывания представляется несколько надуманной, поскольку нотариус не разрешает спора о праве, а следовательно, отнесение вопроса доказывания к его компетенции является излишним. Но это только на первый взгляд. В действительности, нотариусы, подтверждая юридически значимые факты, в своей каждодневной деятельности занимаются не чем иным, как доказыванием. Наглядным примером, иллюстрирующим значимость доказывания в нотариальной деятельности, выступает то, что нотариусы создают аутентичные акты, имеющие особую доказательственную и исполнительную силу, формируя тем самым бесспорные доказательства для суда (Погосян 2016, 19).

Нотариус обеспечивает правовую защиту, предупреждая споры и способствуя погашению будущих конфликтов, тем самым он является помощником правосудия. Специфический принцип, присущий только нотариальному производству, — принцип предупреждения правонарушений и споров, что, собственно, и характеризует нотариат как орган превентивного правосудия. Данный принцип заключается в правиле, согласно которому нотариус при совершении нотариальных действий должен стремиться к примирению и достижению согласия сторон нотариального акта. Обращаясь к нотариусу за совершением нотариального действия, стороны нотариального производства, как и стороны гражданского процесса, обмениваются доводами, поскольку зачастую возникают ситуации, когда заявители ввиду различия в понимании тех или иных норм законодательства должны доказать нотариусу возможность совершения нотариального действия. Например, довольно часто стороны нотариального производства по-разному трактуют те или иные условия договора. Обмениваясь перед нотариусом своими доводами, они тем самым находят компромиссный вариант разрешения проблемной ситуации. Именно возможность обмениваться доводами делает возможным существование доказывания в нотариальном процессе. От результатов такого доказывания напрямую зависит содержание нотариального акта, что впоследствии оказывает влияние на эффективность деятельности судебной системы и органов нотариата.

Вопросы доказывания в нотариальном производстве не являются предметом отдельного законодательного регулирования. Если в рамках гражданского процесса общие нормы о доказательствах содержатся в гл. 6 «Доказательства и доказывание»

---

<sup>1</sup> Интересные высказывания наших современников о нотариате. *Liveinternet*. 2010. <https://www.liveinternet.ru/community/3416630/post130893273>. Дата обращения 11 июля, 2021.

Гражданского процессуального кодекса РФ от 14.11.2002 № 138-ФЗ<sup>2</sup> (далее — ГПК РФ), то в рамках Основ законодательства РФ о нотариате нет специальной главы, регулирующей вопросы нотариального доказывания. Особенности доказывания в нотариальной деятельности выводятся из содержания целого ряда положений законодательства о нотариате. Так, согласно положениям ст. 48 Основ законодательства РФ о нотариате, одним из оснований отказа в совершении нотариального действия является то, что факты, изложенные в документах, представленных для совершения нотариального действия, не подтверждены в установленном законодательством РФ порядке, при условии что подтверждение требуется в соответствии с законодательством РФ. Согласно ст. 55 Основ законодательства РФ о нотариате при удостоверении сделок, направленных на отчуждение или залог имущества, права на которое подлежит регистрации, нотариус проверяет принадлежность данного имущества лицу, его отчуждающему или закладывающему. Из содержания ст. 55 Основ законодательства РФ о нотариате вытекает, что, проставляя на сделке свою удостоверительную надпись, нотариус подтверждает тем самым результаты своей проверочной деятельности, а именно то, какие обстоятельства им были установлены, от проверки каких обстоятельств он уклонился по тем или иным причинам. Согласно ст. 72 Основ законодательства РФ о нотариате, нотариус при выдаче свидетельства о праве на наследство по закону путем истребования соответствующих доказательств проверяет факт смерти наследодателя, время и место открытия наследства, наличие отношений, являющихся основанием для призвания к наследованию по закону лиц, подавших заявление о выдаче свидетельства о праве на наследство, состав и место нахождения наследственного имущества. Положения ст. 73 Основ законодательства РФ о нотариате устанавливают, что при выдаче свидетельства о праве на наследство по завещанию нотариус путем истребования соответствующих доказательств проверяет факт смерти наследодателя, наличие завещания, время и место открытия наследства, состав и место нахождения наследственного имущества, а также круг лиц, имеющих право на обязательную долю в наследстве (Погосян 2016, 20).

Таким образом, специфика доказательственного права применительно к нотариальному производству проявляется прежде всего в практически полном отсутствии правового регулирования процедуры доказывания в процессе совершения нотариальных действий. Большинство норм, посвященных доказыванию в нотариальном производстве, носят отсылочный характер. Для иллюстрации приведем норму ст. 103 Основ законодательства РФ о нотариате, посвященную действиям нотариуса по обеспечению доказательств: при выполнении процессуальных действий по обеспечению доказательств нотариус руководствуется соответствующими нормами гражданского процессуального законодательства РФ.

Еще одна специфичная черта доказательственного права проявляется в том, что специальные нормы, относящиеся к доказыванию в нотариальном производстве, устанавливающие объем информации, необходимой нотариусу для совершения нотариальных действий, и способ ее фиксирования, содержатся не только в процессуальных источниках, но и в нормативных документах Федеральной нота-

---

<sup>2</sup> Здесь и далее все ссылки на российские нормативно-правовые акты и судебную практику приводятся по СПС «КонсультантПлюс». Дата обращения 14 октября, 2021. <http://www.consultant.ru>.

риальной палаты, например в Регламенте совершения нотариусами нотариальных действий.

## 2. Основное исследование

### 2.1. Понятие доказывания

В рамках общей теории государства и права С. С. Алексеев высказывает свой взгляд на доказывание, понимая его в узком и широком смысле. Доказывание в широком смысле — это деятельность субъектов, направленная на установление с помощью юридических доказательств истинности обстоятельств дела (Алексеев 1973, 243). В законодательстве, на практике и в теории под доказыванием нередко понимают деятельность по представлению доказательств, по участию в их исследовании и оценке. В таком (узком) смысле понятие доказывания довольно близко к понятию логического доказывания, т. е. аргументирования, когда оно состоит в деятельности по обоснованию выдвигаемых доводов и возражений, по убеждению в их истинности тех или иных лиц (Алексеев 1973, 247).

