

Литература

1. Батухтина Е.М. Исполнительная сила нотариального акта в праве России и Франции (сравнительно-правовое исследование) / Е.М. Батухтина. М. : Статут, 2016. 173 с.
2. Калининченко Т.Г. Нотариальный акт: понятие, содержание, классификации / Т.Г. Калининченко // Нотариальный вестник. 2009. № 5. С. 12–22.
3. Тарбагаева Е.Б. Организация и деятельность нотариата в Российской Федерации: учеб. пособие / Е.Б. Тарбагаева. СПб. : ИД Санкт-Петербургского гос. ун-та, 2006. 271 с.

Нотариальная процедура обеспечения доказательств*

В статье рассматриваются отдельные процессуальные действия нотариуса, в том числе из судебной практики, направленные на обеспечение доказательств.

Ключевые слова: деятельность нотариуса, документ, осмотр доказательств, протокол, товарный знак.

The article deals with certain procedural actions of the notary, including from the judicial practice, aimed at providing evidence.

Keywords: notary's activity, document, examination of evidence, protocol, trademark.

Документ, удостоверенный нотариусом, как весомое и неопровержимое доказательство имеет силу как для рядовых участников товарообмена, так и для органов государственной власти¹.

Нотариус работает в сфере доказательственного права, занимаясь созданием квалифицированных доказательств в сфере гражданского (в широком смысле) оборота. Нотариальные акты имеют особую доказательственную силу, что прямо

отражается в понятии нотариального удостоверения сделки согласно ст. 163 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — ГК РФ), а также в последствиях несоблюдения нотариальной формы сделки в соответствии со ст. 165 ГК РФ².

Таким образом, деятельность нотариуса, связанная с удостоверением совершенных действий участниками гражданского оборота, порождает документ в определенной форме, который в последствии становится эффективным доказательством, подтверждающим юридический факт.

В подтверждение вышесказанного следует упомянуть отдельные нормы процессуальных кодексов (ч. 5 ст. 69 Административно-правового кодекса Российской Федерации (далее — АПК РФ) и ч. 5 ст. 61 Гражданско-правового кодекса Российской Федерации (далее — ГПК РФ), которые определяют документ, удостоверенный нотариусом в соответствующем закону порядке, как акт, не требующий доказательства в суде, иными словами, доказательственную презумпцию нотариального акта. Таким образом, нотариальные процедуры направлены на обеспечение доказательств.

Нотариальная процедура обеспечения доказательств предусмотрена ст. 102, 103 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате (далее — Основы о нотариате). Нотариус вправе проводить допрос свидетеля, осмотр вещественного доказательства, осмотр письменного доказательства, назначать экспертизу. При осуществлении названных действий нотариус руководствуется нормами ГПК РФ. Он извещает о времени и месте обеспечения доказательств заинтересованных лиц, но их неявка не препятствует выполнению предусмотренных действий. Без извещения лиц, участвующих в деле, обеспечение доказательств производится в случаях, не терпящих отлагательств, и когда нельзя определить будущих лиц, участвующих в деле³.

* NOTARIAL PROCEDURE OF PROVIDING EVIDENCE

*Berezin Dmitry A.
Lecturer of the Department of Civil
and Legal Disciplines of the Moscow University
of Finance and Law (MFUA)
Applicant for the Degree
of Candidate of Legal Sciences*

¹Березин Д.А. Сила нотариального документа // Нотариус. 2017. № 6. С. 8.

² Нотариальное право : учебник / под ред. В.В. Яркова. 2-е изд., испр. и доп. М. : Статут, 2017 // СПС «КонсультантПлюс» (автор главы — Ярков В.В.).

³ Гражданский процесс : учебник для студентов высших юридических учебных заведений / отв. ред. В.В. Ярков. 10-е изд., перераб. и доп. М. : Статут, 2017 // СПС «КонсультантПлюс» (автор главы — Решетникова И.В.).

Обеспечением доказательств называется оперативное закрепление в установленном законом порядке сведений о фактах. Все действия, совершенные в порядке обеспечения доказательств, оформляются составлением протокола, который подписывается нотариусом и участвующими лицами⁴.

До возбуждения дела в арбитражном суде обеспечение доказательств возможно также с помощью нотариуса в соответствии со ст. 103 Основ о нотариате. При выполнении процессуальных действий по обеспечению доказательств нотариус руководствуется соответствующими нормами АПК РФ.

