

Калиниченко Т.Г.

Нотариус Химкинского нотариального округа Московской области, кандидат юридических наук, член комиссии по международному сотрудничеству ФНП

**Взгляд российского нотариуса на Европейский Регламент ЕС 650/2012 от 4 июля 2012 г. «О компетенции, применимом праве, признании и исполнении решений, принятии и исполнении нотариальных актов по вопросам наследования, а также о создании европейского свидетельства о наследовании» после принятия изменений в Конституцию России.**

Целью Европейского Регламента ЕС 650/2012 от 4 июля 2012 г. «О компетенции, применимом праве, признании и исполнении решений, принятии и исполнении нотариальных актов по вопросам наследования, а также о создании европейского свидетельства о наследовании» является упрощение процедуры так называемого «трансграничного» наследования. Эта позиция отражает стремление Европы к полному урегулированию и унификации наследственных отношений в нормах международного права, в частности в Европейском праве. Для России такой подход приемлем. Если ранее мы пытались сравнивать Регламент с российским законодательством и определяли возможности унификации, то сейчас, в связи с внесением изменений в Конституцию России Ч. 4 ст. 15 Конституции, ранее устанавливавшей приоритет норм международного права по отношению к внутренним источникам права, был изменен. Теперь общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы. Если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем предусмотренные законом, то применяются правила международного договора. Таким образом, основой отношений являются международные конвенции и договоры. Поэтому коллизионные нормы Европейского законодательства о наследовании и новый европейский Регламент можно только сравнивать по сферам действия, изменения содержания действующей коллизионной нормы в Европе, продолжая сопоставлять их с российским законодательством.

На мой взгляд, российское законодательство способно во всей полноте урегулировать вопросы, связанные с наследованием с участием иностранных субъектов на своей территории. Статья 2 Гражданского кодекса РФ специально закрепляет положение о том, что правила, установленные гражданским законодательством, применяются к отношениям с участием иностранных граждан, лиц без гражданства и иностранных юридических лиц, если иное не предусмотрено федеральным законом. В соответствии с российским законодательством иностранные граждане могут иметь на праве собственности имущество и соответственно могут его завещать и наследовать на равных

основаниях с гражданами Российской Федерации. В отношении наследования иностранцами в России никаких ограничений не установлено; им предоставляется право наследования независимо от того, проживают они в России или нет. Наследование с участием иностранных субъектов основывается исключительно на национальных правовых нормах. Мы учли опыт Европы и законодательно урегулировали наследственный договор, наследственные фонды, совместное завещание. Таким образом, участие в Регламенте ЕЭС не играет для России важной роли.

Европейский Регламент, по мнению ЕС, является нормативным актом прямого действия, непосредственно применяемым на территории стран — участниц наряду с нормами их национального законодательства. В соответствии с п.8 настоящий Регламент должен объединить нормы о юрисдикции, о применимом праве, о признании и в некоторых случаях принятия, исполнимости и принудительного исполнения решений, нотариальных актов и судебных постановлений, а также о составлении Европейского свидетельства о наследовании.

По нашему мнению, Регламент не является источником международного права, а может быть отнесен к так называемому «мягкому праву», носящему рекомендательный характер. Поэтому даже процессы широкомасштабной правовой интеграции, унификации и гармонизации национального законодательства стран — членов Европейского союза (ЕС) не могут привести к введению одинаковых правил, касающихся вопросов наследования с иностранным субъектом. Причиной этому является развитие коллизионных норм, определяющих выбор применимого права в случае, если правоотношение включает в себя иностранный субъект, т. е. складывается между гражданами двух разных стран или возникает, изменяется или прекращается на территории другого государства.

В отличие от системы международных конвенций и договоров, определяющих единый подход стран к указанным проблемам, коллизионные нормы нередко содержат разные варианты решения проблем «конфликта законов» и они способны вступать в противоречие друг с другом, в результате чего возникает «коллизия коллизий». Закрепление в национальных коллизионных нормах разных привязок приводит к тому, что в странах — членах ЕС нет единообразного результата их применения. Таким образом, помимо развития международного частного права, основанного на источниках международного права, развивается «вторичное» право ЕС, в котором закрепляются единые коллизионные нормы. На мой взгляд, для России важно - исследование коллизионных норм ЕС, которое позволяет сопоставить условия и процедуры наследования в странах ЕС, наметив возможности преодоления коллизий, с целью выхода на двусторонние отношения по наследованию между Россией и странами входящими в ЕС.

Это полезно и для Республики Беларусь, поскольку воздействие указанного регламента, направлено, прежде всего, на бывшие республики СССР и на отказ наших стран от двусторонних договоров о правовой помощи в пользу Регламента, что может привести, на мой взгляд, к неблагоприятным результатам.