В чем же состоят главные отличия судебного доказывания от нотариального?

Как и любое доказывание, нотариальное доказывание также выступает разновидностью познавательного процесса, целью которого является установление фактического состава, необходимого для совершения нотариального действия. Характерная особенность доказывания в нотариальном процессе — то, что установление фактов и обстоятельств происходит при отсутствии нарушенного или оспариваемого права.

В нотариальном праве не употребляется термин «формы нотариального познания», но можно утверждать, что деятельность нотариуса в большей степени основана на непосредственном познании. Нотариус обычно выступает в качестве «квалифицированного свидетеля», удостоверяющего лишь то, что он наблюдал лично.

Поэтому нотариальные действия — это, как правило, результат того, что нотариус познал непосредственно: из заявлений лиц, обратившихся за их совершением, договоренностей сторон нотариального производства по поводу условий сделки, достигнутых в присутствии нотариуса и т. д. Так, при удостоверении договора отчуждения имущества нотариус выясняет истинные намерения сторон, разъясняет им содержание и последствия заключения договора, чтобы их неосведомленность не привела к дальнейшему спору в отношении имущества. В нотариальной практике часто возникают ситуации, когда стороны, обращаясь к нотариусу с целью отчуждения имущества, имеют в виду разные сделки: например, одна сторона намеревается заключить договор дарения, а другая — договор аренды. Поэтому ядро удостоверительной деятельности нотариуса состоит в проверке правильности изъявления воли сторон, что невозможно без обмена доводами между лицами, обратившимися за совершением нотариального действия. Нотариус удостоверяет и факт произнесения в его присутствии заявлений сторон, и факт получения сторонами разъяснений от него. В отличие от других должностных лиц, представителей органов власти, нотариус наделен уникальным правом — проверять правильность формирования воли сторон и правильность ее изъявления. Для того чтобы проверить указанные обстоятельства, заявители должны доказать нотариусу наличие

или отсутствие юридических обстоятельств, которые служат основанием для инициирования соответствующего нотариального производства. Таким образом, деятельность по доказыванию по общему правилу адресована нотариусу. Вместе с тем в случае невозможности совершения нотариального действия, напротив, нотариус должен доказать наличие оснований для отказа в его совершении.

Нотариальные производства могут совершаться в один и в несколько этапов. Так, существуют нотариальные действия (например, свидетельствование подлинности подписи переводчика на документе), которые совершаются быстро и представляют собой одно разовое или совокупность нескольких несложных действий, и нотариальные действия, требующие более длительной подготовки (удостоверение договора, выдача свидетельства о праве на наследство), когда нотариус совершает множество действий, связанных с проверкой правоспособности и дееспособности обратившихся лиц, истребованием необходимых для совершения нотариального действия сведений и документов, проверкой законности сделки, привлечения иных лиц (например, для получения согласия супруга на совершение сделки).

В связи с этим представляется целесообразным выделять простые (одноэтапные) и сложные (многоэтапные) нотариальные производства.

*Простые нотариальные производства* (свидетельствование верности копий документов и выписок из них, свидетельствование подлинности подписи на документе, свидетельствование подлинности подписи переводчика на документе, удостоверение доверенности и т. д.) совершаются в день обращения заявителя к нотариусу и предусматривают комплекс процессуальных действий нотариуса, направленных на проверку объективных и субъективных условий для совершения нотариального действия. Так, при свидетельствовании верности копии с подлинником документа нотариусу необходимо установить личность гражданина, обратившегося к нему за совершением нотариального действия, проверить соответствие копии оригиналу документа, а также общим требованиям, предъявляемым ст. 45 Основ законодательства о нотариате к документам, представляемым для совершения нотариального действия.

*Сложные нотариальные производства* (удостоверение сделок, выдача свидетельства о праве на наследство, принятие мер к охране наследственного имущества и пр.) совершаются в несколько этапов, на каждом из которых происходит возбуждение нотариального производства, установление юридического состава, необходимого для совершения нотариального действия, и совершение нотариального действия нотариусом. При этом невозможно заранее определить количество этапов, так как, например, наследственное дело может быть возобновлено для выдачи дополнительного свидетельства о праве на наследство. Более того, в рамках единого нотариального процесса могут совершаться различные нотариальные производства, как независимо, так и совместно друг с другом. Если нотариальные производства вытекают из одного правоотношения (например, наследственного), касаются одной группы субъектов и связаны по смыслу, то, как правило, они объединяются в одно производство (например, производство по выдаче свидетельства о праве на наследство и производство по принятию мер к охране наследственного имущества).

Говоря о доказывании в том контексте, который заложен в данное понятие процессуальным законодательством, следует отметить, что наиболее ярко нотари-

альное доказывание можно проследить именно в сложных нотариальных производствах, где стороны обмениваются доводами и нотариус проверяет и фиксирует правильность формирования и изъясления воли сторон.

Нотариус, как и судья, устанавливает имевшие место факты, т. е. в данном случае доказывание основано на опосредованном познании. Лица, обратившиеся за совершением нотариального действия, представляют сведения и документы, бесспорно подтверждающие определенные факты. Так, факт смерти наследодателя и время открытия наследства подтверждаются свидетельством о смерти, а место открытия наследства — справкой жилищного органа. На основе представленных сведений, подтверждающих право или факт, об удостоверении которого или подтверждении которого просят лица, обратившиеся за совершением нотариального действия, нотариус приходит к умозаключению по рассматриваемой ситуации, что отражается в нотариальном акте. Отсюда вытекает следующее: доказывание в нотариальной деятельности носит двоякий характер и направлено на правильное и своевременное подтверждение фактов и событий, имевших место в реальной действительности. Как справедливо отмечает Н. Е. Шалаева, с одной стороны, нотариус обязан исследовать и оценивать предоставленные доказательства, с другой — он непосредственно участвует в их создании (Шалаева 2012, 5). В данном контексте целесообразно говорить о формировании доказательств нотариусом, так как нотариус, помимо исследования и оценки доказательств, заключает в законную форму полученные от компетентных органов и заявителей сведения и информацию.

