



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
НОТАРИАЛЬНАЯ ПАЛАТА**

Президентам нотариальных палат
субъектов Российской Федерации

Долгоруковская ул., д.15, стр.4-5, Москва, 127006,
Тел.: +7 (495) 981-43-66. Факс: +7 (495) 981-43-67.
E-mail: fnp@notariat.ru
www.notariat.ru

«16» 04 2023 № 9884/03-16-3

Уважаемые коллеги!

Направляю для сведения и использования в работе Методические рекомендации по обеспечению доказательств нотариусами, утвержденные решением Правления Федеральной нотариальной палаты (протокол № 10/23 от 26 июня 2023 г.).

Приложение: на 25 л.

Президент
Федеральной нотариальной палаты

К.А. Корсик

Настоящий документ направляется в электронном виде без дублирования на бумажном носителе

Исп. Шихалева А.А.
8 (495) 981-43-66 (1092)

Утверждены решением Правления
Федеральной нотариальной палаты
(протокол № 10/23 от 26 июня 2023 г.)

**МЕТОДИЧЕСКИЕ РЕКОМЕНДАЦИИ
ПО ОБЕСПЕЧЕНИЮ ДОКАЗАТЕЛЬСТВ НОТАРИУСАМИ**

СОДЕРЖАНИЕ:

Раздел	Страница
Используемые термины и сокращения	2
1. Основные положения	2
2. Общие правила обеспечения доказательств	4
3. Процессуальный документ	9
4. Общие правила осмотра письменных и вещественных доказательств	12
5. Особенности осмотра письменных доказательств с использованием сети Интернет	14
6. Допрос свидетеля	20
7. Назначение экспертизы	23

Используемые термины и сокращения

- АПК РФ** – Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации;
- ГК РФ** – Гражданский кодекс Российской Федерации;
- ГПК РФ** – Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации;
- КАС РФ** – Кодекс административного судопроизводства Российской Федерации;
- КоАП РФ** – Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях;
- УК РФ** – Уголовный кодекс Российской Федерации;
- УПК РФ** – Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации;
- Основы** – Основы законодательства Российской Федерации о нотариате;
- ФЗ № 73** – Федеральный закон от 31.05.2001 № 73-ФЗ «О государственной судебно-экспертной деятельности в Российской Федерации»;
- Регламент** – Регламент совершения нотариусами нотариальных действий, устанавливающий объем информации, необходимой нотариусу для совершения нотариальных действий, и способ ее фиксирования, утвержденный приказом Министерства юстиции Российской Федерации от 30.08.2017 № 156;
- АРМ нотариуса** – программное обеспечение класса «автоматизированное рабочее место нотариуса»;
- ЕГРЮЛ** – Единый государственный реестр юридических лиц;
- ЕГРИП** – Единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей;
- ЕИС** – единая информационная система нотариата;
- Методические рекомендации** – настоящие Методические рекомендации по обеспечению доказательств нотариусами;
- процессуальный документ** – оформляемые нотариусом при совершении нотариального действия по обеспечению доказательств протокол осмотра письменных и (или) вещественных доказательств, протокол допроса свидетеля, постановление о назначении экспертизы;
- сеть Интернет** – информационно-телекоммуникационная сеть «Интернет».

1. Основные положения

1.1. При совершении нотариальных действий по обеспечению доказательств нотариус руководствуется специальными нормами главы XX Основ и соответствующими нормами ГПК РФ и АПК РФ, а также применяет общие правила совершения нотариальных действий, в частности, ст.ст. 42, 43, 44.3, 45, 45.1 Основ; Регламент; Порядок направления заявления о совершении нотариального действия удаленно, совершения оплаты нотариального действия, в том числе с использованием электронных средств платежа, возврата заявителю суммы платежа за совершение нотариального действия удаленно, а также взаимодействия заявителя или его представителя, обратившихся за совершением нотариального действия удаленно, и нотариуса (утв. решением Правления ФНП от 16.09.2020 № 16/20, приказом Министерства юстиции Российской Федерации от 30.09.2020 № 232).

1.2. Нотариус обеспечивает доказательства, необходимые в случае возникновения дела в суде или административном органе, если имеются основания полагать, что представление доказательств впоследствии станет невозможным или затруднительным (ст. 102 Основ).

По правилам, установленным в гражданском, арбитражном и административном судопроизводстве, доказательства исследуются судом непосредственно в ходе судебного заседания. Обеспечение доказательств нотариусом является исключением из принципа непосредственности исследования доказательств судом и должно быть обусловлено риском утраты соответствующих доказательств, невозможностью или затруднительностью их исследования в заседании суда, которые могут быть связаны, в частности, со следующими обстоятельствами:

– риск повреждения или уничтожения доказательств (например, в отношении скоропортящихся продуктов или поврежденных технических устройств; электронных данных, хранящихся в сети Интернет, нарушений прав владельца или собственника имущества, в том числе неправомерного занятия земельного участка);

– состояние человека (заболевание, угрожающее жизни);

– затруднительность или невозможность личной явки в суд (нетранспортабельные по причине болезни или маломобильные граждане; длительная командировка, транспортная недоступность и т. п.).

1.3. При совершении нотариального действия нотариус не устанавливает и не фиксирует, для какого суда или административного органа производится обеспечение доказательств, не проверяет наличие дела в судебном или административном органе.

Обеспеченные нотариусом доказательства могут использоваться в гражданском, арбитражном, административном судопроизводстве, а также в административном и уголовном процессе, несмотря на отсутствие в ГПК РФ, АПК РФ, КАС РФ, УПК РФ и КоАП РФ норм об обеспечении доказательств нотариусом.

Предоставление доказательств, обеспеченных нотариусом, в уголовном процессе допускается в рамках требований п.п. 2 и 3 ст. 86 УПК РФ, предусматривающих право подозреваемого, обвиняемого, защитника, а также потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика и их представителей собирать и представлять письменные документы для приобщения их к уголовному делу в качестве доказательств (например, осмотр информации в сети Интернет, содержащей оскорбления, угрозы или клевету).

1.4. Доказательства вправе обеспечить любой нотариус (ст. 40 Основ), как в помещении нотариальной конторы, так и вне его, но в пределах нотариального округа (территории деятельности нотариуса), в который он назначен на должность (ст. 13 Основ).

1.5. Обеспечение доказательств в виде осмотра информации, находящейся в сети Интернет, может быть совершено удаленно в порядке, установленном ст. 44.3 Основ (ч. 2 ст. 103 Основ).

В рамках требований ч. 2 ст. 103 Основ посредством обеспечения доказательств удаленно могут осматриваться: сайты (страницы сайтов) или иная информация по адресам в сети Интернет, а также содержимое почтовых ящиков электронной почты и переписка в мессенджерах (при условии осмотра через сеть Интернет). Осмотр интернет-ресурсов или сообщений (переписки), загруженных из сети Интернет на компьютер или иное устройство, предоставляемое заявителем, не может производиться в порядке ст. 44.3 Основ по заявлению о совершении нотариального действия удаленно.

1.6. Обеспечение доказательств нотариусом согласно ст. 103 Основ производится в следующих формах:

– допрос свидетелей;

– осмотр письменных доказательств;

– осмотр вещественных доказательств;

– назначение экспертизы.

Перечень форм обеспечения доказательств нотариусом, установленных ст. 103 Основ, является закрытым и не подлежит расширительному толкованию.

Нотариус не вправе обеспечивать иные доказательства, кроме указанных в ст. 103 Основ (например, фиксировать объяснения лиц, участвующих в деле, проводить контрольную закупку, очную ставку и т. д.).

1.7. Обеспечивая доказательства, нотариус должен лично и непосредственно осмотреть письменные или вещественные доказательства, допросить свидетеля, установить вопросы, подлежащие разрешению при назначении экспертизы.

1.8. В некоторых случаях осмотр доказательств может быть комбинированным (осмотр письменных доказательств и одновременно осмотр вещественных доказательств), в частности, если для дела имеет значение как информация на носителе, так и физические характеристики самого носителя, цвет чернил и т. п.

1.9. Нотариус не проводит исследование и оценку доказательств, не решает вопрос об их относимости и допустимости, поскольку это является компетенцией суда (административного органа) согласно ст. 67 ГПК РФ и ст. 71 АПК РФ и соответствующим статьям иных законов. Нотариус не проверяет достоверность и неизменность доказательств.

1.10. Результаты осмотра письменных и (или) вещественных доказательств, допроса свидетеля оформляются соответствующим протоколом, а назначение экспертизы – постановлением.

1.11. Расходы, связанные с обеспечением доказательств, в том числе по оплате услуг переводчиков, специалистов и т. д., оплачиваются заявителем (ч. 9 ст. 22 Основ).

2. Общие правила обеспечения доказательств

2.1. Основанием для обеспечения доказательств является просьба заявителя – заинтересованного лица (ст. 102 Основ), которую рекомендуется всегда оформлять письменным заявлением (п. 120 Регламента).

К заинтересованным лицам относятся: лица, обращающиеся в суд за защитой нарушенных или оспариваемых прав, свобод или законных интересов (п. 1 ст. 3 ГПК РФ, п. 1 ст. 4 АПК РФ), стороны гражданского процесса (п. 1 ст. 38 ГПК РФ, п. 1 ст. 44 АПК РФ), третьи лица (ст.ст. 42, 43 ГПК РФ, ст.ст. 50, 51 АПК РФ), заявители и заинтересованные лица по делам особого производства (п. 2 ст. 263 ГПК РФ, п. 1 ст. 45 АПК РФ) и по делам о несостоятельности (банкротстве) (п. 1 ст. 224 АПК РФ).

Статус заявителя как заинтересованного лица или стороны по делу устанавливается нотариусом из объяснений заявителя (п. 120 Регламента) и фиксируется в заявлении и (или) процессуальном документе. При этом не требуется истребования подтверждающих документов или получения сведений из иных источников.

С просьбой об обеспечении доказательств может обратиться представитель заявителя, подтвердивший свои полномочия (п.п. 11, 21 Регламента).

