

УДК 347, 9
ББК 67.3(2м)

**К ВОПРОСУ О НОРМАТИВНОМ
ПРАВОВОМ РЕГУЛИРОВАНИИ
НОТАРИАТА В РЕСПУБЛИКЕ
ТАДЖИКИСТАН**

Ахунув Бахтиёр Фархадович,
*аспирант кафедры теории и истории
государства и права ТГУПБП
(Таджикистан, Худжанд)*

**ON THE ISSUE OF NORMATIVE-LEGAL
REGULATION IN REGARD TO
NOTARIATE IN TAJIKISTAN REPUBLIC**

Akhunov Bakhtiyor Farhadovich,
*post-graduate of the department of state and
law theory and history under the Tajik State
University of Law, Business, Politics
(Tajikistan, Khujand),
E-MAIL: Shukhrat-1975@mail.ru*

Ключевые слова: Конституция Таджикистана, нотариат, правовое регулирование, механизм деятельности, контроль над деятельностью, нормы права, органы нотариата.

Правовое регулирование деятельности нотариата как современного метода реализации защиты прав и законных интересов граждан требует особого научного подхода. Нормативно-правовое регулирование данного института по законодательству РТ имеет свои особенности. В работе проанализированы вопросы современного правового регулирования деятельности вышеназванных органов в РТ и рассмотрены теоретические пути их совершенствования. В статье указано, что государственный нотариат - это одна из структур государственных органов, которая обеспечивает государственную защиту прав и законных интересов субъектов права путём реализации своих полномочий. Автором в статье обоснована необходимость дальнейших преобразований и осуществления нововведений в управление деятельностью нотариальных органов Республики Таджикистан не только для более существенного обеспечения защиты прав и законных интересов граждан, но и для их своевременной реализации.

Key words: *Constitution of Tajikistan, notary office, legal regulation, mechanism of activity, monitoring over activity, norms of law, notariate bodies*

Legal regulation of notariate activity as a modern method of the realization of the rights of advocacy of citizens` legitimate interests requires especial scientific approach. Normative-legal regulation of the institute in question according to Tajikistan Republic legislation has its own features. In his article the author analyzes the issues dealing with modern legal regulation of the above-mentioned bodies activities in Tajikistan Republic and considers theoretical ways of their perfection. He shows that statal notariate is one of the statal bodies structures which provides state advocacy of rights and legitimate interests of the subjects of law by means of implementation of their powers. The author substantiates the necessity of further transformations and effectuation of innovations referring to the management with the activities of notariate

bodies of Tajikistan Republic not only for more substantial insurance of the advocacy of rights and citizens` legitimate interests, but for their timely realization either.

Построение современного и демократического общества является в Республике Таджикистан необходимой целью Правительства страны. Конституция Республики Таджикистан (далее - РТ) в ст. 6 закрепляет, что в Таджикистане народ – носитель суверенитета и источник государственной власти, осуществляемой непосредственно либо через своих представителей [1].

В своих выступлениях Лидер нации Президент РТ Эмомали Рахмон неоднократно отмечал, что все уполномоченные государственные органы и должностные лица этих органов и их структуры в качестве приоритетного направления своей деятельности обязаны рассматривать все вопросы соблюдения и защиты прав и свобод человека и гражданина, которые признаны высшей ценностью современного общества, придавать серьезное и всестороннее значение их приёму, всестороннему и объективному рассмотрению представленных ими обращений и жалоб [3].

В современных условиях в Республике Таджикистан, переживающей глубокие трансформационные процессы и неконтролируемые последствия осуществления рыночных реформ, наблюдается стремительная динамика развития общественных отношений в области защиты прав и законных интересов граждан страны. Одной из наиболее значительных проблем в этом направлении является недостаточный уровень защиты законных прав и интересов отдельными уполномоченными государственными органами. Действующее законодательство страны гарантирует правовую защиту любому лицу, которая обеспечивается уполномоченными государственными органами, и каждому гражданину гарантируется конституционная защита и право требовать, чтобы его дело рассмотрел компетентный и беспристрастный государственный орган.

На сегодняшний день в Республике Таджикистан создана единая система органов по защите прав и интересов граждан, среди которых немаловажное место занимают органы нотариата.

Таким образом, на основании норм ст. 1 Закона Республики Таджикистан «О государственном нотариате» следует прийти к выводу, что государственный нотариат - это одна из структур государственных органов, которая обеспечивает государственную защиту прав и законных интересов субъектов права путём реализации своих полномочий [2].

