Министерство науки и высшего образования Российской Федерации
Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение высшего образования
«Тульский государственный университет»

Кафедра гражданского и предпринимательского права

«Нотариальное обеспечение доказательств в условиях цифровизации общества»

Выполнил: студент гр. 730992 Конева А.Д.

Научный руководитель: доц. каф. ГиПП, к. ю. н. Бессараб Н.С.

Тула 2023 г.

Информационные технологии стремительно внедряются в нашу жизнь, и без них невозможно сегодня представить современное состояние гражданско-правовых и экономических отношений. Прежде чем осветить содержание данной темы, хотелось бы отметить важность и актуальность данного вопроса не только для нотариусов, но и для всех участников гражданского оборота.

Можно уверенно констатировать, что нотариат является наиболее эффективным органом по обеспечению доказательств. В настоящее время статистика показывает преимущество нотариальной формы обеспечения доказательств перед судебной более чем в 500 раз.

За последнее десятилетие внимание к нотариальной форме фиксации фактов, имеющих доказательственное значение, значительно возросло. В общем объеме 9 из 10 нотариальных действий по обеспечению доказательств касалось осмотра информации, находящейся в сети Интернет[1].

Непременным достоинством нотариальной формы обеспечения доказательств является то обстоятельство, что обеспеченные нотариусом доказательства, согласно ст. 61 ГПК РФ и ст. 69 АПК РФ, не требуют дополнительного доказывания в судебном заседании и имеют повышенную юридическую силу.

Современное развитие информационных технологий и реформирование нотариального законодательства под новые задачи государства отразились на нотариальной практике. Последние статистические данные показывают, что некогда популярное нотариальное действие по свидетельствованию копий документов уступает место иным нотариальных действиям (70% - 10 лет назад и менее 30% - в 2022 г.). Очевидна тенденция увеличения востребованности нотариальных действий с использованием информационных технологий. Одно из ведущих мест в ней занимает обеспечение доказательств, в том числе размещенных в сети Интернет.

Анализ нотариального и судебного порядка обеспечения доказательств выявил существенные особенности, присущие нотариальной процедуре:

- нотариус осуществляет обеспечение доказательств не только по общим правилам гражданского процессуального законодательства, но и по правилам, установленным Основами законодательства Российской Федерации о нотариате;

- доказательства, обеспеченные нотариусом, не ограничены сроком их действия;

- нотариальные акты, совершаемые в результате обеспечения доказательств, должны быть оформлены в соответствии с требованиями процессуального законодательства тех органов, в которых они будут использованы для защиты интересов участников гражданского оборота;

- обеспечение доказательств может осуществляться любым нотариусом в пределах нотариального округа.

[1] Дастон Л. Язык науки / Л. Дастон // В мире науки. 2020. N 11. С. 7 - 13.

Таким образом, нотариальные действия по обеспечению доказательств соответствуют современным реалиям развития гражданских правоотношений на фоне глобальной рецепции гражданского законодательства[2].

Используя современные технологии, граждане и юридические лица реализуют свои права и удовлетворяют интересы, в том числе ведут бизнес, создают объекты авторского права, осуществляют переписку, изучают информацию и т.д. В случае нарушения их прав они обращаются в суд и иные органы за соответствующей защитой. Для обеспечения электронных доказательств имеется фундаментальная правовая база и многочисленная положительная судебная практика.

Интересующая граждан и юридических лиц информация содержится в различных электронных девайсах: компьютерах, ноутбуках, планшетах, смартфонах, электронных носителях информации и т.п. Распространенными правонарушениями в информационной среде выступают различные деликты, касающиеся прав личности, в том числе распространение информации, порочащей честь, достоинство и деловую репутацию, нарушение авторского права.

В рамках данной статьи предлагается акцентировать внимание на некоторых особенностях нотариального действия, касающегося осмотра электронных доказательств.

Нотариус должен осматривать информацию на сертифицированном оборудовании с использованием лицензионных программ (ст. 64 АПК РФ).

Нотариус осуществляет доступ к интернет-странице, осматривает ее на мониторе компьютера и затем распечатывает в той форме, в какой она предстает перед ним.

Осмотр аудио- и видеозаписи является допустимым, если данные записи содержатся на интернет-сайте наряду с другой информацией. Это подтверждается судебной практикой, в частности Постановлением ФАС Московского округа от 11 мая 2010 г. N КГ-А40/3891-10 по делу N А40-89751/08-51-773[3] (нотариус вправе осматривать аудио- и видеозаписи, размещенные в сети Интернет, поскольку в законодательстве отсутствует прямой запрет на возможность такого осмотра).

---

[2] Ахрамеева О.Е. Нотариальный механизм обеспечения цифровой безопасности прав граждан и юридических лиц в условиях цифровизации / О.Е. Ахрамеева // Нотариус. 2020. N 1. С. 33 - 37.