Большинство норм в области наследования содержится, прежде всего, в двусторонних договорах РФ о правовой помощи с иностранными государствами (чуть более 40) или региональных конвенциях, самая известная из которых — Минская от 22.01.1993 и её не ратифицированная РФ Кишинёвская редакция 2002 года. Международные договоры РФ не содержат определения «международного наследования», поэтому во всех случаях для квалификации данного понятия любой нотариус, в том числе российский должен опираться на национальное право. В России на Ч. 4 ст. 15 Конституции, ст. 1186, 1187 ГК РФ.

Несколько слов о противоречиях в Регламенте, которые можно наблюдать в сравнении с российским законодательством.

В отношениях же между государствами-членами Европейского Союза Регламент имеет преимущественное значение над договорами, заключенными только между двумя или более государствами-членами Европейского Союза, в вопросах, по которым данные Конвенции пересекаются с настоящим Регламентом. Однако в соответствии с п. 73 Регламента говорится, что настоящий Регламент не влияет на применение международных конвенций, подписанных одним или более государством-членом Европейского Союза на момент принятия настоящего Регламента. В частности, государства-члены Европейского Союза, подписавшие Гаагскую конвенцию от 5 октября 1961 года «О коллизии законов в области формы завещательных распоряжений», должны и далее применять положения данной Конвенции вместо положений настоящего Регламента в вопросах формальной действительности завещаний и совместных завещаний. Налицо противоречие в Регламенте.

Особый интерес для нотариусов возникает при анализе выдачи Европейского свидетельства о наследстве, установленного Регламентом. Предусматривается создание европейского свидетельства о наследстве как наднационального акта.

1. Европейское свидетельство о наследстве, является юридически действительным документом для регистрации права на имущество, передаваемого по наследованию, в реестре прав государства-члена Европейского Союза. Т.о. создается новый надгосударственный акт на основе которого регистрирующий орган каждой страны может потребовать от лица, обращающегося за регистрацией, предоставления дополнительной информации или дополнительных документов, которые необходимы в соответствии с правом государства члена Европейского Союза, например, информация или документы, свидетельствующие об

уплате таможенного сбора. Компетентный орган власти может разъяснить такому лицу, каким образом отсутствующая информация или документы могут быть предоставлены. Вместе с тем, следуя принципу subsidiarity, Свидетельство не заменяет собой внутренние документы, которые могут использоваться в аналогичных целях в государствах-членах Европейского Союза. Орган, (нотариус) занимающийся выдачей Свидетельств, должен принимать во внимание формальные требования, предъявляемые к регистрации недвижимого имущества в государстве-члене Европейского Союза, в котором ведется реестр. С этой целью настоящий Регламент обеспечивает обмен между государствами-членами Европейского Союза информацией по таким формальным требованиям. Опять противоречия.

2. Свидетельство предназначено для использования наследниками по закону, наследниками по завещанию, имеющими права на наследство, а также исполнителями завещания и управляющими наследством, которые, соответственно, в другой стране-участнице должны подтвердить свой статус или же осуществлять свои права в качестве наследника по закону или по завещанию и/или осуществлять свои полномочия в качестве исполнителя завещания или управляющего наследственной массой. Свидетельство может использоваться, в частности, для подтверждения одного из следующих обстоятельств: а) статуса и/или прав наследников по закону, или же наследников по завещанию, указанных в сертификате, и положенных им наследственных долей; б) предоставления определенного имущества из наследственной массы наследнику/наследникам по завещанию или же наследнику/наследникам по закону, упомянутым в свидетельстве; в) полномочий исполнителя завещания или управляющего наследством, упомянутого в сертификате. Использование Свидетельства не должно носить обязательный характер. Это значит, что лица, имеющие право обратиться за получением Свидетельства, должны делать это не из-за возложенного на них обязательства, а имея полную свободу использования других инструментов, доступных в соответствии с настоящим Регламентом (решения, нотариальные акты или судебные решения). Однако, ни один орган или лицо, которым было предъявлено Свидетельство, выданное в другом государстве-члене Европейского Союза, не имеет право требовать предъявления решения, нотариального акта или судебного решения вместо данного Свидетельства. Опять противоречие.
3. Свидетельство выдается в государстве-члене Европейского Союза, суды которого осуществляют юрисдикцию в соответствии с настоящим Регламентом. Каждое государство-член Европейского Союза самостоятельно определяет в своем внутреннем законодательстве, какой орган наделить полномочиями по выдаче Свидетельств, будь то суды, как определено в соответствии с целями настоящего Регламента, или другие органы, компетентные в вопросах наследования, например,