2.2. В заявлении об обеспечении доказательств рекомендуется указывать:

2.2.1. сведения о доказательствах, которые необходимо обеспечить;

2.2.2. причины заинтересованности заявителя в обеспечении доказательств (например, обеспечиваемые доказательства подтверждают нарушение прав заявителя);

2.2.3. обстоятельства, для подтверждения которых необходимы эти доказательства (например, осмотр помещения в связи с заливом с верхних этажей; осмотр сайта в связи с нарушением авторских прав и т.п.);

2.2.4. сведения о сторонах (другой стороне дела) и иных заинтересованных лицах для их извещения или об отсутствии определенности в составе участников дела (ч. 4 ст. 103 Основ, п. 120 Регламента). При наличии обстоятельств, вследствие которых обеспечение доказательств не терпит отлагательства (п. 2.2.6 Методических рекомендаций), сведения о сторонах и иных заинтересованных лицах устанавливать не требуется;

2.2.5. основания невозможности или затруднительности представления доказательств в суде или административном органе (п. 120 Регламента), перечень которых в законодательстве отсутствует;

2.2.6. сведения о наличии обстоятельств, вследствие которых обеспечение доказательств не терпит отлагательства (при их наличии) (п. 120 Регламента);

2.2.7. иные сведения, необходимые для совершения нотариального действия.

Указанная информация может быть также зафиксирована в процессуальном документе (п. 120 Регламента).

В случае, если процессуальный документ не подписывается заявителем, сведения, указанные в пп. 2.2.4 – 2.2.6 настоящих Методических рекомендаций, подлежат обязательному указанию в заявлении, подписанном заявителем.

2.3. Свидетельствование подлинности подписи заявителя на заявлении об обеспечении доказательств не требуется (п. 8 Регламента).

2.4. Нотариус разъясняет заявителю:

– принципы непосредственности исследования доказательств и оценки доказательств судом, установленные ст.ст. 67, 157 ГПК РФ и ст.ст. 10, 71, 162 АПК РФ;

– наличие установленной законом возможности ходатайствовать перед судом об обеспечении необходимых доказательств (ст. 64 ГПК РФ, ст. 72 АПК РФ);

– право суда осмотреть и исследовать доказательства, разрешить вопрос о вызове свидетелей, назначить экспертизу и эксперта для ее проведения как на стадии подготовки дела к судебному разбирательству (пп.пп. 7–10 п. 1 ст. 150 ГПК РФ, пп. 3 п. 1 ст. 135 АПК РФ), так и в судебном заседании, а также осмотреть и исследовать доказательства, находящиеся по месту их хранения или нахождения (ст. 58, ст. 184 ГПК РФ, ст. 78 АПК РФ).

2.5. О времени и месте обеспечения доказательств нотариус извещает стороны и иных заинтересованных лиц, за исключением случаев, не терпящих отлагательства, или когда нельзя определить, кто впоследствии будет участвовать в деле (ст. 103 Основ).

При этом сведения о сторонах и иных заинтересованных лицах, а также об адресах для их извещения нотариус получает от заявителя, самостоятельный розыск нотариусом таких лиц законодательством не предусмотрен. Нотариус вправе получить посредством сервисов ЕИС сведения о месте жительства физического лица для его извещения об обеспечении доказательств.

Извещение российского юридического лица осуществляется в том числе по адресу, указанному в ЕГРЮЛ.

Неопределенность в составе сторон и иных заинтересованных лиц, а также отсутствие у заявителя сведений об их месте жительства и (или) месте нахождения не являются основанием для отказа в обеспечении доказательств.

Отказ заявителя предоставить имеющиеся у него сведения о сторонах и иных заинтересованных лицах, необходимые для их извещения, является основанием для отказа в совершении нотариального действия.

2.6. Порядок извещения сторон и иных заинтересованных лиц определяется ст. 165.1 ГК РФ, ст.ст. 113, 115, 117 ГПК РФ, ст.ст. 121 – 123 АПК РФ и предусматривает возможность извещения заказным письмом с уведомлением о вручении, телефонограммой или телеграммой, по факсимильной связи либо с использованием иных средств связи и доставки, обеспечивающих фиксирование извещения и его вручение адресату, а также вручением извещения под расписку, в т.ч. курьером.

При этом на экземпляре извещения, уведомления о вручении, распечатке электронного сообщения, соответствующего снимка экрана, копии сообщения (письма, телеграммы, текста извещения), остающихся в делах нотариуса, указываются дата и время передачи (направления), а также фамилия принявшего его лица.

Рекомендуется использовать способ извещения, который позволит впоследствии достоверно подтвердить исполнение нотариусом обязанности по извещению сторон и иных заинтересованных лиц (заказное почтовое уведомление, заказная телеграмма).

Срок для направления извещения об обеспечении доказательств нотариусом законом не установлен. Вместе с тем, извещение должно быть направлено с таким расчетом, чтобы извещаемые лица имели достаточный срок для своевременной явки к нотариусу после его получения.

2.7. При определении адреса направления извещения нотариус руководствуется в том числе требованиями п.п. 63 – 65 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 23.06.2015 № 25.

Физические лица извещаются по адресу их регистрации по месту жительства или пребывания либо по адресу, который гражданин указал сам (например, в тексте договора), либо адресу представителя (п. 1 ст. 165.1 ГК РФ). В случае, если по адресу места

жительства гражданин фактически не проживает, извещение может быть направлено по месту его работы (п. 4 ст. 113 ГПК РФ). При отсутствии сведений об актуальном адресе места жительства и месте работы, гражданин считается надлежаще извещенным при направлении извещения по последнему известному адресу места его жительства.

Юридические лица могут извещаться по адресу юридического лица, а также по адресу его представительства или филиала, если спор связан с деятельностью представительства или филиала. Сведения об адресе российского юридического лица, его филиала или представительства устанавливаются по сведениям ЕГРЮЛ.

Если у нотариуса имеются сведения о необходимости направлять извещение стороне или иному заинтересованному лицу на определенный адрес, извещение направляется по такому адресу (аналогично правилам, установленным для судов п. 4 ст. 113 ГПК РФ, арбитражных судов абз. 4 п. 4 ст. 121 АПК РФ). Соответствующая просьба должна быть оформлена письменно для подтверждения надлежащего выполнения нотариусом обязанности по извещению сторон и иных заинтересованных лиц.

2.8. Стороны и иные заинтересованные лица считаются извещенными надлежащим образом, если к моменту совершения нотариального действия нотариус располагает сведениями о получении адресатом извещения, а также с учетом норм ст. 165.1 ГК РФ в следующих случаях:

- извещение вручено уполномоченному представителю адресата (под расписку или почтовым отправлением);
- почтовое отправление вручено уполномоченному лицу юридического лица либо филиала или представительства юридического лица;
- адресат отказался от получения почтового отправления (извещения) и этот отказ зафиксирован организацией почтовой связи;
- нотариус лично зафиксировал отказ адресата (его представителя) от получения извещения;
- адресат не явился за получением почтового отправления (извещение считается доставленным по истечении срока хранения почтового отправления);
- почтовое отправление не вручено в связи с отсутствием адресата по указанному адресу (если отправление направлено по надлежащему адресу согласно п. 2.7 Методических рекомендаций).

2.9. В извещении об обеспечении доказательств указывается:

- дата, время и место совершения нотариального действия;
- вид обеспечения доказательств;
- краткие сведения о лице, обратившемся за обеспечением доказательств (фамилия, имя, отчество физического лица, полное наименование и регистрационный номер юридического лица);
- сведения о доказательствах, которые необходимо обеспечить (с указанием имени допрашиваемого свидетеля, кратким описанием осматриваемых письменных или вещественных доказательств и т. п.);
- статус извещаемого лица в процедуре обеспечения доказательств (свидетель, специалист, заинтересованное лицо и т. п.).

2.10. Неявка сторон и иных заинтересованных лиц не является препятствием для выполнения действий по обеспечению доказательств, а также основанием для отложения совершения нотариального действия.

2.11. Обеспечение доказательств без извещения одной из сторон и иных заинтересованных лиц производится лишь в случаях, не терпящих отлагательства, или когда нельзя определить, кто впоследствии будет участвовать в деле (ст. 103 Основ).

Решение о необходимости или отсутствии необходимости извещения сторон и иных заинтересованных лиц нотариус принимает исходя из требований закона и информации, предоставленной заявителем.

2.12. К случаям, не терпящим отлагательства, относятся, в том числе:

– случай, когда доказательство может быть сокрыто, модифицировано либо уничтожено (например, демонтаж вывески и рекламной продукции, изъятие контрафактного продукта из продажи);

– обеспечение доказательств в сети Интернет (осмотр сайта), т.к. размещенная там информация может быть уничтожена либо модифицирована в любой момент (письмо ФНП от 13.01.2012 № 12/06-12, п. 22 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 26.12.2017 № 57).

Осмотр переписки в электронном почтовом ящике заявителя в сети Интернет не может быть бесспорно отнесен к случаям, требующим безотлагательного осмотра, поскольку, как правило, заинтересованные лица не имеют возможности повлиять на содержимое почтового ящика или ограничить доступ к нему. Вместе с тем, могут быть ситуации, когда к почте имеют доступ иные, помимо заявителя, заинтересованные лица, например, если осматривается корпоративный почтовый ящик.

Нотариус оценивает заявленные причины для безотлагательного обеспечения доказательств в каждом конкретном случае.

Не требуется извещения сторон и иных заинтересованных лиц при осмотре сообщений, переданных посредством телефонной связи или сети Интернет, в том числе на телекоммуникационных устройствах, включая смартфоны, планшеты, если в силу особенностей используемого программного обеспечения сообщения могут быть удалены либо модифицированы отправителем или автоматически удаляются по истечении определенного промежутка времени.

2.13. Заявителю следует разъяснить, что неисполнение требований ч. 3 ст. 103 Основ (в случае недостоверности предоставленных им сведений о необходимости безотлагательного обеспечения доказательств без извещения заинтересованных лиц) может привести к признанию представленного в суд или административный орган процессуального документа недопустимым доказательством как составленного с нарушением прав сторон или иных заинтересованных лиц.