Доказывание в нотариальном производстве, как и в гражданском процессе, «строится не только в соответствии с предписаниями норм права, но и по законам и закономерностям познания в соответствии с принципами логического мышления», — точно отметила И. В. Решетникова, говоря о процессуальном доказывании (Решетникова 2013, 28). Большую роль в доказывании играют и законы психологии. Так, по общему правилу нотариус проверяет дееспособность гражданина, обратившегося за совершением нотариального действия, не только по документам, устанавливающим личность, но и путем внешнего осмотра посетителя, беседы, в ходе которой, как правило, задается несколько вопросов общего характера, а затем более конкретных вопросов, позволяющих понять, для совершения какого нотариального действия обратился заявитель. В таких случаях деятельность по доказыванию начинает подчиняться законам психологии, поскольку нотариусу необходимо оценить психическое состояние обратившегося к нему лица. Устанавливая дееспособность в ходе личной беседы, нотариус ориентируется прежде всего на собственное восприятие, оценивая, понимает ли заявитель значение своих действий или нет. В судебной практике описан случай, когда к гражданке для удостоверения доверенности на управление и распоряжение имуществом выезжали два нотариуса, при этом один отказался удостоверять доверенность, усомнившись в способности лица понимать свои действия, а другой удостоверил документ<sup>3</sup>. Таким образом, комплексность доказывания в нотариальном производстве по аналогии с гражданским процессом выражается в переплетении процессуальных норм с законами логики и психологии, которые зачастую отдают пальму первенства

---

<sup>3</sup> Обзор нотариальной и судебной практики Московской области по отдельным вопросам, относящимся к сделкам за 2007 год. Дата обращения 11 июля, 2021. <https://www.garant.ru/products/ipo/prime/doc/28865417>.

в принятии решения о том, совершать нотариальное действие либо отказать в его совершении, нотариальному усмотрению.

## 2.2. Предмет доказывания и источники его формирования

Предмет доказывания — это процессуальный термин, который с точки зрения познания представляет собой скорее объект, поскольку дает ответ на вопрос «что доказываем?» Как верно отмечает М. А. Фокина, достижение цели доказывания возможно лишь при правильном определении предмета доказывания и субъектов (Фокина 2010, 12).

В науке гражданского процесса не сложилось единого понимания понятия «предмет доказывания». В целом дискуссия развивается относительно вопроса о том, какие именно юридические факты входят в предмет доказывания. Так, одни авторы предлагают понимать предмет доказывания в узком смысле, включая в него лишь юридические факты материально-правового характера, другие включают в предмет доказывания и иные факты.

Например, по мнению А. Ф. Клейнмана, «предмет доказывания — это лишь юридические факты основания иска и возражений против него, на которые указывает материальная норма, которая подлежат применению» (Клейнман 1967, 33). С. В. Курылев отмечал, что предмет доказывания образуют юридические факты, состав которых определяется материально-правовой нормой, подлежащей применению в конкретном деле, и пояснял, что ни требования сторон, ни их возражения не имеют определяющего значения (Курылев 2010, 317).

Д. М. Чечот и некоторые другие ученые предприняли попытку пересмотреть узкое понимание предмета доказывания, обосновывая необходимость включения в предмет доказывания не только юридические факты, характеризующие материальные правоотношения между истцом и ответчиком, но и факты, подтверждающие право истца на предъявление иска, являющиеся основанием заявления любого процессуального ходатайства (об отводе, о приостановлении производства по делу, об оставлении иска без рассмотрения и др.) (Мусин 1999, 185). И. В. Решетникова полагает, что предмет доказывания охватывает более широкий круг фактов: основные материально-правовые, вспомогательные (доказательственные факты, факты, установление которых необходимо для вынесения частного определения), процессуальные и проверочные факты (Решетникова 2011, 7). В. В. Ярков отмечает, что предметом доказывания выступает совокупность юридических фактов, которые необходимо установить путем опосредованного познания, иначе говоря, доказать субъектам доказывания (Ярков 2012, 156).

Таким образом, предмет доказывания в гражданском процессе — это та совокупность фактов, которые необходимо установить (доказать) в суде при рассмотрении дела. Состав же элементов предмета доказывания зависит от позиции отдельных авторов по этому вопросу.

В нотариальном производстве нотариус также устанавливает фактический состав, необходимый для совершения нотариального действия. Для каждого вида нотариального действия требуется установить свой круг юридических фактов, затребовать соответствующие документы, пригласить определенный круг лиц (например, супруга, долевого собственника и т. п.). Представляется, что в предмет

*доказывания в нотариальном производстве* будут включаться документы, сведения и заявления, содержащие информацию о наличии или отсутствии определенных фактов, имеющих юридическое значение, необходимые для совершения нотариального действия.

Каковы *источники формирования предмета доказывания* в нотариальном производстве? Учитывая специфику нотариальной деятельности, ее публично-правовой характер, полагаем, что, помимо норм материального права, к таковым следует отнести:

- документы органов государственной власти РФ и субъектов РФ, в том числе судебные акты, органов местного самоуправления, компетентных органов и должностных лиц иностранных государств, нотариусов, в том числе в электронной форме;
- государственные реестры, федеральные информационные ресурсы, государственные регистры, в том числе находящиеся в открытом доступе;
- единую информационную систему нотариата;
- заявления лиц, обратившихся за совершением нотариальных действий, и иных лиц, участвующих в совершении нотариального действия;
- документы и сведения, исходящие от физических и юридических лиц, в том числе информационные ресурсы.