Нотариат является одним из основных правоохранительных органов в Республике Таджикистан, и указанная функция нотариального органа своей сущностью отражает его место в правовой системе, обеспечивающей законность и правомерность юридических действий субъектов права, которые снижают уровень совершения различных противоправных поступков [4.с.4-5].

Тем не менее, в современной науке права отсутствует единое мнение по поводу правовой природы нотариата, а также о месте нотариата в механизме реализации защиты прав и свобод граждан, его правовом регулировании, а также о правилах его совершения. На этом основании все же можно с уверенностью сказать, что институт нотариата и нотариусы в некоторых странах признаются субъектами, которые осуществляют функции публичной власти.

На наш взгляд, это не мешает попыткам дистанцирования системы нотариальных органов от государственных, которые всегда ориентируются на повседневную правовую политику [5]. Однако указанная позиция «и не приводит к полному отрицанию связи с государством, наделяющим нотариат функциями правоприменительного органа, обладающего властными и даже превентивными функциями. Вместе с тем, при всех национальных особенностях нотариат развивался как публичная правоохранительная функция, к реализации которой государство допускало наряду с чиновниками также и частных лиц, содержащих себя самостоятельно за счет доходов от оказываемых услуг» [5].

Исходя из этого, современный этап развития государственного строительства в РТ открывает новые перспективы для научного анализа возможности формирования принципиально востребованных концепций сотрудничества правоприменителей и правоохранителей, в том числе нотариусов, учитывающих и во многом базирующихся на факторе глобализации.

Г.Г. Черемных справедливо отмечает, что деятельность нотариальных органов требует строгого правового регулирования и регламентации правил осуществления нотариальных действий, ведения делопроизводства, объективного содержания архивных документов. Само собой, уклонение от совершения вышеназванных действий приводит к признанию нотариального действия недействительным. В таких случаях документ, оформленный нотариальным органом, не принимается к исполнению (10).

В действительности, на наш взгляд, появляется необходимость в дальнейших преобразованиях и осуществлении нововведений в управление и деятельность нотариальных органов страны не только для более существенного обеспечения защиты прав и законных интересов граждан, но и для их своевременной реализации. Кроме того, по нашему мнению, национальным специалистам предстоит дать основательный анализ административного реформирования в этой области, а также разработать пути совершенствования системы их деятельности.

Таким образом, учитывая высказанное выше мнение, следует прийти к выводу, что нормативно-правовое регулирование деятельности нотариальных органов должно выражаться в:

- обеспечении эффективного контроля за осуществлением ими государственных функций;
- обеспечении правового регулирования данной деятельности;
- правовой регламентации порядка осуществления нотариальных действий.

Как правило, такие действия не определяются самим нотариальным органом, а устанавливаются государством и уполномоченным государственным органом (9, с. 167).

Правовое положение и функции органов нотариата в РТ закреплены в нормах Закона РТ «О государственном нотариате», а осуществление контроля за деятельностью этих органов возложено на Министерство юстиции Республики Таджикистан.

Так, в соответствии с Положением о Министерстве юстиции РТ, утвержденным постановлением Правительства РТ от 28 декабря 2006 года №587, в полномочия Министерства юстиции РТ входит осуществление государственного регулирования деятельности органов нотариата.

Необходимо добавить, что «вопросы профессионального контроля долгое время являются предметом дискуссий в связи с нечеткостью действующих правовых норм. В

первую очередь это касается определения предмета контроля и разграничения контрольных полномочий между контролирующими органами» (5, с. 13 - 14.).

Надо отметить, что контроль в современной юридической науке рассматривается как одна из функций государственного органа или как одна из отличительных черт деятельности государственных органов (4). На наш взгляд, контроль как самостоятельная функция может рассматриваться также в аспекте контроля гражданского общества над деятельностью государственных органов. Помимо этого, контроль рассматривается в качестве способа обеспечения законности и дисциплины (4, с. 9).

Исходя из изложенного, следует отметить, что устанавливаются три вида реализации контроля в сфере осуществления нотариальных действий, такие как:

- контроль над исполнением нотариальными органами всех необходимых правил нотариального делопроизводства, который осуществляется совместно с нотариальными палатами и органами юстиции;
- контроль над исполнением профессиональных обязанностей работниками органов нотариата, который реализуется нотариальными палатами;
- судебный контроль, который предусматривает судебный порядок обжалования нотариальных действий.