В заявлении и процессуальном документе указывается причина, по которой обеспечение доказательств не терпит отлагательства, являющаяся достаточным обоснованием обеспечения доказательств без извещения одной из сторон и заинтересованных лиц. Причину, по которой обеспечение доказательств не требует отлагательства, рекомендуется указывать и в заявлении, и в процессуальном документе в целях наличия доказательств ее подтверждения заявителем в письменном заявлении и исключения вопросов о причинах обеспечения доказательств без извещения одной из сторон и иных заинтересованных лиц при предъявлении процессуального документа в суде или административном органе.

2.14. Если лицо, участвующее в обеспечении доказательств, не владеет русским языком, и нотариус не владеет необходимым языком для общения с таким лицом, для совершения нотариального действия привлекается переводчик.

Переводчик жестового языка (тактильного жестового языка) – сурдопереводчик, тифлосурдопереводчик – необходим в случаях, когда в совершении действий по обеспечению доказательств участвует глухой, немой, глухонемой, слепоглухонемой гражданин (в том числе заинтересованное лицо, свидетель и др.). Общение с немым (глухим, глухонемым) участником процедуры может осуществляться также путем переписки без привлечения переводчика.

В случае обеспечения в качестве доказательств информации на иностранном языке может быть привлечен переводчик.

2.15. В случае участия в процедуре обеспечения доказательств специалиста (эксперта) нотариус истребует у него сведения о его образовании (квалификации), например, документ об образовании, сведения о занимаемой должности и стаже (опыте) работы по специальности и фиксирует указанные сведения в процессуальном документе.

2.16. Нотариус разъясняет свидетелю, эксперту, специалисту и переводчику содержание ст. 307 УК РФ под расписку. Расписка указанных лиц может быть включена в текст процессуального документа либо приобщена к нему в качестве приложения.

2.17. В случае невозможности выполнения действий, необходимых для обеспечения доказательств (например, отсутствует сайт, который требуется осмотреть, не найдено место осмотра вещественных доказательств по указанному заявителем адресу или нотариуса не допустили в помещение) нотариальное действие по обеспечению доказательств не совершается. По просьбе заявителя нотариус выносит постановление об отказе в совершении нотариального действия с указанием причин невозможности обеспечения доказательства.

Нотариус вправе перенести обеспечение доказательств по просьбе заявителя на другие дату и время, что не является отложением совершения нотариального действия в соответствии со ст. 41 Основ. При этом требуется повторное извещение сторон, иных заинтересованных лиц и прочих лиц, которые участвуют в совершении нотариального действия.

Просьба иных заинтересованных лиц о переносе даты и (или) времени обеспечения доказательств не является основанием для изменения даты и времени совершения нотариального действия.

2.18. Если заявитель, лично обратившийся к нотариусу, просит обеспечить доказательства в его отсутствие, нотариус при наличии доступа к доказательствам и достаточных указаний заявителя относительно предмета и целей осмотра вправе самостоятельно выполнить действия по обеспечению доказательств, например, осмотреть письменные доказательства в сети Интернет, зафиксировать сведения в процессуальном документе, а при последующей явке заявителя завершить оформление процессуального документа и зарегистрировать нотариальное действие в реестре регистрации нотариальных действий на бумажном носителе и реестре нотариальных действий ЕИС.

2.19. Отказ заявителя от совершения нотариального действия приводит к невозможности обеспечения доказательств на любом этапе до регистрации нотариального действия в реестре, в том числе в случае явки к нотариусу иных участвующих в процедуре обеспечения доказательств лиц.

В случае неявки по вызову нотариуса свидетеля для проведения допроса, иных лиц, чье присутствие необходимо для совершения нотариального действия (например, переводчик, если свидетель не владеет языком нотариального делопроизводства), а также в случае недопущения нотариуса к месту обеспечения доказательств нотариальное действие не совершается, о чем нотариус извещает заявителя и по его просьбе выносит постановление об отказе в совершении нотариального действия.

Обеспечение явки лиц, чье присутствие необходимо для совершения нотариального действия, возлагается на заявителя, поскольку нотариус не имеет возможности обеспечить их привод в принудительном порядке согласно ч. 6 ст. 103 Основ в связи с отсутствием корреспондирующих норм в законодательстве, регулирующем работу правоохранительных органов.

В случае, если обеспечение доказательств оказалось невозможным, например, по причине недопуска нотариуса к месту нахождения вещественных или письменных доказательств, неявки свидетеля, специалиста, переводчика, эксперта, по просьбе заявителя нотариус фиксирует этот факт документально в форме акта, подтверждающего указанные обстоятельства. Копию акта либо справку, подтверждающую указанные обстоятельства, нотариус выдает заявителю по его просьбе.

2.20. Фиксирование информации, необходимой для совершения нотариального действия, нотариус осуществляет по специальным правилам пункта 120 и общим правилам фиксирования в соответствии с разделами II – V Регламента.

2.21. В номенклатурное дело нотариус помещает заявление обратившегося заинтересованного лица, экземпляр процессуального документа (с приложениями),

экземпляры направленных нотариусом извещений и доказательства их направления (при наличии), письменные заявления и обращения, поступившие нотариусу от лиц, участвующих в обеспечении доказательств, протокол фиксации при его составлении и иные документы, которые нотариус считает относящимися к нотариальному действию.

3. Процессуальный документ

3.1. Процессуальный документ составляется в письменной форме, может быть написан от руки или составлен с использованием технических средств с соблюдением требований ст. 45.1 Основ.

3.2. Процессуальный документ составляется в двух экземплярах для более полного и эффективного фиксации информации, один из которых остается в делах нотариуса (номенклатурное дело с индексом 01-26).

3.3. С учетом содержания норм гражданского процессуального законодательства процессуальный документ может состоять из вводной, описательной и заключительной частей (ст.ст. 229, 230 ГПК РФ), а также дополняться приложениями.

3.3.1. Во вводную часть рекомендуется включать следующие сведения:

- место и дату составления процессуального документа;
- фамилию, имя и отчество нотариуса;
- наименование нотариального округа;
- дату, время начала и окончания совершения действий по обеспечению доказательств и место их совершения (если они совершались вне помещения нотариальной конторы);
- основание совершения нотариального действия (информация о заявлении);
- основания невозможности или затруднительности представления доказательств непосредственно в суде или административном органе;
- сведения о лицах, участвующих в совершении нотариального действия (стороны и заинтересованные лица, свидетели, специалисты, переводчики и др.), в том числе сведения о присутствии заинтересованных лиц в процессе обеспечения доказательств, а также неявке извещенных лиц;
- сведения об основаниях безотлагательности совершения действий по обеспечению доказательств (при наличии), послужившей основанием для их совершения без извещения сторон и заинтересованных лиц;
- сведения о разъяснении участвующим лицам, в том числе переводчикам и специалистам, их прав и обязанностей (например, ст.ст. 85, 162, 171, 188 ГПК РФ, а также положения, указанные в п.2.4 Методических рекомендаций);
- сведения о технических средствах (например, фото и видеорекамеры, смартфоны и т. д.) и (или) о программном обеспечении, использовавшихся при совершении нотариального действия (операционная система, браузер, программы для просмотра документов в файлах и др.). В случае, если использованные технические средства или программное обеспечение не принадлежат нотариусу, рекомендуется отразить это в протоколе с указанием причин их использования.

3.3.2. В описательную часть протокола включаются описание действий нотариуса в процессе обеспечения доказательств и полученный результат (описание всего обнаруженного при осмотре доказательств, заданные свидетелю вопросы и показания (ответы) свидетеля, пояснения специалистов и т.д.).

Последовательность действий в ходе обеспечения доказательств описывается таким образом, чтобы прослеживалась связь между совершенным действием и полученным результатом, а также связь между последовательными действиями и событиями. Например, в протоколе осмотра письменных доказательств в сети Интернет указывается, что в адресную строку браузера нотариусом введен адрес интернет-страницы, после чего произошел переход по указанному (или иному, в случае автоматической переадресации) адресу. Далее указывается, какие действия были произведены на данной

странице (выбор варианта в меню, переход по ссылке, нажатие экранной кнопки и др.) и к какому результату они привели, либо нотариус фиксирует содержимое данной страницы, если производить действия не требуется. При этом при отсутствии возражений со стороны заявителя рекомендуется описывать действия нотариуса и происходящие события кратко, исключая неважные для целей обеспечения доказательств подробности. Например, не требуется описывать ошибочный ввод нотариусом или заявителем пароля (адреса страницы в сети Интернет), если в дальнейшем ошибка была исправлена, появление рекламных всплывающих окон, если они не имеют значения для дела.

3.3.3. В заключительной части протокола должны быть зафиксированы поступившие заявления, возражения, замечания от лиц, участвовавших в обеспечении доказательств, с указанием их процессуального статуса, фамилии и инициалов; подписи лиц, участвовавших в совершении нотариального действия либо отметка об их отказе от подписания или об их отсутствии при выдаче процессуального документа. Также в данной части протокола указываются реестровый номер, под которым зарегистрировано нотариальное действие в соответствующем реестре, сумма оплаты за совершение нотариального действия, сумма предоставленных льгот (при наличии), подпись с указанием фамилии и инициалов лица, совершившего нотариальное действие, и печать нотариуса.

Если при совершении действия привлекался переводчик (для устного перевода либо перевода текста на язык нотариального делопроизводства), требуется отразить это в процессуальном документе. В связи с отсутствием утвержденного порядка оформления протокола с участием переводчика рекомендуется по аналогии с установленными формами удостоверительных надписей дополнить текст протокола перед словами «Зарегистрировано в реестре за №...» абзацем следующего содержания: «Перевод части текста протокола (или «перевод приложения №... к протоколу»; или «устный перевод для ФИО») с (название языка, с которого производился перевод) языка на (название языка, на который производился перевод) язык выполнен переводчиком ФИО, подлинность подписи которого свидетельствую. Личность переводчика установлена.»

Аналогичным образом можно поступить в том случае, если верность перевода свидетельствует сам нотариус.

3.3.4. Приложениями к протоколу осмотра письменных и вещественных доказательств могут быть:

- информация в электронной форме (электронные документы, электронные образы документов на бумажных носителях, фотографии, аудио- и видеозаписи) на машиночитаемых носителях, в том числе помещенных в опечатанные конверты;

- схемы (например, размещения осматриваемых объектов), планы (зданий, помещений, участков и т. д.), графики и диаграммы и т. п.;

- копии представленных документов на бумажном носителе;

- распечатанные на бумажных носителях образы электронных документов, фотографий и иных изображений, предоставленных нотариусу участниками процедуры обеспечения доказательств;

- распечатанные страницы осматриваемого интернет-сайта, содержимое (снимки) экрана или части экрана (например, окна программы), загруженных из сети Интернет образов электронных документов и т. п.;

- результаты трассировки сайта в сети Интернет, выполненной нотариусом.