В отличие от досудебного порядка обеспечения доказательств (ст. 99 АПК РФ) нотариальный порядок не связывает заявителя обязанностью обращения в суд с исковым заявлением по требованию, в связи с которым арбитражным судом были приняты меры по обеспечению доказательств⁵.

Таким образом, в соответствии с нормами процессуального законодательства Российской Федерации и Основ о нотариате нотариус наделен правом совершения отдельных процессуальных действий во внесудебном порядке, как, например, осмотр вещественных и письменных доказательств. Для совершения таких процессуальных действий не требуется определение суда, которое, как правило, выносится судом по ходатайству сторон процесса об истребовании доказательств или о привлечении в судопроизводство, например, эксперта или специалиста. Законодательство определяет специальный внесудебный нотариальный порядок по обеспечению доказательств, которые в последствии предъявляются суду для рассмотрения и разрешения спора. В данном порядке совершаются действия нотариуса, которые направлены на обеспечение доказательств по установлению сведений о фактах, имеющих определенное значение, с целью защиты нарушенных или оспариваемых прав участников товарообмена. Действия эти фиксируются протоколом, который подписывается нотариусом и лицами, принимавшими участие в этих процессуальных действиях. Правила о присутствии заинтересованных лиц при совершении обсуждаемых нотариальных действиях, являются диспозитивными. В отдельных случаях, не терпящих отлагательств, процессуальные действия нотариуса могут осуществляться без извещения об этом заинтересованных лиц. Этим законодательство определяет срочный порядок проведения нотариальных процедур обеспечения доказательств.

На данный предмет предлагается рассмотреть пример из судебной практики — постановление

Десятого арбитражного апелляционного суда от 4 декабря 2017 г. по делу № А41-43088/2017.

«Как следует из материалов дела и установлено судом первой инстанции, ООО «Научно-Производственный Центр Антикоррозионной Защиты» (ООО «НПЦАЗ», истец) является производителем товара «Гальванол» и обладателем исключительных прав на товарный знак. Производимый истцом состав для холодного цинкования «Гальванол» предназначен для антикоррозионной защиты наружных и внутренних поверхностей промышленного оборудования и металлических конструкций.

10 марта 2017 г. ООО «Компания Омега-Строй» была произведена закупка состава для холодного цинкования «Гальванол» у ООО «ТД Химгранд» (ответчик). В связи с тем, что подлинность продукции у ООО «Компания Омега-Строй» вызвала сомнение, данная организация обратилась с претензией к истцу, в результате чего товар со всеми сопроводительными документами был передан представителю истца — ООО Юридическая фирма «АВЕНТА».

К товару приложены счет № 11644 от 3 марта 2017 г., счет-фактура № 11644 от 10 марта 2017 г., товарная накладная № 11644 от 10 марта 2017 г., подписанные от имени ООО «ТД Химгранд» руководителем предприятия, а также сертификат соответствия № 0094437, выданный в отношении ООО «ВМП», в котором указано наименование продукции, в отношении которой выдан сертификат — состав для холодного цинкования «Гальванол».

ООО Юридическая фирма «АВЕНТА» обратилась к нотариусу города Москвы Балышевой О.В. с целью нотариального обеспечения доказательств путем их нотариального осмотра.

Согласно протоколу осмотра вещественных доказательств от 24 марта 2017 г. нотариус Балышева О.В. произвела осмотр жесткой упаковки груза в деревянной обрешетке, которая была доставлена экспертом — ООО «Деловые линии» в адрес ООО Юридическая фирма «АВЕНТА» 24 марта 2017 г. по накладной № 17-02571028680 от 20.03.2017, отправителем которой является ООО «Компания Омега-Строй». После вскрытия упаковки установлено, что внутри упаковки находится металлическое ведро синего цвета с белой крышкой и с ручкой из проволоки. На боковой стороне ведра под ребром жесткости имеется наклейка черного цвета, на которой шрифтом белого цвета указан текст на иностранном языке «GALVANOL», под указанным текстом расположен текст следующего содержания «96 % цинка».

28 апреля 2017 г. истец направил в адрес ответчика претензию с требованием прекратить использовать товарные знаки ООО «НПЦАЗ». Указанная претензия оставлена ответчиком без внимания.