В гражданском процессуальном праве существует группа фактов, которые не подлежат доказыванию. Статья 61 ГПК РФ относит к таковым следующие факты:

- общеизвестные;
- преюдициальные;
- подтвержденные нотариусом при совершении нотариального действия.

Думается, что ввиду бесспорного характера нотариального процесса документальное подтверждение требуется для всей совокупности фактов, на основе которых нотариус выявляет наличие или отсутствие оснований для совершения нотариального действия. Однако в нотариальном процессе могут встречаться случаи *признания факта*, которые освобождают одну из сторон нотариального правоотношения от обязанности доказывания. Так, согласно ст. 1155 Гражданского кодекса РФ (части третьей) от 26.11.2001 № 146-ФЗ (далее — ГК РФ), наследство может быть принято наследником по истечении срока, установленного для его принятия, без обращения в суд при условии согласия в письменной форме на это всех остальных наследников, принявших наследство. Согласие наследников является основанием аннулирования нотариусом ранее выданного свидетельства о праве на наследство и основанием выдачи нового свидетельства. Аналогичный порядок предусмотрен для включения в круг наследников лица, не подтвердившего родственные отношения с наследодателем как не сохранившего соответствующие документы. В данном случае согласие наследников становится доказательством права другого наследника на принятие наследства.

Также можно говорить о существовании особой преюдициальности применительно к нотариальным актам. Как известно, основа преюдициальности в гражданском процессе — это общеобязательность судебных актов. Цель преюдициальности — недопустимость повторного доказывания фактов, установленных вступив-

шим в законную силу судебным актом. В нотариальном производстве юридический факт или совокупность юридических фактов подтверждается официальным документом, снабженным обязательными для него реквизитами, нотариальным актом. В силу своей публично-правовой природы и своих свойств (доказательственная сила, исполнительная сила, точная дата, возможность опубликования в государственных реестрах, противопоставимость третьим лицам (обязательный характер нотариального акта распространяется не только на стороны, но и на третьих лиц), вечное хранение, конфиденциальность) нотариальный акт сам по себе является преюдициальным, т. е. общеобязательным как для лиц, обратившихся к нотариусу за совершением нотариального действия, так и для третьих лиц, а факты, установленные нотариусом при его удостоверении, не подлежат повторному доказыванию ни в суде, ни в рамках последующих нотариальных процедур. Так, в случае выявления после выдачи свидетельства о праве на наследство наследственного имущества, на которое такое свидетельство не было выдано, выдается дополнительное свидетельство о праве на наследство (п. 2 ст. 1162 ГК РФ) в том же порядке и той же форме, что и первичное свидетельство о праве на наследство. При этом наследникам не требуется заново представлять нотариусу документы, подтверждающие факт места и времени открытия наследства, факт родственных отношений с наследодателем и т. д.

Крайне важным элементом в структуре процессуального доказывания являются *презюмции* (от лат. *praesumptio* — предположение) — общие правила, выражающие устойчивые, неоднократно повторяющиеся связи между фактами, явлениями, событиями, свойствами. По своей сущности презюмции несут в себе считающееся истинным предположительное знание о существовании каких-либо фактов, явлений, событий, состояний, отношений, которые принимаются без доказательства. Существуют различные классификации презюмций (Сериков 2004, 127–143), но в рамках настоящего исследования нас интересуют лишь те, которые закреплены в законе (правовые презюмции) и относятся к нотариальной деятельности. Понятие относимости и допустимости доказательств используется не только в судопроизводстве, но и в любом правоприменительном процессе, включая нотариальный.

На первый взгляд, презюмциям нет места в нотариальном процессе, так как все факты, лежащие в основе нотариального действия, должны быть подтверждены бесспорными доказательствами. Однако, изучая отдельные положения законодательства о нотариате, можно говорить о существовании процессуальных презюмций; под ними следует понимать положения, согласно которым тот или иной факт считается недоказанным, если допущено существенное нарушение нотариальной формы. Какие нарушения считаются существенными, устанавливает законодательство о нотариате и нотариальная практика. Так, по некоторым делам нотариус отказывает в совершении нотариального действия со ссылкой на несоответствие документов, представленных нотариусу, требованиям законодательства, а суд признает такой отказ законным. Например, даже в случае, когда наследник подтвердил искомые факты необходимыми доказательствами, нотариус, согласно ст. 48 Основ законодательства РФ о нотариате, вправе отказать ему в совершении нотариального действия, поскольку представленные им документы не соответствуют требованиям законодательства о нотариате. Так, в соответствии со ст. 45 Основ

законодательства РФ о нотариате, нотариусы не принимают для совершения нотариальных действий документы, имеющие подчистки или приписки, зачеркнутые слова или иные неоговоренные исправления, а также исполненные карандашом. Из положений данной нормы следует, что нотариус должен быть предельно внимателен не только к содержанию, но и к форме документов, представленных для совершения нотариального действия. В случае обнаружения недостатков нотариус, как правило, отказывает в совершении нотариального действия и предлагает заявителю обратиться в ту организацию, которая выдала документ, для исправления его недостатков. В данном случае в основе презумпции лежит практический опыт, свидетельствующий о том, что нарушение нотариальной формы приводит к невозможности установления или подтверждения искомого факта.

Отдельные презумпции, касающиеся существа нотариальной деятельности, закреплены также в нормах материального права и международных актах. Пункт 8 Базовых принципов системы латинского нотариата устанавливает: «Нотариальные документы имеют как *презумпцию законности*, так и *презумпцию достоверности* (курсив мой. — Е. П.). В соответствии с презумпцией законности юридическое действие или документ для того, чтобы иметь силу, должны объединять в себе установленные законом условия. В частности, необходимо, чтобы воля договаривающихся сторон была изъявлена свободно и сознательно в присутствии нотариуса. Презумпция достоверности означает, что факты, изложенные в документе и произошедшие в присутствии нотариуса или о которых нотариусу доподлинно известно, признаются достоверными»<sup>4</sup>.