Указанные приложения могут быть пронумерованы, например, «Приложение № 1».

3.4. При составлении нотариусом процессуального документа возможно применять по аналогии положения Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 26.06.2008 № 13 «О применении норм Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации при рассмотрении и разрешении дел в суде первой инстанции».

3.5. Отказ от подписания процессуального документа или неявка на подписание участвовавших в процедуре обеспечения доказательств лиц не являются основанием

к отказу от оформления процессуального документа и совершению нотариального действия. Сведения об этом отражаются нотариусом в тексте процессуального документа.

3.6. Нотариальное действие считается совершенным в момент регистрации его в реестре (ст. 50 Основ).

Продолжительность (срок) совершения нотариального действия по обеспечению доказательств и составления нотариусом процессуального документа Основами не предусмотрены. В связи с этим фактический срок совершения нотариусом действий по обеспечению доказательств определяется сложностью и объемом тех действий, которые необходимо произвести нотариусу для обеспечения доказательств и составления процессуального документа.

При значительном объеме работы по составлению процессуального документа, а также в случае, когда действия по обеспечению доказательств осуществляются вне помещения нотариальной конторы и (или) когда действие совершается в течение нескольких дней, и завершение оформления процессуального документа в день обеспечения доказательств затруднительно по объективным причинам, возможно оформление протокола и регистрация нотариального действия в реестре в последующие рабочие дни (дата завершения оформления протокола указывается в протоколе в качестве его даты составления и должна совпадать с датой регистрации нотариального действия).

3.7. При указании в описательной части процессуального документа результата осмотра письменных и (или) вещественных доказательств, нотариус может выбрать один из двух способов с учетом пожеланий заявителя, объема осматриваемых доказательств и выполняемой нотариусом работы:

– полное изложение всей информации о процедуре осмотра (действиях нотариуса) и осматриваемых доказательствах (их содержании), без приобщения приложений;

– частичное изложение результатов осмотра доказательств (комбинированный способ), при котором информация о процедуре осмотра (действиях нотариуса) указывается в полном объеме, а сведения об осматриваемых доказательствах приводятся частично в описательной части, а в оставшейся части – путем отсылки к приложениям.

Второй способ рекомендуется использовать в случае, когда при осмотре объем описания информации, которую можно включить в приложение, значительно превосходит объем действий, совершавшихся нотариусом при осмотре (например, осмотр объемной интернет-страницы и размещенных на ней файлов электронных документов в сети Интернет; копия чата за длительный промежуток времени в мессенджере, многочисленные фотоматериалы и т. д.).

3.8. При обнаружении в процессе обеспечения доказательств аудио- и видеозаписей, имеющих значение для дела, нотариус отражает сведения об этом в описательной части протокола и при необходимости фиксирует их на отчуждаемом машинном носителе, являющемся приложением к протоколу, для обеспечения возможности последующего исследования их судом или административным органом.

3.9. По просьбе или с согласия заявителя возможно выполнить выборочное фиксирование информации в процессуальном документе. Например, зафиксировать содержание только конкретной страницы сайта в сети Интернет без осмотра всех его страниц, если заявленные к осмотру доказательства расположены на данной странице, или зафиксировать содержание части страницы, при условии, что такое фиксирование не приведет к искажению доказательств в целом.

Окончательное решение о возможности выборочного фиксирования информации (сведений) принимает нотариус. Если какая-либо часть информации (сведений) об осматриваемых нотариусом доказательствах не указывается, это отражается в процессуальном документе, при этом рекомендуется указать причины, если они не являются очевидными. В противном случае результат осмотра доказательств излагается в протоколе в полном объеме (весь осматриваемый документ от начала до конца, вся осматриваемая интернет-страница от начала до конца, полное описание вещественного

доказательства посредством указания нотариусом его доступных и относящихся к делу характеристик). Результат осмотра фиксируется в процессуальном документе.

4. Общие правила осмотра письменных и вещественных доказательств

4.1. Понятие письменных доказательств, их перечень, требования к форме представления в суд содержатся в ст. 71 ГПК РФ и ст. 75 АПК РФ.

Согласно положениям данных статей письменными доказательствами являются документы, содержащие сведения об обстоятельствах, имеющих значение для рассмотрения и разрешения дела, акты, договоры, справки, деловая корреспонденция, иные документы, выполненные в форме цифровой, графической записи или иным способом, позволяющим установить достоверность документа, а также протоколы судебных заседаний, протоколы совершения процессуальных действий и приложения к протоколам.

Письменные доказательства представляются в подлиннике или в форме надлежащим образом заверенной копии (п. 2 ст. 71 ГПК РФ, п. 8 ст. 75 АПК РФ).

Документы, представляемые в арбитражный суд и подтверждающие юридически значимые действия, должны соответствовать требованиям, установленным для данного вида документов (п. 4 ст. 75 АПК РФ).

Указанные нормы следует применять также и при проведении осмотра письменных доказательств нотариусом.

4.2. В соответствии с нормами ст. 71 ГПК РФ и ст. 75 АПК РФ письменные доказательства могут быть получены посредством факсимильной, электронной или другой связи, с использованием сети Интернет, в связи с чем, нотариус вправе осматривать письменные доказательства с использованием средств связи, включая сеть Интернет.

Суд в силу статей 55 и 60 ГПК РФ, статей 64 и 68 АПК РФ вправе принять любые средства доказывания, предусмотренные процессуальным законодательством, в том числе полученные с использованием информационно-телекоммуникационных сетей, в частности сети Интернет (п. 55 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 23.04.2019 № 10 «О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации»).

4.3. Вещественными доказательствами являются предметы, которые по своему внешнему виду, свойствам, месту нахождения или по иным признакам могут служить средством установления обстоятельств, имеющих значение для рассмотрения и разрешения дела (ст. 73 ГПК РФ, ст. 76 АПК РФ).

Главным отличием письменных доказательств от вещественных является то, что сведения, необходимые для установления обстоятельств дела, воспринимаются из содержания текста доказательства, а не из свойств предмета.

Само по себе наличие у осматриваемого доказательства статуса документа не означает, что он не может выступать вещественным доказательством. Например, документ на бумажном носителе может быть осмотрен как письменное доказательство – если для дела значение имеет изложенная в нем информация, и как вещественное доказательство – если для дела имеет значение, например, материал, из которого изготовлен носитель информации, цвет чернил и др.

4.4. При осмотре письменных и вещественных доказательств нотариус не производит какого-либо рода анализ или оценку доказательств, в частности, нотариус не вправе в процессуальном документе делать выводы относительно законности или незаконности определенной информации в документе, оценивать цели, значение тех или иных положений осматриваемого документа, значение тех или иных свойств осматриваемого предмета для спора. Исходя из общего принципа разделения функций судебных органов и нотариуса, а также задач нотариального действия по обеспечению доказательств, данные полномочия находятся в исключительной компетенции суда.

4.5. В случае, если документ на бумажном носителе выполнен не на языке нотариального делопроизводства, для его перевода на язык нотариального делопроизводства возможно привлечение переводчика, а если нотариус владеет соответствующим языком – свидетельствование верности перевода документа на русский язык (или иной язык нотариального делопроизводства), поскольку без этого невозможно работать с содержанием документа.

Переводчик выполняет перевод текста на иностранном языке, а нотариус фиксирует в процессуальном документе содержание доказательства на иностранном языке и его перевод на языке нотариального делопроизводства и данные о переводчике в соответствии с разделом III Регламента.

Однако если для целей осмотра достаточно только подтверждения того факта, что определенный документ существует либо был вложен в определенный конверт, возможно без его перевода ограничиться приложением копии документа (с копией конверта при его наличии) к протоколу, не осуществляя перевод текста документа. В этом случае перевод может быть выполнен заявителем впоследствии при возникновении необходимости.

4.6. В случаях осмотра переписки как на бумажном носителе, так и сообщений в электронной почте и в мессенджерах, переписки в социальных сетях и т. п., нотариусу следует запросить у заявителя сведения о законности доступа заявителя к переписке (например, заверение, что заявитель является участником переписки), а также предупредить заявителя об уголовной ответственности за нарушение тайны переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных или иных сообщений (ст. 138 УК РФ).

4.7. При осмотре письменных доказательств на бумажном носителе следует обращать особое внимание на заявленные нотариусу причины, по которым невозможно или затруднительно представить доказательство непосредственно в суд.

4.8. При осмотре письменных и вещественных доказательств возможно применение по аналогии п. 3 ст. 78 АПК РФ, согласно которому в случае необходимости для участия в осмотре и исследовании письменных и вещественных доказательств арбитражным судом могут быть вызваны эксперты и свидетели, а также осуществлены фотографирование, аудио- и видеозапись.

Поскольку исследованием доказательств занимается суд, а не нотариус, указанные лица могут привлекаться нотариусом в случаях, когда их участие целесообразно именно на стадии осмотра. Например, при осмотре сложного технического устройства специалист может обеспечить правильное обследование предмета, а также соблюдение правил безопасности обращения с ним.

Аудио- и видеозапись может применяться для фиксации такого рода доказательств, которые плохо поддаются описанию, либо для усиления убедительности обеспечения доказательств, например, видеозапись работы технического устройства может использоваться для фиксации видимых проблем в его работе, фотографии для фиксации повреждений транспортного средства после ДТП, снимок окна браузера с открытой страницей сайта в сети Интернет для фиксации информации на странице, а видеозапись с экрана компьютера – для фиксации происходящих при осмотре страницы событий и др.

4.9. Вещественные доказательства могут быть подвержены быстрой порче (ст. 75 ГПК РФ, ст. 79 АПК РФ). Данное обстоятельство может выступать основанием для немедленного проведения осмотра вещественных доказательств в зависимости от возможного времени их порчи. При этом следует иметь в виду, что названными статьями ГПК РФ и АПК РФ предусмотрено извещение сторон и заинтересованных лиц о времени и месте проведения осмотра доказательств, подвергающихся быстрой порче.