нотариусы. Компетентный орган (нотариус) выдает Свидетельство по требованию. Оригинал Свидетельства остается у выдавшего его органа, который выдает одну или более заверенных копий заявителю или любому другому лицу, проявляющему законный интерес. Это не должно помешать государству-члену Европейского Союза, которое, в соответствии со своими национальными нормами предоставления открытого доступа к документам, желает открыть доступ к копиям Свидетельства. Регламент предусматривает возможность внесения изменений в решения органа, занимающегося выдачей Свидетельств, включая решения об отказе в выдаче Свидетельства. В тех случаях, когда в Свидетельство вносятся поправки или изменения, или же оно аннулируется, орган, занимающийся выдачей, должен проинформировать всех лиц, получивших заверенные копии, во избежание их незаконного использования. У нас выдается подлинник свидетельства и изменения в документ вносятся самими нотариусами, либо судом.

4. В соответствии со ст. 1163 ГК РФ свидетельство о праве на наследство выдается наследникам в любое время по истечении шести месяцев со дня открытия наследства. Это касается и случаев выдачи свидетельств о праве на наследство для заграницы. Формы свидетельств о праве на наследство утверждаются Минюстом России. В свидетельстве о праве на наследство должна содержаться следующая информация: 1) герб Российской Федерации; 2) место и дата выдачи; 3) фамилия, инициалы нотариуса и наименование нотариального округа, в котором он назначен на должность; 4) фамилия, имя, отчество и дата смерти наследодателя; 5) основания наследования; 6) фамилия, имя, отчество, дата рождения, место проживания наследников, а также реквизиты документов, удостоверяющих их личности; 7) родственное или иное отношение наследников к наследодателю; 8) доли наследников в наследстве; 9) наименование наследственного имущества, его характеристика, место нахождения и оценка; 10) номер наследственного дела; 11) номер, за которым зарегистрировано свидетельство в реестре регистрации нотариальных действий; 12) суммы взысканной государственной пошлины (нотариальный тариф); 13) печать и подпись нотариуса. Существуют и специально разработанные свидетельства о праве на наследство для заграницы, где нет наименования наследственного имущества, его характеристики, места нахождения и оценки. Однако, в связи с их выдачей в международной практике происходит множество различных споров и неувязок (например, с Эстонией).
5. Форма Европейского свидетельства о наследстве не соответствует российской, хотя в них есть много общего. В соответствии со статьей 67 Регламента орган (нотариус), занимающийся выдачей Свидетельств, должен безотлагательно выдать Свидетельство после установления всех элементов, требующих освидетельствования, в соответствии с правом применимым к наследованию или любым другим правом, применимым к

отдельным элементам. Свидетельство выдается по образцу, разработанному в соответствии с рекомендательной процедурой. В Регламенте речь идет не о свидетельстве о праве на наследство, а о Европейском свидетельстве о наследстве, которое «можно использовать для подтверждения нижеследующего: а) статуса и/или прав каждого из наследников, или, как может оказаться, каждого отказополучателя, упомянутого в Свидетельстве, и их соответствующих долей в наследственном имуществе; б) приписывание определенного объекта или объектов имущества, составляющих часть наследуемого имущества, наследнику(-ам) или, как может оказаться, отказополучателю(-ям), упомянутым в Свидетельстве; с) полномочия лица, которое, как обозначено в Свидетельстве, должно исполнить завещание или управлять наследственным имуществом. В Свидетельстве должна содержаться следующая информация, в объеме, определяемом целями его выдачи: а) название и адрес органа, выдающего Свидетельство; б) номер документа; с) элементы, на основании которых выдающий Свидетельство орган считает выдачу Свидетельства вопросом своей компетенции; д) дата выдачи документа; е) информация о заявителе: фамилия (если применимо, фамилия при рождении), полученное имя (имена), пол, дата и место рождения, гражданский статус, гражданство, идентификационный номер (если применимо), адрес и степень родства с покойным, если таковое имеется; ф) информация о покойном: фамилия (если применимо, фамилия при рождении), полученное имя (имена), пол, дата и место рождения, гражданский статус, гражданство, идентификационный номер (если применимо), адрес на момент смерти, дата и место смерти; г) информация о выгодоприобретателях: фамилия (если применимо, фамилия при рождении), полученное имя (имена) и идентификационный номер (если применимо); h) информация о брачном контракте, подписанном покойным или, если применимо, о контракте, подписанном покойным в связи с отношениями, по применимому праву приравнивающимися к браку, а также информация о режиме супружеской собственности или эквивалентном режиме собственности; i) право применимое к наследованию и элементы, служащие основанием для его выбора; j) информация о том, имеет ли место наследование по завещанию или наследование при отсутствии завещания, включая информацию об элементах, являющихся основанием для возникновения прав и/или полномочий наследников, легатариев, исполнителей завещания или попечителей над наследственным имуществом; k) если применимо, информацию по каждому выгодоприобретателю касательно характера принятия или отказа от прав наследования; l) доля каждого наследника и, если применимо, перечень прав и/или имущества по каждому конкретно взятому наследнику; m) перечень прав и/или имущества по каждому конкретно взятому отказополучателю; n) ограничения прав наследника(-ов) и, по обстоятельствам, отказополучателя(-ей) согласно праву применимому к наследованию