Пункт 2 ст. 1153 ГК РФ устанавливает *презумпцию фактического принятия наследства*. Наследник, вступивший в фактическое владение наследственным имуществом, считается принявшим наследство, пока не доказано иное.

Для нотариальной практики большое значение имеет конкретная определенность презумпций, поскольку они указывают, имеет ли кто-либо право действовать определенным образом.

### 2.3. Пределы нотариального доказывания

В теории процессуального познания одним из наиболее сложных и дискуссионных остается вопрос о пределах доказывания. Как справедливо отмечает Ю. В. Боруленков, это наименее устоявшееся понятие теории доказательств (Боруленков 2014). Долгое время в процессуальной литературе предмет и пределы доказывания отождествлялись. Так, Г. Л. Осокина отмечает, что судебное познание как вид процессуальной деятельности суда и участвующих в деле лиц имеет четко обозначенные границы или пределы, которые именуются как предмет познания (Осокина 2008, 558). Данный подход можно объяснить тем, что пределы доказывания — оценочная категория, определение которой является скорее вопросом факта при рассмотрении каждого отдельного юридического дела. Пределы доказывания представляют собой совокупность доказательств, достаточных для достоверного выяснения обстоятельств, входящих в предмет доказывания.

---

<sup>4</sup> Базовые принципы системы Латинского нотариата. 1986. Дата обращения 11 июля, 2021. <https://www.c-z-s.ru/doc/notariat/law/bazovyie-principyi-sistemyi-latinskogo-notariata.-utverzhdie.pdf>.

Проецируя данную категорию на нотариальный процесс, отметим, что понятие «пределы доказывания» тесно переплетается с понятием «объем удостоверения». Так, не все условия, составляющие текст нотариально удостоверенного документа, входят в объем удостоверения со стороны нотариуса. Следует разграничивать факты, удостоверяемые нотариусом в его присутствии, и заявления сторон, которыми они обмениваются, например, при подписании договора. Факты, засвидетельствованные нотариусом лично (дата, место, личность подписантов), составляют основу аутентичной силы нотариального акта<sup>5</sup>. Как справедливо отмечает М. З. Шварц, «эти факты противопоставляются всем третьим лицам, ибо зафиксированы не сторонами сделки и установлены не на основе их заявлений, а засвидетельствованы публичным должностным лицом» (Шварц 2012, 71–72).

Представляется, что предмет и объем нотариального удостоверения, а следовательно, и пределы доказывания могут зависеть от конкретных условий совершения нотариального действия. Так, в нотариальной практике наиболее часто встречается включение в текст сделки оговорки о том, что покупная цена объекта уплачена продавцом покупателю до подписания договора. Поскольку нотариус не являлся свидетелем данного факта, в тексте сделки возникают констатации, не выступающие предметом удостоверения со стороны нотариуса. Таким образом, пределы нотариального доказывания повышают значение формулировок в тексте договора (что именно было проверено и доказано) и служат основанием для адекватного решения вопроса о доказательственном значении нотариального акта, отражая результаты разъяснительной и проверочной деятельности нотариуса.

#### *2.4. Субъекты доказывания*

Субъектами гражданско-процессуальных отношений являются суды, рассматривающие дела, лица, участвующие в деле, к которым в силу закона относятся стороны, третьи лица, прокурор, лица, обращающиеся в суд за защитой прав, свобод, законных интересов других лиц или вступающие в процесс в целях дачи заключения по основаниям, предусмотренным ст. 4, 46, 47 ГПК РФ, заявители и заинтересованные лица по делам особого производства, а также лица, содействующие осуществлению правосудия (свидетели, переводчики, эксперты и представители сторон).

Что касается нотариального процесса, то к его субъектам традиционно относятся:

- нотариус и лица временно исполняющие обязанности нотариуса;
- стороны нотариального действия;
- лица, чьи права и законные интересы затрагиваются совершением нотариального действия;
- лица, способствующие совершению нотариального действия, но не имеющие в нем собственного материально-правового интереса (Ярков 2017, 56).

Стороны нотариального производства являются лицами, в отношении которых совершаются нотариальные действия.

---

<sup>5</sup> Неоценимый вклад в исследование этого вопроса внесла диссертационная работа А. В. Грядова «Доказательственная сила нотариального акта в праве России и Франции» (Грядов 2012).

Лица, чьи права и законные интересы затрагиваются совершением нотариального действия, непосредственно не участвуют в совершении нотариального действия, однако имеют юридический интерес в отношении результата нотариального производства, в связи с чем вправе оспорить в судебном порядке совершенное действие; например, супруг может оспорить сделку отчуждения недвижимости, если она была осуществлена без его согласия (п. 3 ст. 35 Семейного кодекса РФ).

Лица, способствующие совершению нотариального действия, не имеют в нем собственного материально-правового или юридического интереса. Однако их деятельность способствует достижению задач нотариальной деятельности и успешному осуществлению функций нотариата в правовой системе. Например, переводчик обеспечивает понимание нотариального акта и нотариальной деятельности стороной, которая не владеет языком нотариального производства (Ярков 2017, 56).

Субъектами, участвующими в доказывании, являются нотариус (лицо, временно исполняющее обязанности нотариуса) и стороны (лица, обращающиеся за совершением нотариального действия). Также к субъектам доказывания относятся лица, чьи права и законные интересы затрагиваются совершением нотариального действия, поскольку они обязаны сообщить нотариусу определенные сведения, без которых нотариальное действие не может быть совершено или может быть оспорено. Лица, способствующие совершению нотариального действия, субъектами доказывания не являются.

С учетом целей настоящего исследования, а также назначения отдельных участников нотариального процесса предлагаем выделить три группы субъектов в контексте нотариального доказывания.