5. Особенности осмотра письменных доказательств с использованием сети Интернет

5.1. Осмотр доказательств с использованием сети Интернет является специфической разновидностью осмотра письменных доказательств и производится по общим правилам осмотра доказательств с учетом некоторых особенностей.

В нотариальной практике можно выделить осмотр следующих видов письменных доказательств с использованием сети Интернет:

- информационных ресурсов – сайтов (страниц сайтов) в сети Интернет;
- файлов (электронных документов), размещенных в сети Интернет, как на страницах сайтов (в частности, в социальных сетях), так и иными способами;
- электронных сообщений, переданных или полученных посредством сети Интернет с использованием протоколов электронной почты (e-mail);
- электронных сообщений, переданных или полученных посредством сети Интернет с использованием приложений-мессенджеров (WhatsApp, Viber, Telegram, Skype и др.);
- электронных сообщений SMS и MMS, переданных или полученных посредством радиотелефонных сетей связи с использованием мобильных телефонов, смартфонов и т.п.

5.2. Доказательства в сети Интернет осматриваются нотариусом, как правило, в помещении нотариальной конторы, с использованием имеющихся у нотариуса каналов связи с сетью Интернет, личного компьютера и программного обеспечения.

В тех случаях, когда по тем или иным причинам это невозможно или затруднительно (например, осмотр письменных доказательств в личном кабинете сайта в сети Интернет с использованием электронной подписи заявителя, которую по требованиям безопасности запрещается выносить с места работы), допустимо использовать технические и программные средства, предоставленные заявителем, с указанием данного обстоятельства и причин их использования в протоколе осмотра.

Для осмотра переписки в мессенджерах заявитель может предоставить нотариусу используемое для обмена сообщениями в соответствующем мессенджере коммуникационное устройство заявителя – смартфон, планшет, ноутбук, либо логин, пароль или иные средства (QR-код, код доступа и др.) для получения доступа к переписке в мессенджере со стационарного компьютера.

Использование аппаратных и программных средств заявителя без обоснований, например, невозможности получения информации без использования средств криптографической защиты информации, которые по соображениям безопасности запрещено выносить с места работы или использовать на сторонних компьютерах, может привести к тому, что протокол будет поставлен под сомнение в суде в связи с риском фальсификации доказательств.

5.3. В заявлении об осмотре письменных доказательств на сайте в сети Интернет, помимо сведений, перечисленных в п. 2.2 настоящих Методических рекомендаций, заявителю рекомендуется отразить доменное имя сайта и (или) его сетевой (IP) адрес либо адрес (URL) доступа к определенной странице сайта, а при наличии необходимости также порядок доступа к нужным разделам или страницам сайта в соответствующей последовательности (например, ввод данных в поля форм поиска, ввод логинов и паролей для входа в личный кабинет или закрытую зону сайта и др.), ссылки и запросы, которые нотариусу следует использовать для перемещения на сайте, сведения о дополнительных аппаратных средствах или ключах электронных подписей, которые могут понадобиться для производства осмотра.

Если заявитель лично присутствует при проведении осмотра, в заявлении может быть отражена лишь общая информация об осматриваемом сайте (например, «прошу осмотреть страницы сайта <http://www.cx.com>»), а информация о конкретных осмотренных страницах, способах получения доступа к ним и т. д. указывается в протоколе со ссылкой на указания заявителя.

5.4. При осмотре сообщений электронной почты, помимо сведений, перечисленных в п. 2.2 настоящих Методических рекомендаций, заявитель указывает адрес электронной почты, с которого велась переписка, способ получения доступа к содержимому электронного почтового ящика, а также, если осматриваются не все сообщения, идентифицирует конкретные сообщения, содержание которых надо осмотреть, например, путем указания их даты и времени отправления/получения (либо периода времени, за который следует осмотреть сообщения), наименования и (или) электронных адресов корреспондента переписки и др.

В заявлении или протоколе рекомендуется отразить заверение заявителя о принадлежности ему адреса осматриваемой электронной почты либо иную причину, по которой заявитель законно получил доступ к почтовому ящику (например, осматривается служебная почта сотрудника (бывшего сотрудника) компании, представитель которой обратился к нотариусу).

5.5. При осмотре сообщений в мессенджерах в заявлении, помимо сведений, перечисленных в п. 2.2 настоящих Методических рекомендаций, заявителю следует указать абонентский (телефонный) номер либо иной идентификатор пользователя мессенджера (например, логин мессенджера Skype), дата(ы), время (или период времени) отправления/получения электронных сообщений, содержание которых нотариусу следует осмотреть, информацию о контакте (абоненте(ах)), с которым ведется или велась переписка в чате соответствующего приложения: наименование контакта (фамилия, имя, отчество, иное имя, название), номер телефона, заверения заявителя о принадлежности ему использовавшегося для переписки коммуникационного устройства, аккаунта в мессенджере, используемого абонентского номера и т.п.

5.6. Достоверно установить информацию о принадлежности адреса электронной почты или аккаунта в мессенджере и т. п. не представляется возможным, т.к. электронная почта при регистрации не требует ввода личных данных, а приложения-мессенджеры хотя иногда и увязывают аккаунт с определенным телефонным номером, но сам телефонный номер может быть оформлен не на фактического владельца. В связи с этим представляется излишним требовать документального подтверждения принадлежности номера телефона (контракта сотовой сети и т. п.).

5.7. При осмотре сайтов и страниц сайтов в сети Интернет, сообщений электронной почты, а также загруженных в сети Интернет документов нотариус самостоятельно определяет, какое программное обеспечение (браузер и др.) использовать для осмотра и фиксирования содержимого.

Предпочтительно использование браузера, который обеспечивает совместимость с конкретным сайтом (отсутствуют видимые искажения и нарушения в работе элементов страниц). При этом могут быть приняты во внимание и проверены указания заявителя на различный вид страницы в разных браузерах. В случае, если на определенном сайте имеются ранее сохраненные данные нотариуса или третьих лиц, рекомендуется выйти из всех аккаунтов и произвести очистку кэша браузера, либо использовать так называемый «режим инкогнито».

Осмотр электронной почты может производиться с использованием веб-интерфейса почтового сервера в браузере (при его наличии) либо с использованием почтовой программы. Возможен осмотр с компьютера заявителя при отсутствии возможности предоставить доступ нотариусу по соображениям безопасности или иным причинам, которые рекомендуется отразить в протоколе.

При осмотре загруженных документов в файлах рекомендуется использовать максимально совместимое программное обеспечение. Например, для просмотра формата PDF – программное обеспечение компании Adobe (разработчика данного формата), а для документов формата Word или Excel – соответственно, программное обеспечение Microsoft.

5.8. По просьбе заявителя могут быть использованы дополнительные программно-технические средства, например, если сайт может выглядеть по-разному в зависимости от страны, с территории которой к нему осуществляется доступ, с соблюдением требований гражданского процессуального законодательства и настоящих Методических рекомендаций. При этом на нотариуса не возлагается обязанность приобретать и оплачивать платное программное обеспечение или платные сервисы в сети Интернет.

5.9. При осмотре сайта (страниц сайта) в сети Интернет осматриваться может как весь сайт, включая все его страницы, так и одна или несколько указанных заявителем страниц сайта.

При осмотре сайта на нотариуса не возлагается обязанность самостоятельного поиска всех его страниц, поэтому переход по ссылкам рекомендуется выполнять по указанию заявителя, а при отсутствии таких указаний ограничиться осмотром только прямо названных заявителем страниц (адресов).

При обращении заявителя за осмотром одной или нескольких страниц сайта, производится осмотр главной страницы сайта и осуществляются проверочные действия (сбор технической информации о домене). Если осмотр указанной заявителем страницы сайта требует входа в аккаунт через главную страницу сайта (или иную специальную страницу для входа), например, в социальной сети, следует включить в протокол описание процедуры входа.

Вход в личный кабинет, аккаунт пользователя и т. п. производится только по просьбе заявителя и с использованием предоставленных заявителем данных (логин, пароль и т. п.). Рекомендуется истребовать от заявителя заверение, что он имеет право доступа к соответствующим ресурсам.

Возможны также частичный осмотр и частичное фиксирование осматриваемой страницы, если все необходимые доказательства размещены в этой части. Например, с использованием поисковых средств сайта найдены все ссылки на нужный контент (информацию) на сайте. Список соответствующих ссылок достаточно длинный, но заявителю нужна только одна из них, находящаяся в верхней части результатов поиска. Фиксировать всю страницу в этом случае не обязательно, можно ограничиться только верхней частью страницы, что отражается в протоколе.

5.10. Осмотр сайта или страницы сайта, точный адрес (URL) которых предоставлен заявителем, рекомендуется производить путем прямого перехода по такому адресу, без промежуточного использования поисковых средств.

При этом нотариус вводит в адресной строке браузера указанное заявителем доменное имя и (или) сетевой адрес сайта (или указатель доступа к определенной странице сайта), а далее, по указателю доступа, обращаясь к запросам и ссылкам, в последовательности, указанной в заявлении или лично заявителем, осуществляет переход к определенной странице и размещенным на ней сведениям.

5.11. Нотариус фиксирует в протоколе каждый шаг процедуры доступа к сайту и перемещения по его страницам.

Не обязательно включать в протокол подробное описание или снимки тех страниц сайта, посещение которых происходит только во вспомогательных целях (например, страница для входа в аккаунт или страница результатов поиска по контексту). В этом случае достаточно упомянуть о совершенных на странице действиях и их результатах, а также адресе страницы (если он изменяется в процессе навигации по сайту).

Рекомендуется зафиксировать снимками экрана или распечаткой средствами браузера содержимое тех страниц сайта, на которых, по указанию заявителя, находятся доказательства. Такой способ фиксирования предпочтительнее словесного описания содержимого, поскольку вызывает больше доверия при предъявлении документа в суде.

5.12. При осмотре страниц сайта в сети Интернет, нотариусу рекомендуется выполнить так называемую трассировку пути к сайту.