и/или согласно распоряжению имуществом после смерти владельца; о) полномочия исполнителя завещания и/или попечителя над наследственным имуществом, а также ограничения этих полномочий в соответствии с правом, применимым к наследованию и/или согласно распоряжению имуществом после смерти владельца. В отличие от российской формы, форма свидетельства намного больше и включает около пятнадцати страниц, которые полностью должны быть заполнены, что существенно затруднит общение.

Возникает еще много вопросов, каким образом, российский нотариус должен осуществлять запросы в ЕС о наличии имущества, правоустанавливающих документов на них и их оценку и у каких органов? Россия, так и страны где наследственные дела ведут нотариусы, находятся в орбите романо-германской правовой семьи. Доказательственное значение, которым обладает конкретный нотариальный акт в другом государстве-члене Европейского Союза, будет зависеть от права государства-члена Европейского Союза, в котором он был издан.

Статья 6 Федерального закона от 29 декабря 2014 г. № 457-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» говорит о дополнении статьи 61 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации частью пятой следующего содержания: «5. Обстоятельства, подтвержденные нотариусом при совершении нотариального действия, не требуют доказывания, если подлинность нотариально оформленного документа не опровергнута в порядке, установленном статьей 186 настоящего Кодекса, или не установлено существенное нарушение порядка совершения нотариального действия.»

Таким образом, можно утверждать, что нотариальный акт, созданный нотариусом России практически унифицирован с европейским.

Вместе с тем, следует отметить недостаточно налаженную систему информирования между государствами по вопросам наследования. Необходимо было бы создать систему запросов о любом — движимом и недвижимом имуществе, которая по российскому законодательству в настоящее время осуществляется через Министерство юстиции РФ, в соответствии с двусторонними договорами о правовой помощи.

Тогда необходимо определить приоритет Регламента над Договором о правовой помощи. Возможно ли это? Ст.2 Федерального закона от 21 июля 1997 года № 122-ФЗ «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним» была дополнена новым абзацем пятнадцатым следующего содержания: «Сведения о правах на объекты недвижимого имущества, сведения о содержании правоустанавливающих документов, копии правоустанавливающих документов, а также сведения о признании правообладателя недееспособным или

ограниченно дееспособным предоставляются по запросам нотариуса для обеспечения возможности совершения им нотариальных действий, в том числе для целей нотариального удостоверения сделок, совершения исполнительных надписей, выдачи свидетельств о праве на наследство и о праве собственности или совершения иных нотариальных действий. Обобщенные сведения о правах наследодателя на имеющиеся у него объекты недвижимости предоставляются по запросу нотариуса в связи с открытием наследства. В случае, если указанные в настоящем абзаце запросы направляются нотариусом в электронной форме, запрошенные сведения должны быть предоставлены в электронной форме в автоматизированном режиме незамедлительно, но не позднее следующего рабочего дня после дня направления соответствующего запроса.» Все это заставляет задуматься о вопросе активизация двусторонних отношений между нотариатами, с целью установления гармоничного правового регулирования наследования и прежде всего по вопросам наследования с иностранным субъектом. На мой взгляд, речь, прежде всего, должна идти об упрощении взаимоотношений нотариусов, стран международного нотариата, по ведению наследственных дел с иностранным субъектом. Думается, что нотариусы должны напрямую входить в информационные системы по наследственным делам, осуществлять обмен информацией, минуя административные препоны. С другой стороны, необходимо продолжение развития общих начал построения работы по наследованию с участием иностранных субъектов на основе единых принципов, которые должны выразиться в создании и заключении специальных двусторонних договоров о наследовании, в отличие от договоров о правовой помощи.

Таким образом, в ближайшей перспективе, на мой взгляд, будет преобладать сравнительный аспект исследования наследственного права зарубежных стран, учитывая, что в каждом государстве действует свое наследственное право, определяющее основания, порядок и пределы применения иностранного права на его территории.