[3] Постановление ФАС Московского округа от 11.05.2010 N КГ-А40/3891-10 по делу N А40-89751/08-51-773

Требование: О взыскании компенсации. Обстоятельства: Истец является обладателем исключительных прав на текст и музыку песни. Установлен факт размещения аудиовизуального произведения на сайте ответчика в сети Интернет, что подтверждается нотариальным протоколом осмотра доказательств и показаниями свидетеля нотариуса. Ответчик является администратором домена, расположенного в сети. Решение: Требование удовлетворено, поскольку ответчиком не доказано наличие согласия правообладателя на использование произведения, сумма компенсации уменьшена в соответствии со ст. 1301 ГК РФ // СПС «КонсультантПлюс»

Осмотр переписки в электронной почте (email) или в Skype производится по заявлению добросовестного владельца электронной почты или учетной записи в Skype, письменно подтверждающего принадлежность ему права пользования данным ресурсом.

Тайна переписки (ч. 2 ст. 23 Конституции РФ) защищается ст. 5 Основ законодательства РФ о нотариате, а также ст. 138 УК РФ и другими федеральными законами.

Осмотр электронной почты может также совершаться нотариусом удаленно, с компьютера нотариуса с использованием специальных программ удаленного доступа, например TeamViewer, которая доступна для свободного скачивания на официальном сайте ее разработчика https://www.teamviewer.com/ru/.

В социальных сетях ВКонтакте, Одноклассники, Facebook, Instagram и многих других существуют сообщества, доступ к материалам которых закрыт или же доступен только участникам данного сообщества - это так называемые закрытые группы. Данный осмотр можно совершить только с аккаунта заявителя, если ему предоставлен доступ к необходимому сообществу.

Нотариус, зарегистрировавшись в группе, не вправе обеспечивать доказательства, поскольку он входит от своего имени, поскольку это противоречит ст. 47 Основ законодательства РФ о нотариате[4], в которой указано, что нотариус не вправе совершать нотариальное действие на свое имя и от своего имени.

Письменные доказательства, содержащиеся в мобильном телефоне, могут быть получены по сотовой связи в виде SMS- и MMS-сообщений, а также с помощью специальных программ-мессенджеров (например, Viber и WhatsApp).

В нотариальной практике нередко возникает вопрос о возможности осмотра данных сообщений без вызова заинтересованных лиц, поскольку сообщения сохраняются на телефоне заявителя и, соответственно, их удаление со стороны третьих лиц маловероятно. Поскольку речь идет об электронной информации, то подход к решению данного вопроса должен определяться с учетом сложившейся правоприменительной практики. Программа WhatsApp работает через Интернет, который является ненадежным источником хранения информации. Данный случай, согласно судебной практике, подпадает под требование п. 4 ст. 103 Основ законодательства РФ о нотариате как случай, не терпящий отлагательства, поскольку электронное доказательство в любой момент может быть уничтожено или искажено, а также не может сохраниться и по любым иным причинам.

В обоснование данного высказывания можете сослаться на следующие решения судов:

[4] Основы законодательства Российской Федерации о нотариате (утв. ВС РФ 11.02.1993 N 4462-1) // СПС "КонсультантПлюс".

1. Определение Высшего Арбитражного Суда РФ от 17 июля 2007 г. N 8313/07[5].

Случаи, связанные с обеспечением доказательств в сети Интернет, являются не терпящими отлагательства, поэтому осмотр информации, находящейся в сети Интернет, производится без извещения заинтересованных лиц, так как в случае их уведомления существует большая вероятность утраты информации, ее уничтожения или искажения.

2. Постановление Суда по интеллектуальным правам от 29 марта 2017 г. N С01-244/2017 по делу N А43-4569/2016[6].

Учитывая специфику сети Интернет и возможность оперативного устранения информации с сайта, за фиксацией которой обратилось лицо, процедура обеспечения доказательственной информации, размещенной в сети Интернет, по объективным причинам должна осуществляться безотлагательно в целях ее незамедлительной фиксации. В противном случае при извещении нотариусом заинтересованных лиц (нарушителя) о времени и месте обеспечения такого доказательства данная процедура не сможет быть реализована.

Следует также учитывать, что информация, содержащаяся в мобильном телефоне как электронном устройстве, может быть уничтожена или безвозвратно потеряна. Более того, мобильный телефон является ненадежным источником хранения письменных доказательств в силу короткого срока его службы. Как правило, этот срок составляет 3 года, что отражается в письменной документации к телефону.

Принадлежность телефона заявителю может быть подтверждена товарным чеком, или гражданско-правовым договором, или заявлением добросовестного владельца.

Принадлежность SIM-карты подтверждается справкой оператора сотовой связи. Если SIM-карта оформлена на другое лицо, требуется его письменное согласие (например, супруга или работодателя, юридического лица (корпоративный номер)).