Таким образом, к компетенции Министерства юстиции РТ отнесены вопросы надзора и контроля в сфере нотариата. Однако указанным органом ни в Законе РТ «О государственном нотариате», ни в Положении о Министерстве юстиции РТ до сих пор четко не установлен правовой механизм осуществления контроля в сфере нотариата. А также остаются не проработанными нормативные правовые акты в области контроля над профессиональными обязанностями нотариусов.

Так, остаются непонятными нормы ст. 5 Закона РТ «О государственном нотариусе», где четко не установлена система уполномоченных государственных органов по осуществлению контроля над деятельностью органов нотариата. Нормы данной статьи обобщенным образом устанавливают, что «контроль нотариальной деятельности, связанной с соблюдением нотариального делопроизводства в государственных нотариальных конторах, осуществляется уполномоченным органом» (2).

Таким образом, в сущности, законом не установлен конкретный перечень контрольных органов в этой области.

Анализ состояния практической реализации действующих правовых норм в Республике Таджикистан о контроле в сфере профессиональной деятельности нотариусов, на наш взгляд, позволяет сделать вывод о том, что сегодня контрольные функции реально осуществляются силами нотариальных органов. По мнению И.В. Москаленко, «для того чтобы осуществить качественную проверку работы нотариуса и дать ей объективную оценку, проверяющему необходимо обладать необходимыми знаниями и подготовкой. Этим требованиям могут отвечать только нотариусы» (2).

Проблематичным остается вопрос об отсутствии взаимодействия нотариальных органов Республики Таджикистан на международной арене.

При современном масштабе расширения международных отношений, «активизация процессов универсализации и глобализации правовых систем не только обедняет нотариальную практику, но и, главное, препятствует выполнению нотариусом любого государства своей основной миссии - оказанию квалифицированной нотариальной помо-

щи, что, как думается, подразумевает совершение таких нотариальных действий и составление нотариальных актов, которые впоследствии будут соответствовать легальным критериям и параметрам любого современного правового демократического государства» (6).

Более того, «бесперспективными кажутся попытки регулирования общественных отношений с участием «иностранного элемента» исключительно нормами национального нотариального законодательства, которое, к сожалению, не в состоянии учесть все возможные нюансы зарубежных правовых систем. И, наконец, видится низкой эффективностью таких форм взаимодействия нотариата, как конгрессы, симпозиумы, конференции и т.д. Их позитивное значение можно констатировать лишь в плане обмена информацией, разработки стратегических и, как правило, долгосрочных планов межнотариального сотрудничества» (6).

Тем не менее, по нашему мнению, «развитие и признание общих правовых концепций (например, касающихся защиты прав граждан), общих принципов, стандартов, различных демократических институтов (таких как суд присяжных и т.д.), введение единых юридических понятий, приведение норм национального законодательства к какому-либо стандарту и поддержание этого стандарта в последующей нормотворческой деятельности, признание важной роли рекомендательных актов надгосударственных организаций и другие направления интернационализации права вызывают сопротивление отдельных государств, и не в последнюю очередь из-за попыток наиболее развитых стран навязать другим государствам свою волю, «заставляя» их легализовать откровенную дискриминацию» (6).

Исходя из этой позиции, «допустимыми представляются определенные уступки одних государств другим, в том числе в правовой сфере. Однако данные уступки должны иметь взаимный характер, «дабы не допустить закабаления сильными государствами более слабых». Основная роль в решении этой задачи отводится международному праву, которое ни в коем случае не должно скатываться до роли послушного слуги в руках сильных мира сего» (7).

Итак, безусловно, процесс трансформации общественных отношений в области правовой деятельности органов нотариата должен подвергаться научным исследованиям упрощенно, что обеспечит нормальное функционирование деятельности последних.

Обоснованными являются и те научные исследования, которые преследуют цель разработки научных предложений, учитывающих всё многообразие проявлений феномена глобализации правовой деятельности нотариата. Именно на такой теоретической основе должны формироваться предложения по оптимизации взаимодействия государственных органов, выделяться конкретные научные направления сотрудничества нотариальных структур, и на этой основе возможно формирование единой межнотариальной системы.

Понятно и стремление законодателя ввести жесткие меры, направленные на наведение порядка в нотариате. Однако, на наш взгляд, данный феномен не может необходимым образом оправдать трансформацию механизма контроля реформирования нотариата. Более того, несовершенство действующего правового регулирования вопросов деятельности вышеназванных органов не должно являться поводом к появлению новых «дырок» в национальном законодательстве.