*Публичные субъекты доказывания* — нотариус и лица, временно исполняющие обязанности нотариуса, не только являющиеся носителями информации о факте, который необходимо установить для совершения нотариального действия, но и в порядке, предусмотренном законодательством о нотариате, осуществляющие сбор и преобразование данной информации в достоверное знание в целях совершения нотариального действия. В ходе нотариального производства публичные субъекты доказывания осуществляют деятельность: 1) по установлению (привлечению) субъектов нотариального процесса; 2) сбору, проверке и оценке доказательств; 3) обеспечению прав и соблюдению обязанностей участников нотариального производства; 4) изданию аутентичных нотариальных актов; 5) контролю за обеспечением прав граждан и организаций, обратившихся за совершением нотариального действия. Только публичный субъект нотариального доказывания несет непосредственную ответственность за совершение неправомерных нотариальных действий или отказ в их совершении. Удостоверительная деятельность публичного субъекта нотариального доказывания обуславливает успех решения задач, возложенных на нотариат как орган беспорочной гражданской юрисдикции.

*Стороны нотариального действия, а также лица, чьи права и законные интересы затрагиваются совершением нотариального действия.* Отличительные черты данной группы субъектов сводятся к следующим: 1) эти субъекты не несут непосредственной ответственности за достижение задач нотариального доказывания; 2) на них не возлагается обязанности проверки и оценки доказательств; 3) они участвуют в нотариальном процессе с определенных доказательственных позиций, определяемых законодательством о нотариате либо их интересами; 4) они не обла-

дают властными полномочиями, не являются субъектами применения права. Участвуя в деятельности по доказыванию, они обязаны представлять доказательства, участвовать в нотариальном действии, в порядке, предусмотренном Основами законодательства о нотариате и Регламентом совершения нотариальных действий, а также участвовать в проверке и оценке доказательств, влияя на установление фактического состава, необходимого для совершения нотариального действия в целях защиты своих прав и законных интересов.

*Лица, способствующие совершению нотариального действия, но не имеющие в нем собственного материально-правового интереса.* Данные лица, как правило, выполняют разовые вспомогательные функции (например, переводчик или рукоприкладчик), необходимые для совершения нотариального действия, либо к ним обращено требование о предоставлении документов, содержащих информацию о фактах (банки, территориальные органы Росреестра, Управления Пенсионного фонда РФ и т. д.). Также к данной группе лиц следует отнести секретарей и делопроизводителей нотариальной конторы, исполняющих вспомогательные обязанности в нотариальном процессе.

Все вышеперечисленные лица не имеют собственного интереса в нотариальном производстве. Главный смысл их деятельности — способствовать совершению нотариального действия или получению достоверной информации.

## **2.5. Стандарт доказывания в деятельности нотариуса**

Понятие «стандарт доказывания», широко известное английскому и американскому доказательственному праву, в российском гражданском процессе впервые применено И. В. Решетниковой (Решетникова 1999, 133–135), которая в своих выступлениях не раз подчеркивала, что стандарт доказывания — это определенная степень уверенности в том, что все обстоятельства по делу установлены и можно вынести обоснованный судебный акт. По ее словам, термин «стандарт доказывания» в состязательной системе судопроизводства означает, что обстоятельства скорее доказаны, чем нет, либо установлены за пределами разумных сомнений (Коробка 2021).

В настоящее время в судебных актах Верховного Суда РФ активно используется понятие «стандарт доказывания»; под ним в судебной практике фактически понимается круг обстоятельств, входящих в предмет доказывания, бремя подтверждения которых лежит на лице, заявляющем соответствующие требования или возражения<sup>6</sup>.

Различаются следующие стандарты доказывания: обычный (баланс вероятностей или разумная степень достоверности), пониженный (минимально необходимая степень достоверности), повышенный (ясные и убедительные доказательства), наиболее высокий (достоверность за пределами разумных сомнений).

Нотариальному производству неизвестно понятие «стандарт доказывания», несмотря на то что доказательственная функция является важнейшей в деятельности нотариата, а исследование процедуры нотариального производства как процесса доказывания видится крайне перспективным и необходимым.

<sup>6</sup> Определения Верховного Суда РФ от 27.05.2015 № 302-ЭС14-7670, от 10.06.2015 № 305-ЭС15-2572, от 10.07.2017 № 305-ЭС17-4211, от 29.10.2018 № 308-ЭС18-9470.

Истина есть правильное, адекватное отражение предметов и явлений действительности познающим субъектом (Губский 2000, 189). Наряду с категорией истины в процессуальном законе существует понятие достоверности. Достоверным является обоснованное, доказанное знание, истинность которого не вызывает сомнений.

Основное предназначение нотариуса — это придание достоверного, неоспоримого характера юридическим действиям субъектов гражданского оборота. Для этого нотариус наделен правом самостоятельно собирать доказательства либо, когда это невозможно в силу закона, предложить сторонам представить соответствующие доказательства, необходимые для совершения нотариального действия.

Согласно ст. 48 Основ законодательства РФ о нотариате, одно из оснований отказа нотариуса в совершении нотариального действия — ситуация, когда факты, изложенные в документах, представленных для совершения нотариального действия, не подтверждены в установленном законодательством РФ порядке, при условии что подтверждение требуется в соответствии с законодательством РФ.

В этом смысле доказывание в нотариальном процессе представляет для участников нотариального производства более сложную задачу, нежели доказывание в гражданском процессе.