Под трассировкой понимается проверка маршрута передачи данных между устройством, с которого производится доступ к сайту, и устройством (сервером), на котором размещен сайт. Одновременно проверяется соответствие символического адреса сайта (домена) его IP-адресу в целях установления отображения браузером страниц подлинного сайта.

Приложение данных трассировки к протоколу может помочь в случае оспаривания протокола в суде.

Нотариус может выполнить трассировку сайта с помощью АРМ нотариуса или утилиты в составе Windows – tracert. Для запуска утилиты нужно открыть командную строку Windows (команда «Выполнить», которую проще всего открыть комбинацией кнопок Win+R). В окошко ввести команду «cmd», нажать кнопку «ОК». Откроется окно командного процессора Windows. В данном окне следует набрать «tracert имя_сайта» (имя сайта указывается без префикса «http://» или «https://», например, правильно будет указать «tracert yandex.ru» или «tracert www.nic.ru») и нажать кнопку Enter (Ввод, Return) на клавиатуре. Утилита самостоятельно проведет процедуру трассировки и выведет результат в окне (снимок активного окна приложения для вставки в протокол можно сделать сочетанием клавиш Alt+PrtScr).

5.13. По просьбе заявителя нотариус вправе также установить и зафиксировать в протоколе владельца сайта с помощью одного из онлайн-сервисов WhoIs. Такая информация в сети Интернет является справочной, но может иметь значение для дела.

Кроме того, сервис WhoIs рекомендуется использовать при наличии угрозы подмены осматриваемых страниц сайта (особенно если при осмотре используется оборудование и программное обеспечение заявителя). При этом с помощью онлайн-сервиса WhoIs устанавливается «официальный» IP-адрес сайта. После этого с помощью утилиты tracert можно увидеть, по какому IP-адресу фактически ищет сайт компьютер, на котором производится осмотр сайта. IP-адрес, определенный с помощью tracert, должен совпадать с адресом, полученным с помощью сервиса WhoIs. Это говорит о том, что DNS-серверы работают нормально, и в браузере показано содержимое подлинного сайта.

5.14. Если содержание осматриваемого сайта в сети Интернет, переписки в сети Интернет или документа, загруженного из сети Интернет, изложено на иностранном языке, то осматриваемая нотариусом информация может быть переведена переводчиком или нотариусом одновременно с осмотром, либо не переводиться при проведении осмотра. В последнем случае, при необходимости перевод может быть выполнен позднее. Решение вопроса о необходимости и времени оформления перевода принимает заявитель.

Не следует переводить или транслитерировать доменные имена сайтов, адреса электронной почты и тому подобные обозначения, предназначенные для использования только в исходном виде.

5.15. Протокол осмотра письменных доказательств в сети Интернет составляется с учетом положений раздела 3 настоящих Методических рекомендаций.

В протоколе осмотра сайта отражается доменное имя и (или) IP-адрес сайта, а если осматривались только определенные страницы – их адреса.

При наличии необходимости входа в аккаунт, ввода паролей и т. д. описывается порядок получения доступа к содержимому страниц.

5.16. Произведенные нотариусом действия для получения доступа к информации в сети Интернет должны быть описаны в протоколе таким образом, чтобы они могли быть воспроизведены для осмотра тех же страниц и документов при условии неизменности сайта (ресурса). При производстве осмотра электронных сообщений в мессенджерах, электронной почте и пр. рекомендуется описывать маркеры, которые сообщают о состоянии сообщения (например, «доставлено», «отправлено», «отправляется», «прочитано»), если такая функция поддерживается мессенджером.

5.17. При описании действий рекомендуется использовать специальную терминологию («сайт», «страница сайта», «снимок экрана», «ссылка», «переход по ссылке», «адресная строка браузера» и т. п.).

5.18. В протоколе рекомендуется отразить кратко сведения об используемых нотариусом для осмотра и фиксации информации:

– аппаратных и программных средствах, например, «компьютер под управлением Microsoft Windows 10 Профессиональная», «программа Adobe Acrobat Reader DC версии Х.Х», «Microsoft Office для малого бизнеса версии Х», «Интернет-браузер Яндекс.Браузер версии Х.ХХ», «АРМ Экспресс версии ХХ» и т.п.;

– провайдере, предоставляющем нотариусу доступ в сеть «Интернет».

Не требуется отражать в протоколе сведения об используемых нотариусом мониторе, принтере, аппаратной конфигурации персонального компьютера или мобильного устройства и т.п., поскольку они не имеют значения для обеспечения доказательств.

5.19. Одним из способов передачи электронных сообщений посредством сети Интернет является электронная почта (e-mail), которая основана на обмене сообщениями между корреспондентами, идентифицируемыми по их почтовому адресу вида «имя_пользователя@имя_сайта.зона» (например, «hiq12@mail.ru»).

Почтовый адрес может сопровождаться именем пользователя, которое отражается при просмотре переписки (например, «Борис Иванов <b.ivanov@mail.ru>»). Следует учитывать, что имя пользователя не обязательно соответствует его реальному имени и присваивается почтовыми программами, а также может быть отредактировано как отправителем, так и получателем.

5.20. Для доступа к содержимому почтового ящика нотариус выполняет действия, аналогичные тем, что совершаются при просмотре сайта для доступа к нему.

Для доступа к электронной почте заявителя через веб-интерфейс почтового сервера нотариус вводит в адресной строке интернет-браузера доменное имя или интернет-адрес (URL) почтового сервера, на котором расположен электронный почтовый ящик, после чего выполняет вход в почту (может потребоваться ввести логин, пароль, нажать экранную (активную) кнопку «вход», пройти дополнительную аутентификацию или авторизацию с помощью смартфона и др.).

Пароль может быть введен как нотариусом, так и лично заявителем в присутствии нотариуса. Заявитель также вправе предоставить нотариусу пароль от почтового ящика, для чего ему рекомендуется использовать временный пароль, установленный только для проведения осмотра электронной почты и совершения нотариального действия.

5.21. Выполнив вход на страницу электронной почты, нотариус осуществляет осмотр сообщений в соответствии с указаниями заявителя (например, все сообщения от определенного корреспондента или в адрес определенного корреспондента; с ограничением периода времени или без, сообщения с конкретно указанной датой и временем отправления и т. п.).

Для доступа к указанным сообщениям можно перемещаться между папками в почтовом ящике («Входящие», «Отправленные», «Архив» и т. п.), перелистывать список имеющихся сообщений, а также использовать средства поиска почтового сервиса (например, в окно формы поиска вводится контекст: почтовый адрес корреспондента, при необходимости производится дополнительный отбор среди найденных сообщений).

Далее нотариус открывает каждое электронное сообщение и вложения (при наличии, если заявитель просил об их просмотре), изготавливает скриншоты или распечатки осматриваемых сообщений и вложений электронной почты.

5.22. Осмотр почты возможен также с использованием специализированного программного обеспечения (почтовых приложений Outlook, The Bat! и др.), в том числе при отсутствии у почтового сервера веб-интерфейса. В этом случае нотариус для проведения осмотра подключается к почтовому серверу на основании указаний заявителя,

в том числе вводит в настройках почтовой программы логин, пароль, настраивает тип протокола доступа, сервера и пароля и т. д.

5.23. При наличии нескольких контактов, с которыми заявитель вел переписку, возможно произвести их осмотр в рамках одного нотариального действия и зафиксировать переписку с ними в одном протоколе.

5.24. Нотариус составляет протокол осмотра электронных сообщений в электронной почте с учетом положений раздела 3 настоящих Методических рекомендаций и отражает в нем с учетом особенностей доказательств сведения, указанные в п. 5.19 настоящих Методических рекомендаций, адрес электронной почты, в ящике которой производился осмотр сообщений, порядок доступа к ней (входа), сведения о принадлежности почтового ящика (со слов заявителя), данные контакта, с которым заявитель вел переписку, а далее описывает в хронологическом порядке содержание полученных/отправленных электронных сообщений (писем) и имеющихся вложений, с указанием темы письма и даты направления/получения.

В целях обеспечения безопасности не следует указывать в процессуальном документе пароль доступа.

5.25. К письменным доказательствам, осматриваемым с использованием сети Интернет, относятся также сообщения в чатах мессенджеров – приложений, установленных на коммуникационных устройствах, как правило, мобильных телефонах, смартфонах, планшетах, реже компьютерах, свидетельствующие о наличии переписки с определенным контактом, а также сообщения SMS (система коротких текстовых сообщений) и MMS (сообщения мультимедиа), являющиеся частью стандартных протоколов сотовой (мобильной) связи.

5.26. Производя осмотр мобильного (телекоммуникационного) устройства (смартфона, планшета) с содержащимися в нем электронными сообщениями, помимо сведений, предусмотренных п.п. 2.2 и 5.19 настоящих Методических рекомендаций, нотариус устанавливает и фиксирует в протоколе:

– информацию об устройстве: марка и модель, серийный номер, описание программного обеспечения (название и версия операционной системы);

– наличие в приложениях обозначений, подтверждающих отправку, доставку, прочтение конкретного сообщения, если такая функция имеется в соответствующем мессенджере и была включена. В ряде случаев приложение позволяет установить также время отправки, получения и прочтения.

5.27. Приобщаемые к протоколу файлы медиа (фото, видео, аудио) и документов, в том числе на отчуждаемом машинном носителе, не подвергаются редактированию и сохраняются в исходном виде.

5.28. Осматривая электронные сообщения в мессенджерах, для приобщения к протоколу в качестве приложений нотариус вправе использовать любой из способов их фиксации или несколько способов одновременно:

– изготовление снимков экрана устройства заявителя встроенными средствами операционной системы с последующей пересылкой на устройство нотариуса;

– фотографирование экрана посредством стороннего устройства (фотоаппарата или камеры другого смартфона);

– экспорт чата с определенным контактом с пересылкой на устройство нотариуса;

– подключение аккаунта заявителя к мессенджеру на компьютере нотариуса и копирования данных из чата напрямую в протокол.

Нотариус вправе использовать и иной способ фиксации, если он обеспечивает сохранение необходимой информации об осматриваемых доказательствах, например, самостоятельно перепечатать содержимое осматриваемого диалога, чата, канала и т. п.