<...>

В силу того, что в материалах дела отсутствуют доказательства, подтверждающие наличие

⁴Гражданский процесс: учебник / под ред. М.К. Треушников. М.: ИД «Городец», 2018. С. 302–303 (автор главы — Молчанов В.В.).

⁵Арбитражный процесс: учебник / под ред. Т.А. Григорьевой. М.: Норма, 2008. С. 124 (автор главы — Савельева Т.А.).

предусмотренных законом оснований для использования ответчиком на реализуемой им продукции товарных знаков истца («Гальванол»), суд первой инстанции обосновано удовлетворил требование об обязанности ответчика прекратить использование товарных знаков при предложении к продаже и продаже продукции и в документообороте.

<...>

Требования истца о взыскании расходов на нотариальное обеспечение доказательств в размере 12 600 руб. и о взыскании почтовых расходов в сумме 72 руб. 60 коп. также обосновано удовлетворены судом первой инстанции.

<...>

Судом первой инстанции установлено, что за нотариальное обеспечение доказательств путем их нотариального осмотра истцом оплачено 12 600 руб. Указанный факт подтверждается протоколом осмотра доказательств от 24 марта 2017 г. и справки к нему. Требование истца о взыскании почтовых расходов в сумме 72 руб. 60 коп. подтверждено представленной в материалы дела квитанцией.

Довод апелляционной жалобы о том, что ответчик не был приглашен на осмотр вещественных доказательств путем нотариального осмотра, вследствие чего были нарушены его права, подлежит отклонению, исходя из следующего.

Согласно ст. 41. Основ законодательства Российской Федерации о нотариате совершение нотариального действия может быть отложено в случае:

необходимости истребования дополнительных сведений от физических и юридических лиц; направления документов на экспертизу. Также совершение нотариальных действий должно быть отложено, если в соответствии с законом необходимо запросить заинтересованных лиц об отсутствии у них возражений против совершения этих действий. При этом в законодательстве не содержится нормы права, в соответствии с которой при осмотре

вещественных доказательств нотариус обязан запросить заинтересованных лиц об отсутствии возражений.

Доводы заявителя апелляционной жалобы сводятся к иному пониманию и толкованию законных и обоснованных выводов суда первой инстанции, не содержат фактов, которые не были бы проверены и не учтены судом первой инстанции при рассмотрении дела и имели бы юридическое значение для вынесения судебного акта по существу, влияли на обоснованность и законность судебного акта либо опровергали выводы суда первой инстанции, в связи с чем не могут служить основанием для отмены оспариваемого решения».

Постановлением Суда по интеллектуальным правам от 28 марта 2018 г. № С01-55/2018 по делу № А41-43088/2017 ответчику было отказано в удовлетворении кассационной жалобы на вышесмотренное постановление и решение арбитражного суда первой инстанции.

Таким образом, нотариусы содействуют защите нарушенных прав участников товарообмена, в том числе защите исключительных прав обладателей средств индивидуализации — товарных знаков, и защите нарушенных прав потребителей товаров, приобретенных у недобросовестных продавцов контрафактной продукции. Содействие это осуществляется путем обеспечения доказательств, составленным нотариальным протоколом осмотра вещественных доказательств по возникшему спору между участниками товарообмена. Как показал рассмотренный пример из судебной практики, нотариальный протокол имеет доказательственную презумпцию.

Березин Дмитрий Александрович,
преподаватель кафедры
гражданско-правовых дисциплин

Московского финансово-юридического университета,
соискатель ученой степени кандидата юридических наук
maestro2703@mail.ru

Литература

1. Арбитражный процесс : учебник / под ред. Т.А. Григорьевой. М. : Норма, 2008. 396 с.
2. Березин Д.А. Сила нотариального документа / Д.А. Березин // Нотариус. 2017. № 6. С. 6–8.
3. Гражданский процесс : учебник / под ред. М.К. Треушников. 6-е изд., перераб. и доп. М. : Городец, 2018. 832 с.
4. Гражданский процесс : учебник для студентов высших юридических учебных заведений / отв. ред. В.В. Ярков. 10-е изд., перераб. и доп. М. : Статут, 2017. 702 с.
5. Нотариальное право : учебник / под ред. В.В. Яркова. 2-е изд., испр. и доп. М. : Статут, 2017. 576 с.