Лица, обратившиеся к нотариусу за совершением нотариального действия, обязаны подтвердить фактические обстоятельства, за удостоверением которых они обратились, в противном случае они несут негативные последствия отказа в совершении нотариального действия. Если в гражданском процессе бремя доказывания стороной своих требований и возражений должно быть потенциально реализуемым и недопустимо возлагать на сторону обязанность доказывания определенных обстоятельств в ситуации невозможности получения ею доказательств по причине нахождения их у другой стороны спора, недобросовестно их не раскрывающей, то в нотариальном процессе при непредставлении необходимых доказательств достоверяемого факта (независимо от причин) нотариальное действие не может быть совершено. Так, согласно п. 4.5 Методических рекомендаций по оформлению наследственных прав (утв. Решением Правления Федеральной нотариальной палаты от 25.03.2019, протокол № 03/19), нотариус обязан разъяснить заявителю, какие документы ему следует представить для нотариального удостоверения его прав и полномочий (на наследство, на долю в общем имуществе, исполнителя завещания), самостоятельно в соответствии с Регламентом. Выдача свидетельств, удостоверяющих права заявителя, возможна при наличии в наследственном деле всех документов и сведений, подтверждающих юридические факты и юридически значимую информацию, предусмотренные законодательством для удостоверения этих прав и полномочий.

Думается, можно говорить о повышенном стандарте доказывания в нотариальном процессе, который предполагает необходимость представления нотариусу доказательств, бесспорно подтверждающих право или факт, за удостоверением которого заявители обратились к нотариусу.

Главная задача правового регулирования процедуры нотариального доказывания состоит в том, чтобы создать условия для всестороннего установления нотариусом обстоятельств, имевших место во взаимоотношениях между сторонами нотариального производства, с тем чтобы устранить субъективные факторы, свя-

занные с особенностями восприятия однотипных правоотношений субъектами с разным уровнем психологического восприятия (Погосян 2016, 25).

Вышеизложенное подтверждает актуальность дальнейшей разработки тех положений законодательства, которые направлены на усиление роли нотариуса в процессе доказывания.

### 3. Выводы

Подводя итог рассмотрению особенностей нотариального доказывания, можно сделать следующие выводы, отражающие его специфику и отличие от доказывания в гражданском процессе.

Во-первых, характерной особенностью доказывания в нотариальном процессе, является то, что установление фактов и обстоятельств происходит при отсутствии нарушенного или оспариваемого права, как в гражданском процессе, когда каждая сторона в обоснование своих требований и возражений ссылается на определенные факты, а суд на основании принципа состязательности оценивает доказательства, представленные сторонами, и выносит решение по делу. В нотариальном доказывании на первый план выходит воля лица, обращающегося за совершением нотариального действия. Именно это лицо инициирует нотариальный процесс, и от его активных действий по собиранию и представлению доказательств зависит результат нотариального производства. Окончательная квалификация доказательств, представленных лицами, обратившимися за совершением нотариального действия, производится нотариусом, который толкует волю заявителей, руководствуясь нормами материального права, процедурными правилами, правовыми обычаями, сложившимися в нотариальном праве, и собственным усмотрением, облекая ее в форму аутентичного нотариального акта.

Во-вторых, деятельность нотариуса в большей степени основана на непосредственном познании, поскольку нотариальные действия, как правило, — это результат того, что нотариус познал непосредственно, т. е. из заявлений лиц, обратившихся за их совершением, договоренностей сторон нотариального производства по поводу условий сделки, достигнутых в присутствии нотариуса, и т. д. Вместе с тем нотариус, как и судья, устанавливает имевшие место факты, т. е. в данном случае доказывание основано на опосредованном познании.

В-третьих, в процессе нотариального познания субъекты нотариального правоотношения преследуют общую цель — установление бесспорности фактов и обстоятельств, которые подтверждаются и удостоверяются нотариусом в установленной законом форме. В этом смысле подобная деятельность носит удостоверительный характер, а само доказывание в нотариальном процессе выполняет одновременно две функции: познавательную и удостоверительную.

### Библиография

- Алексеев, Сергей С. 1973. *Проблемы теории права*: в 2 т. Т. 1. Свердловск: Свердловский юридический институт.
- Боруленков, Юрий П. 2014. «Пределы доказывания как категория». *Уголовное судопроизводство* 3: 29–32.

- Грядов, Алексей В. 2012. *Доказательственная сила нотариального акта в праве России и Франции*. М.: Инфотропик Медиа.
- Губский, Евгений, Ф., ред. 2000. *Философский энциклопедический словарь*. М.: ИНФРА-М.
- Клейнман, Александр Ф. 1967. *Новейшие течения в советской науке процессуального права*. М.: Изд-во Моск. ун-та.
- Коробка, Екатерина. 2021. «Должны ли стандарты доказывания быть закреплены в законе?» *Адвокатская газета*. Дата обращения 11 июля, 2021. <https://www.advgazeta.ru/novosti/dolzny-li-standarty-dokazyvaniya-byt-zakrepleny-v-zakone/>.
- Курyleв, Сергей В. 2010. *Избранные труды*. Краснодар: Советская Кубань.
- Мусин, Валерий А. 1999. *Гражданский процесс*. М.: Проспект.
- Осокина, Галина Л. 2008. *Гражданский процесс. Общая часть*. М.: Норма.
- Погосян, Екатерина В. 2016. «Эволюция роли нотариуса в процессе доказывания». *Нотариус* 8: 19–25.
- Решетникова, Ирина В. 1999. *Доказательственное право Англии и США*. 2-е изд. М.: Городец.
- Решетникова, Ирина В. 2013. *Доказывание в гражданском процессе*. М.: Юрайт.
- Решетникова, Ирина В., ред. 2011. *Справочник по доказыванию в гражданском судопроизводстве*. 5-е изд., доп. и пер. М.: Норма, Инфра-М.
- Сериков Юрий, А. 2004. «Классификация презумпций в гражданском процессуальном праве». *Российский ежегодник гражданского и арбитражного процесса* 2: 113–127.
- Фокина, Марина А. 2010. *Механизм доказывания по гражданским делам: теоретико-прикладные проблемы*. М.: Новый Индекс.
- Шалаева, Наталья Е. 2012. «Нотариальное доказывание как основа нотариального процесса». *Нотариус* 1: 2–5.
- Шварц, Михаил З. 2012. «Размышления о содержании и пределах доказательственного значения нотариального акта (на примере нотариально удостоверенных сделок)». *Сборник материалов и статей к 10-летию Центра нотариальных исследований*, 65–78. М.: Риза-Принт.
- Ярков, Владимир В. 2012. «Юридические факты в цивилистическом процессе». М.: Инфотропик Медиа.
- Ярков, Владимир В., ред. 2017. *Нотариальное право*. М.: Статут.