5.29. Сходным образом производится осмотр и фиксирование результатов осмотра сообщений SMS/MMS, которые появляются в ходе переписки с определенным контактом. В протоколе дополнительно отражаются сведения о контакте, с которым велась переписка,

полученные в результате осмотра разделов «Настройки» и «Контакты» или в приложении для обмена сообщениями SMS, а также собственно переписка с определенным контактом (или в определенном канале, группе и т. п.). Сообщения фиксируются, как правило, в хронологическом порядке, с указанием даты, времени направления/получения, сведений о доставке и прочтении сообщения, при их наличии в приложении для обмена сообщениями.

5.30. Если при осмотре обнаружены следы изменения данных после получения или отправки сообщений (например, в сообщении электронной почты удалены вложения, имеются признаки редактирования сообщений или приложений), следует зафиксировать сведения об этом в протоколе.

5.31. Снимки экрана, фото и/или страницы экспортированного чата рекомендуется приобщать к протоколу в качестве приложений, а аудио-, видео- и другие записи мультимедиа, а также исполняемые файлы (приложения) и др. – сохранять на отчуждаемый машинный носитель, прилагаемый к протоколу.

6. Допрос свидетеля

6.1. Правила и порядок допроса свидетеля нотариусом регламентированы статьями 103 Основ, статьями 69, 70 и 177 ГПК РФ, статьями 56, 88, 153 АПК РФ.

Свидетелем является лицо, которому могут быть известны какие-либо сведения о фактических обстоятельствах, имеющих значение для рассмотрения и разрешения дела.

Свидетель дает показания об известных ему обстоятельствах и фактах (действиях, событиях, явлениях), очевидцем которых он был, а также об обстоятельствах и фактах, о которых ему стало известно со слов иных лиц. Таким образом, свидетель может давать косвенные показания. Вместе с тем, не являются доказательствами сведения, сообщенные свидетелем, если он не может указать источник своей осведомленности (п. 1 ст. 69 ГПК РФ, п. 4 ст. 88 АПК). Нотариусу следует разъяснить заявителю и свидетелю указанную норму.

Однако отказ свидетеля сообщить нотариусу источник своей осведомленности не является основанием к отказу в совершении данного нотариального действия. Оценивать допустимость и достоверность такого доказательства вправе лишь суд.

6.2. В порядке обеспечения доказательств нотариус допрашивает свидетеля, если есть основания полагать, что впоследствии вызов свидетеля в суд будет невозможен или затруднителен. Заявленные основания указываются нотариусом в протоколе допроса свидетеля.

Нотариус не оценивает самостоятельно уважительность причин невозможности или затруднительности явки свидетеля в суд, поскольку согласно статье 67 ГПК РФ и статье 71 АПК РФ оценка относимости, допустимости, достоверности доказательств отнесена к компетенции суда, исходя из всей совокупности доказательств по делу.

При подготовке к допросу свидетеля, нотариус разъясняет заявителю риск непринятия судом доказательств, если причины обеспечения доказательств будут признаны судом неуважительными.

6.3. Помимо сведений, предусмотренных п. 2.2 настоящих Методических рекомендаций, в заявлении о проведении допроса свидетеля рекомендуется указывать, какие обстоятельства, имеющие значение для рассмотрения и разрешения дела, может подтвердить свидетель. При обращении для допроса свидетеля заявитель должен сообщить его имя, отчество, фамилию и место жительства (п. 2 ст. 69 ГПК РФ, п. 1 ст. 88 АПК РФ), а также перечень вопросов, которые следует задать свидетелю.

При неясности или некорректности вопросов, сформулированных заявителем, нотариус вправе предложить заявителю уточнить текст вопросов и (или) указать дополнительные вопросы к свидетелю в целях получения более ясных и точных ответов. В случае, если заявитель возражает против уточнения вопросов, нотариус не вправе самостоятельно изменять задаваемые вопросы.

6.4. Как правило, свидетель допрашивается нотариусом в помещении нотариальной конторы. Если свидетель вследствие болезни, преклонного возраста, инвалидности или других уважительных причин не в состоянии явиться в нотариальную контору, он может быть допрошен нотариусом в месте своего пребывания (ст. 70 ГПК РФ). При этом следует иметь в виду, что протокол должен быть подписан свидетелем и в случаях, когда свидетель допрашивается вне помещения нотариальной конторы.

6.5. Перед началом допроса нотариус устанавливает личности свидетеля и присутствующих лиц, предупреждает свидетеля под расписку об уголовной ответственности за отказ от дачи показания или дачу заведомо ложного показания (ст.ст. 307 и 308 УК РФ, ст. 176 ГПК РФ, ст.ст. 56 АПК РФ; см. п. 2.16 настоящих Методических рекомендаций).

6.6. Нотариус при необходимости разъясняет свидетелю требования статьи 51 Конституции Российской Федерации, предоставляющие право не свидетельствовать против себя самого, своего супруга и близких родственников, круг которых определяется пп.4 ст.5 УПК РФ. При допросе свидетеля нотариус учитывает требования ГПК РФ и АПК РФ, устанавливающие запрет и ограничения на допрос определенных лиц в качестве свидетеля.

6.6.1. В соответствии с п.3 ст.69 ГПК РФ не подлежат допросу в качестве свидетелей:

– представители по гражданскому или административному делу, или защитники по уголовному делу, делу об административном правонарушении, или медиаторы, судебные примирители – об обстоятельствах, которые стали им известны в связи с исполнением обязанностей представителя, защитника или медиатора, судебного примирителя;

– судьи, присяжные или арбитражные заседатели – о вопросах, возникавших в совещательной комнате в связи с обсуждением обстоятельств дела при вынесении решения суда или приговора;

– священнослужители религиозных организаций, прошедших государственную регистрацию, - об обстоятельствах, которые стали им известны из исповеди;

– арбитр (третейский судья) – об обстоятельствах, ставших ему известными в ходе арбитража (третейского разбирательства).

6.6.2. В соответствии с п.п. 5, 5.1, 5.2 ст. 56 АПК РФ не подлежат допросу в качестве свидетелей:

– судьи и иные лица, участвующие в осуществлении правосудия, об обстоятельствах, которые стали им известны в связи с участием в рассмотрении дела, представители по гражданскому и иному делу – об обстоятельствах, которые стали им известны в связи с исполнением обязанностей представителей, а также лица, которые в силу психических недостатков не способны правильно понимать факты и давать о них показания;

– представители лиц, участвовавших в проведении примирительной процедуры, посредники, в том числе медиаторы, судебные примирители, – об обстоятельствах, которые стали им известны в связи с участием в примирительной процедуре;

– арбитры (третейские судьи) – об обстоятельствах, которые стали им известны в ходе арбитража (третейского разбирательства).

6.6.3. Согласно п. 4 ст. 69 ГПК РФ с личного согласия могут быть допрошены:

– гражданин против самого себя;

– супруг против супруга, дети, в том числе усыновленные, против родителей, усыновителей, родители, усыновители против детей, в том числе усыновленных;

– братья, сестры друг против друга, дедушка, бабушка против внуков и внуки против дедушки, бабушки;

– депутаты законодательных органов – в отношении сведений, ставших им известными в связи с исполнением депутатских полномочий;

– Уполномоченный по правам человека в Российской Федерации, уполномоченные по правам человека в субъектах Российской Федерации – в отношении сведений, ставших им известными в связи с исполнением своих обязанностей;

– Уполномоченный при Президенте Российской Федерации по правам ребенка, уполномоченные по правам ребенка в субъектах Российской Федерации – в отношении сведений, ставших им известными в связи с выполнением своих обязанностей;

– Уполномоченный при Президенте Российской Федерации по защите прав предпринимателей, уполномоченные по защите прав предпринимателей в субъектах Российской Федерации – в отношении сведений, ставших им известными в связи с выполнением своих обязанностей.

6.6.4. Согласно п. 6 ст. 56 АПК РФ никто не обязан свидетельствовать против себя самого, своего супруга и близких родственников, круг которых определяется федеральным законом. К таким лицам отнесены супруг, супруга, родители, дети, усыновители, усыновленные, родные братья и родные сестры, дедушка, бабушка, внуки (п. 4 ст. 5 УПК РФ).

6.6.5. С целью соблюдения положений п.п. 3 и 4 ст. 69 ГПК РФ, п.п. 5 - 5.2, п. 6 ст. 56 АПК РФ нотариус перед началом допроса выясняет у свидетеля наличие обстоятельств, указанных в данных статьях. Информация о согласии свидетеля на проведение допроса в случаях, предусмотренных в п. 4 ст. 69 ГПК РФ и п. 6 ст. 56 АПК РФ, включается в протокол.

6.7. Если заявитель обратился с просьбой о допросе нескольких свидетелей по одному и тому же делу, каждый свидетель допрашивается отдельно с составлением отдельного протокола. При допросе свидетеля присутствие других свидетелей недопустимо.

6.8. В ходе допроса нотариус предлагает свидетелю дать ответы на поставленные вопросы и фиксирует ответы свидетеля в протоколе.

После этого свидетелю могут быть заданы дополнительные вопросы. Первым задает вопросы заявитель, а затем заинтересованные лица. Запрещается постановка перед свидетелем наводящих вопросов, то есть таких, в которых уже содержится ответ.

Допрашивая свидетеля, нотариусу следует учитывать его возраст, состояние здоровья, уровень владения русским языком, понимание им сути заданного вопроса и другие обстоятельства. Если свидетель не понимает вопрос или отвечает не на заданный вопрос, нотариус вправе разъяснить свидетелю суть вопроса. Кроме того, в интересах заявителя и заинтересованных лиц, нотариус вправе просить свидетеля пояснить данный им ответ, если он является неоднозначным, или ответить более полно, в объеме заданного вопроса.

Нотариус вправе задавать уточняющие вопросы свидетелю в любой момент его допроса для получения более точного ответа свидетеля либо с целью уяснить, верно ли свидетелем понят заданный вопрос, а также в случае противоречия между ответами свидетеля.

Свидетель при даче показаний может пользоваться письменными материалами в случаях, если показания связаны с какими-либо цифровыми или другими данными, которые трудно удержать в памяти.

6.9. Нотариусу при совершении данного нотариального действия следует учитывать и разъяснить заявителю, что не для всех категорий дел могут применяться свидетельские показания.