---

[5] Определение ВАС РФ от 17.07.2007 N 8313/07 по делу N А40-79569/05-110-631. В передаче дела по иску о взыскании компенсации за незаконное использование произведений, исключительные права на которые принадлежат истцам, а также об обязании удалить с интернет-сайта спорные произведения для пересмотра в порядке надзора судебных актов отказано в связи с отсутствием оснований, предусмотренных ст. 304 АПК РФ // СПС «КонсультантПлюс».

[6] Постановление Суда по интеллектуальным правам от 29.03.2017 N С01-244/2017 по делу N А43-4569/2016. Требование: О защите исключительного права на полезную модель. Обстоятельства: Истец является обладателем патента РФ на полезную модель "Каркас теплицы (варианты)". Истец указал, что им выявлены теплицы, производимые и реализуемые ответчиком, в которых незаконно используются технические решения, предусмотренные названным патентом. Решение: Требование удовлетворено, поскольку факт нарушения ответчиком исключительного права истца на полезную модель установлен // СПС «КонсультантПлюс».

Записи о сообщениях описываются в хронологическом порядке. При наличии сообщений, исходящих от нескольких абонентов, целесообразно составлять протокол осмотра отдельно в отношении каждого такого абонента.

Вместе с тем не все вопросы, касающиеся фиксации электронных доказательств, урегулированы, а нотариальная и судебная практика выявила ряд проблем, требующих скорейшего их разрешения. Отметим самые актуальные из них.

1. Действующее законодательство о нотариате содержит исчерпывающий, но не достаточный в современных условиях перечень нотариальных действий, совершаемых нотариусами в целях обеспечения доказательств. Указанный перечень необходимо расширить, включив в него заслушивание аудиозаписи, просмотр видеозаписи.

2. Развитие института нотариального обеспечения доказательств в судебной практике во многом обусловлено совершенствованием информационных технологий, а именно возникновением обстоятельств, фиксацию которых необходимо осуществить в наиболее короткие сроки в связи с риском их утраты и невозможности непосредственного исследования при производстве по делу. В связи со стремительным развитием информационного общества необходимо в нормах Основ законодательства Российской Федерации о нотариате закрепить специальный нотариальный порядок фиксации электронных доказательств, который упростит существующую процедуру обеспечения доказательств.

3. Предусмотреть возможность фиксации электронных доказательств, в том числе в сети Интернет, путем подачи нотариусу заявления в электронной форме по аналогии с осуществлением нотариальных действий о внесении сведений о залоге движимого имущества. Указанное нотариальное действие должно совершаться без извещения сторон и заинтересованных лиц.

Данные нововведения будут способствовать большей мобильности и доступности обеспечения электронных доказательств.

Список источников и литературы

1. Основы законодательства Российской Федерации о нотариате (утв. ВС РФ 11.02.1993 N 4462-1) // СПС "КонсультантПлюс".

2. Постановление ФАС Московского округа от 11.05.2010 N КГ-А40/3891-10 по делу N А40-89751/08-51-773. Требование: О взыскании компенсации. Обстоятельства: Истец является обладателем исключительных прав на текст и музыку песни. Установлен факт размещения аудиовизуального произведения на сайте ответчика в сети Интернет, что подтверждается нотариальным протоколом осмотра доказательств и показаниями свидетеля нотариуса. Ответчик является администратором домена, расположенного в сети. Решение: Требование удовлетворено, поскольку ответчиком не доказано наличие согласия правообладателя на использование произведения, сумма компенсации уменьшена в соответствии со ст. 1301 ГК РФ // СПС «КонсультантПлюс»

3. Определение ВАС РФ от 17.07.2007 N 8313/07 по делу N А40-79569/05-110-631. В передаче дела по иску о взыскании компенсации за незаконное использование произведений, исключительные права на которые принадлежат истцам, а также об обязании удалить с интернет-сайта спорные произведения для пересмотра в порядке надзора судебных актов отказано в связи с отсутствием оснований, предусмотренных ст. 304 АПК РФ // СПС «КонсультантПлюс».

4. Постановление Суда по интеллектуальным правам от 29.03.2017 N С01-244/2017 по делу N А43-4569/2016. Требование: О защите исключительного права на полезную модель. Обстоятельства: Истец является обладателем патента РФ на полезную модель "Каркас теплицы (варианты)". Истец указал, что им выявлены теплицы, производимые и реализуемые ответчиком, в которых незаконно используются технические решения, предусмотренные названным патентом. Решение: Требование удовлетворено, поскольку факт нарушения ответчиком исключительного права истца на полезную модель установлен // СПС «КонсультантПлюс».

5. Ахрамеева О.Е. Нотариальный механизм обеспечения цифровой безопасности прав граждан и юридических лиц в условиях цифровизации / О.Е. Ахрамеева // Нотариус. 2020. N 1. С. 33 - 37.

Дастон Л. Язык науки / Л. Дастон // В мире науки. 2020. N 11. С. 7 -