Итак, при постановке вопроса о реформе нотариата появляется необходимость пересмотра всех механизмов осуществления контроля над деятельностью нотариальных органов.

Список использованной литературы:

1. Конституция Республики Таджикистан от 6 ноября 1994 г. [Электронный ресурс]. – Национальный центр законодательства при Президенте Республики Таджикистан. – Режим доступа: <http://www.mmk.tj/>. от 26.09.1999.
2. Закон РТ «О государственном нотариате» от 29 марта 2012 г. №283 [Электронный ресурс]. – Национальный центр законодательства при Президенте Республики Таджикистан. – Режим доступа : <http://www.mmk.tj/>. от 29 марта 2012 г.
3. Послание Президента Республики Таджикистан Эмомали Рахмона Маджлиси Оли Республики Таджикистан от 23.04.2014., город Душанбе. [Электронный ресурс]. Официальный сайт Президента Республики Таджикистан. – Режим доступа: <http://www.president.tj/>, (дата обращения: 23.04.2014).
4. Акопов Л.В. Контроль в управлении государством (конституционно-правовые проблемы): дис. ... д-ра. юрид. наук /Акопов Леонид Владимирович:12.00.02. - Ростов-на-Дону, 2006. – 395 с.
5. Дмитриев Ю.А. Правоохранительные органы Российской Федерации. - М., 2006. – 381 с.
6. Москаленко И.В. Нотариат: модель юрисдикции. Превентивный правоохранительный механизм реализации гражданского (частного) права. //СПС « Консультант-Плюс». - 2009, № 6.- С.23-25.
7. Ралько В.В. Сущность и содержание правовой деятельности нотариата в современных правовых системах и семьях // Бюллетень нотариальной практики, СПС «Консультант-Плюс». - 2009, № 6. - С. 32-37.
8. Саидов А.Х. Сравнительное правоведение / Под ред. В.А. Туманова. - М., 2000. – С. 13.
9. Тихомиров Ю.А. Интернационализация национального права: Московский юридический форум «Глобализация, государство, право, XXI век»: По материалам выступлений. - М., 2004. – 167 с.
10. Черемных Г.Г. В современной России должного нормативного правового регулирования в сфере нотариата не было и нет // Нотариус. 2009. № 4. СПС «Консультант - Плюс. - 2009, № 6. – С. 43-49.

Reference Literature

1. Constitution of Tajikistan Republic from the 6-th of November, 1994 [electronic resource]. – National Centre of Legislation under Tajikistan Republic President. Regime of availability: <http://www.mmk.tj/> (date of request : 26.09.1999).
2. Law of TR « On State Notariate» from March, 29. 2012, # 283 [electronic resource]. – National Centre of Legislation under Tajikistan Republic President. Regime of availability: <http://www.mmk.tj/> (date of request: May, 29, 2012).
3. Message of Tajikistan Republic President Emomali Rahmon to Majlisi Oli of Tajikistan Republic from 23.04.2014. Dushanbe. [electronic resource]. Official site of Tajikistan Republic President. Regime of availability: <http://www.president.tj/> (date of request: 23.04.2014).

4. Akopov L.V. *Monitoring of Management with State (constitutional-legal problems): candidate dissertation in jurisprudence / Akopov Leonid Vladimirovich: 12.00.02.- Rostov-on- the-Don, 2006. – 395 pp.*
5. Dmitriyev Yu.A. *Law Enforcement Bodies of Russian Federation. – M., 2006. – 381 pp.*
6. Moskalenko I.V. *Notariate: Model of Jurisdiction. Preventive Law Enforcement Mechanism of Citizens` Law Realization (private) // SPS «Consultant-Plus». – 2009, #6. – pp. 23 – 25.*
7. Ralko V.V. *Essence and Context of Legal Activity of Notariate in Modern Legitimate Systems and Families // Bulletin of Notariate Practice, SLS (social law service) «Consultant-Plus». – 2009, #6. – pp. 32 – 37.*
8. Saidov A.Kh. *Comparative Jurisprudence / under the editorship of V.A. Tumanov. – M., 2000. – p. 13.*
9. Tikhomirov Yu.A. *Internationalization of National Law: Moscow Juridical Forum «Globalization, State, Law, the XXI-th century»: On the materials of speeches. – M., 2004. – p 167.*
10. Cheremnykh G.G. *There Wasn`t and Isn`t Proper Normative Legal Regulation in the Sphere of Notariate in Modern Russia // Notary, 2009. #4. SLS. Consultant-Plus. – 2009, #6. - pp. 43 – 49.*