Например, не допускается путем свидетельских показаний оспаривание по безденежности договора займа, который должен быть совершен в письменной форме (за исключением случаев, когда договор был заключен под влиянием обмана, насилия, угрозы и т. д., п. 2 ст. 812 ГК РФ). Не может подтверждаться свидетельскими показаниями факт заключения договора, который должен быть заключен в письменной форме (ст. 162 ГК РФ), а также передача денег по такому договору.

6.10. Особенности допроса несовершеннолетнего свидетеля регулируются нормами ст. 179 ГПК РФ.

6.10.1. Свидетель, не достигший возраста шестнадцати лет, не предупреждается об ответственности за отказ от дачи показаний и за дачу заведомо ложных показаний. Нотариус разъясняет такому свидетелю обязанность правдиво рассказать все известное ему по делу.

6.10.2. Допрос свидетеля в возрасте до четырнадцати лет производится с обязательным участием педагогического работника. Возможно привлекать педагогического работника и для допроса свидетеля в возрасте от четырнадцати до шестнадцати лет.

Рекомендуется вызывать для участия в допросе кого-либо из законных представителей несовершеннолетнего свидетеля, за исключением случаев наличия очевидного противоречия между интересами свидетеля и его законных представителей.

Перед началом допроса несовершеннолетнего свидетеля рекомендуется согласовать с педагогическим работником, если он привлекался для допроса, формулировку поставленных заявителем вопросов. Нотариус вправе не задавать ребенку вопросы, которые педагогический работник считает недопустимыми (травмирующими психику и т. д.).

Присутствующие при допросе несовершеннолетнего педагогический работник и законные представители вправе высказывать свое мнение относительно личности свидетеля и содержания данных им показаний, которое фиксируется в протоколе как замечания участвующих лиц.

6.10.3. В некоторых случаях, если это необходимо в целях получения полных и правдивых показаний несовершеннолетнего свидетеля, на время его допроса из помещения, где производится допрос, может быть удален заявитель или заинтересованное лицо. Тем не менее, такому лицу после возвращения в помещение должно быть сообщено содержание показаний несовершеннолетнего свидетеля и должна быть предоставлена возможность задать свидетелю вопросы.

6.11. В протоколе допроса свидетеля, помимо сведений, предусмотренных разделом 3 настоящих Методических рекомендаций, указываются:

– подпись о предупреждении об ответственности за дачу заведомо ложных показаний и отказ от дачи показаний либо сведения о разъяснении несовершеннолетнему свидетелю обязанности правдиво рассказать все известное ему по делу;

– сведения об отсутствии обстоятельств, не позволяющих допросить свидетеля (п. 3 ст. 69 ГПК РФ, п.п. 5 – 5.2 ст. 56 АПК РФ);

– согласие свидетеля на проведение допроса в случаях, предусмотренных ст. 51 Конституции Российской Федерации, п. 4 ст. 69 ГПК РФ и п. 6 ст. 56 АПК РФ;

– содержание показаний свидетеля (заданные ему вопросы и ответы на них), в том числе, при наличии, дополнительные вопросы, заданные свидетелю лицами, участвующими в допросе, и ответы на них.

6.12. По завершении допроса протокол предъявляется свидетелю для прочтения и зачитывается нотариусом вслух, о чем в нем делается отметка. Замечания, дополнения и уточнения, сделанные свидетелем, вносятся в протокол допроса. При их отсутствии, свидетель указывает, что показания с его слов записаны верно, протокол им прочитан лично, замечаний и дополнений не имеется.

Свидетель и все лица, участвующие в допросе, расписываются в конце протокола, за исключением несовершеннолетних свидетелей в возрасте до четырнадцати лет.

7. Назначение экспертизы

7.1. Под судебной экспертизой понимается предусмотренное законодательством Российской Федерации о судопроизводстве процессуальное действие, включающее в себя проведение исследований и дачу заключения экспертом по вопросам, требующим

специальных знаний в области науки, техники, искусства или ремесла. При этом заключением эксперта является письменный документ, отражающий ход и результаты исследований, проведенных экспертом (ст. 9 ФЗ № 73).

Объекты исследований указаны в ст. 10 ФЗ № 73.

7.2. Необходимость в назначении экспертизы в порядке обеспечения доказательств нотариусом возникает у заинтересованных лиц, как правило, до рассмотрения дела в суде, в связи с неотложностью осмотра и фиксирования состояния определенных документов или предметов, определения суммы причиненного ущерба, установления причинно-следственной связи между ущербом и действиями ответчика и т. д.

7.3. При назначении экспертизы нотариус руководствуется:

– общими положениями об обеспечении доказательств, в частности о том, что нотариус обеспечивает доказательства, если имеются основания полагать, что представление доказательств впоследствии станет невозможным или затруднительным; о необходимости извещения о времени и месте обеспечения доказательств сторон и заинтересованных лиц;

– специальными правилами о назначении экспертизы, установленными гражданским процессуальным и арбитражным процессуальным законодательством (ст.ст. 79 – 87 ГПК РФ, ст.ст. 82 – 87 АПК РФ), законодательством об административном судопроизводстве (ст.ст. 77 – 83 КАС РФ).

7.4. Проведение экспертизы может быть поручено судебному-экспертному учреждению, конкретному эксперту или нескольким экспертам.

Проведение экспертизы возможно как в государственных, так и в негосударственных судебном-экспертных учреждениях (ст.ст. 37, 41 ФЗ № 73).

Следует иметь в виду, что нотариус в рамках данного закона не является субъектом назначения судебной экспертизы. При этом ст. 37 ФЗ № 73 допускает проведение экспертных исследований для граждан и юридических лиц на договорной основе.

7.5. Заявитель определяет экспертное учреждение и конкретных экспертов, которым он просит поручить проведение экспертизы.

Нотариусу рекомендуется уточнить возможность проведения экспертизы выбранным экспертным учреждением или экспертом с учетом положений ФЗ № 73.

7.6. Перечень видов судебных экспертиз, выполняемых в федеральных бюджетных судебном-экспертных учреждениях Минюста России, утвержден приказом Министерства юстиции Российской Федерации от 20.04.2023 № 72.

Правительство Российской Федерации может устанавливать перечень видов судебных экспертиз, проводимых исключительно государственными судебном-экспертными организациями (ст. 41 ФЗ № 73). В частности государственными судебном-экспертными организациями проводятся судебная строительно-техническая экспертиза, судебная землеустроительная экспертиза по делам по определению рыночной стоимости объектов недвижимого имущества и объектов землеустройства в рамках оспаривания или установления их кадастровой стоимости (раздел II Распоряжения Правительства РФ от 16.11.2021 № 3214-р «О Перечне видов судебных экспертиз, проводимых исключительно государственными судебном-экспертными организациями»).

7.7. В заявлении об обеспечении доказательств (п. 2.2. Методических рекомендаций) заявитель вправе указать экспертное учреждение или конкретных экспертов, проект формулировки вопросов, поставленных перед экспертами.

7.8. В случае назначения нотариусом экспертизы, следует разъяснить заявителю следующие особенности:

– необходимость получения предварительного согласия экспертной организации (эксперта) на ее проведение;

– возможные основания для отвода эксперта (п. 1 ст. 18 ГПК РФ);

– необязательность для суда экспертного заключения и его оценке судом по правилам, установленным в ст. 67 ГПК РФ (п. 3 ст. 86 ГПК РФ);

– наличие у эксперта специальных познаний и образования(квалификации), стажа работы в определенной области, достаточных для проведения экспертизы, степень сложности вопросов, подлежащих разъяснению, поскольку это может повлиять на принятие результата экспертизы судом;

– право эксперта отказаться от выполнения исследования и дачи заключения, в том числе, если поставленные вопросы выходят за рамки его специальных познаний или недостаточности представленных ему материалов.

7.9. Иные, помимо заявителя, стороны и заинтересованные лица, явившиеся для совершения нотариального действия по назначению экспертизы, не вправе требовать выбора другого экспертного учреждения, эксперта или нескольких экспертов, изменения вида экспертизы или перечня вопросов, предлагаемых на рассмотрение эксперту. Любые изменения по данным вопросам могут быть внесены только с согласия заявителя.

Поскольку само по себе назначение экспертизы не может ущемлять права сторон и иных заинтересованных лиц, отложение и приостановление совершения данного нотариального действия в соответствии со ст. 41 Основ не производится. В случае несогласия с назначением или результатом экспертизы сторона или заинтересованное лицо могут ставить вопрос о признании результата экспертизы ненадлежащим доказательством в суде или административном органе в ходе рассмотрения дела, а также самостоятельно просить о назначении экспертизы.

7.10. При назначении экспертизы нотариус выносит постановление, с учетом положений ст. 80 ГПК РФ и ст. 82 АПК РФ, указывая в нем наряду с общими требованиями к содержанию процессуального документа:

- наименование (вид) экспертизы;
- факты, для подтверждения или опровержения которых назначается экспертиза;
- вопросы, поставленные перед экспертом;
- фамилию, имя и отчество эксперта (нескольких экспертов) или наименование экспертного учреждения, в котором должна быть проведена экспертиза;
- сведения о предупреждении эксперта об ответственности, предусмотренной ст. 307 УК РФ, если эксперт лично явился к нотариусу;
- материалы и документы, предоставляемые в распоряжение эксперта; особые условия обращения с предметами, материалами и документами, предоставленными эксперту (п. 1 ст. 80 ГПК РФ);
- обязанность заявителя предоставить эксперту необходимые для исследования предметы, материалы и документы;
- обязанность заявителя известить стороны и заинтересованных лиц о дате, месте и времени проведения экспертизы;
- сведения о лице, которое оплачивает проведение экспертизы.

Рекомендуется также указать срок, до истечения которого должна быть проведена экспертиза, по согласованию с заявителем и экспертом, если он присутствует при назначении экспертизы.

7.11. Эксперт или представитель экспертного учреждения может не принимать участия в совершении нотариального действия по обеспечению доказательств.

7.12. Функция нотариуса при обеспечении доказательств в форме назначения экспертизы завершается выдачей заявителю процессуального документа (постановления). Дальнейшие действия по проведению экспертизы, а также выдача результата экспертизы заявителю осуществляются без участия нотариуса.