Статья поступила в редакцию 12 июля 2021 г.;  
рекомендована к печати 10 декабря 2021 г.

Контактная информация:

Погосян Екатерина Владимировна — канд. юрид. наук; pogosyan-ekateri@mail.ru

## Concept and special features of proving in notarial activities

E. V. Pogosyan

Ural State Law University,  
21, ul. Komsomolskaya, Yekaterinburg, 620137, Russian Federation

**For citation:** Pogosyan, Ekaterina V. 2022. “Concept and special features of proving in notarial activities”. *Vestnik of Saint Petersburg University. Law* 1: 125–141. <https://doi.org/10.21638/spbu14.2022.107> (In Russian)

The article examines some problems related to proof in notarial activities and substantiates the relevance of those provisions of legislation for strengthening the role of the notary in the process of proof by introducing categories of limits and standards in notarial activities. The establishment of limits of notarial proof increases the meaning of certain clauses of the agreement (what exactly was checked and proved by the notary) and serves as the basis for an adequate solution to the issue of evidentiary value of the notarial deed, reflecting the results of the explanatory and verification activities of the notary. In the subject of proof in notarial

proceedings, it is proposed to include documents, information, and statements containing information on the presence or absence of certain facts of legal significance necessary for the performance of a notarial act. Examining certain provisions of notary legislation, the author concludes that there exists a presumption in the notarial process that should be understood as provisions according to which a particular fact is considered unproven if a significant violation of the notarial form is committed. Based on examples from judicial and notarial practice, it is concluded that the main task of legal regulation of the procedure of notarial proof is to create conditions for a comprehensive establishment by a notary of the circumstances that took place in the relationship between the parties to notarial proceedings in order to eliminate subjective factors associated with the peculiarities of perception of the same type of legal relationship by subjects with different levels of psychological perception.

*Keywords:* notary, proofs, proving, subject of proof, limits of proof, standard of proof, principles of proof.

## References

- Alekseev, Sergei S. 1973. *Problems of the theory of law*: in 2 vols. Vol. 1. Sverdlovsk, Sverdlovskii iuridicheskii institut Publ. (In Russian)
- Borulenkov, Iurii P. 2014. "Limits of proof as category". *Ugolovnoe sudoproizvodstvo* 3: 29–32. (In Russian)
- Fokina, Marina A. 2010. *Evidence mechanism in civil cases: Theoretical and applied problems*. Moscow, Novyi Indeks Publ. (In Russian)
- Griadov, Aleksei V. 2012. *The evidentiary force of a notarial act in the law of Russia and France*. Moscow, Infotropik Media Publ. (In Russian)
- Gubskii Evgenyi F. ed. 2000. *Philosophical encyclopedic dictionary*. Moscow, INFRA-M. (In Russian)
- Iarkov, Vladimir V. 2012. *Legal facts in civil process*. Moscow, Infotropic-Media Publ. (In Russian)
- Iarkov, Vladimir V., ed. 2017. *Notarial law*. Moscow, Statut Publ. (In Russian)
- Kleinman, Aleksandr F. 1967. *The latest trends in the Soviet science of procedural law*. Moscow, Moscow University Press. (In Russian)
- Korobka, Ekaterina. 2021. "Should the standards of proof be enshrined in law?" *Advokatskaia gazeta*. Accessed July 11, 2021. <https://www.advgazeta.ru/novosti/dolzny-li-standarty-dokazyvaniya-byt-zakrepleny-v-zakone/>. (In Russian)
- Kurylev, Sergei V. 2010. *Selected works*. Krasnodar, Sovetskaia Kuban' Publ. (In Russian)
- Musin, Valerii A., ed. 1999. *Civil procedure*. Moscow, Prospect Publ. (In Russian)
- Osokina, Galina L. 2008. *Civil procedure: A Basic part*. Moscow, Norma Publ. (In Russian)
- Pogosyan, Ekaterina V. 2016. "Evolution of the notary's role in evidencing". *Notarius* 8: 19–25. (In Russian)
- Reshetnikova, Irina V. 1999. *Evidence law of England and USA*. 2<sup>nd</sup> ed. Moscow, Gorodets Publ. (In Russian)
- Reshetnikova, Irina V. 2013. *Evidencing in the civil procedure*. Moscow, Iurait Publ. (In Russian)
- Reshetnikova, Irina V., ed. 2011. *A guide to proof in civil proceedings*. 5<sup>th</sup> ed., ext. and rev. Moscow, Norma, Infra-M Publ. (In Russian)
- Serikov, Iurii A. 2004. "Classification of presumptions in civil procedural law". *Rossiiskii ezhegodnik grazhdanskogo i arbitrazhnogo protsessa* 2: 113–127. (In Russian)
- Shalava, Natal'ia E. 2021. "Notarial evidencing as the basis of notarial process". *Notarius* 1: 2–5. (In Russian)
- Shvarts, Mikhail Z. 2012. "Reflections on the content and limits of the evidentiary value of the notarial act (on the example of notarized transactions)". *Sbornik materialov i statei k 10-letiiu Tsentra notarial'nykh issledovaniy*, 65–78. Moscow, Riza Print Publ. (In Russian)

Received: July 12, 2021

Accepted: December 10, 2021

Author's information:

Ekaterina V. Pogosyan — PhD in Law; pogosyan-ekateri@mail.ru