Калиниченко Тарас Григорьевич

«Международное, сравнительное право и нотариат»

Стратегические направления в деятельности нотариата по развитию международного сотрудничества

- Активизация деятельности комиссии по международному сотрудничеству в условиях изменившейся международной обстановки (усиление контактов между нотариусами России, Китая Японии, Юго-Восточной Азии).
- Развитие более тесных взаимоотношений нотариусов со странами Таможенного союза.
- Развитие отношений и методической помощи нотариату Средней Азии.
- Исследование влияний англо-американской системы на романо-германскую систему права, в части касающейся деятельности нотариата, правового статуса нотариуса и т.д.
- Исследование преимуществ нотариальной формы удостоверения договоров в странах романо-германской системы в отличие о англо- американской системы.
- Исследование преимуществ нотариальных актов в зарубежных странах
- Исследование преимуществ нотариуса как универсального налогового агента (классические нотариаты: Германия, Франция, Испания, Италия) и нотариуса как ординарного плательщика НДС (Франция, Германия, Италия, Испания, Греция и др.)
- Исследование соотношения деятельности органов государственной регистрации прав на недвижимость и нотариального удостоверения сделок в зарубежных странах.
- Противодействие и активная критика институтов англо-американской системы права и нововведений в ЕС, внедряемых в романо-германскую систему права, посредством воздействия на нотариат и законодательство. Например, снятие ограничений на количество должностей и либерализации тарифов (Нидерланды), концентрация в городах, злоупотребления при ценообразовании, разделение нотариального сообщества на группы «консерваторов», «либералов», «лоббистов» и др., снятия ограничений по территориальному принципу

осуществления нотариальной деятельности (Франция), снятия ограничений на совмещение профессии нотариуса с другими юридическими профессиями (Германии, где возможное совмещение профессий адвоката и нотариуса) в Испании, Украина - профессии нотариуса с профессией регистратора, снятия ограничений на доступ к профессии нотариуса по национальному признаку - Европейский суд в Люксембурге последовательно проводят политику «свободы оборота лиц и капиталов» применительно к нотариату. После решения суда ЕС от 24.05.2011 г. для доступа к профессии нотариуса больше не требуется быть гражданином того государства, в котором соответствующее физическое лицо претендует на занятие соответствующей должности. Вкупе с распространением Болонской системы в высшем юридическом образовании это значительно повышает риски появления так называемых странствующих нотариусов, появления промежуточных – между нотариальной и простой письменной – юридических форм фиксации юридических фактов. Так, изменение гражданского законодательства во Франции привело к возникновению так называемого юридического акта, составленного с помощью юриста, который по ряду промежуточных последствий приравнивается к нотариальному акту.

- Подготовка кадров со знанием иностранного языка из числа нотариусов, помощников, актива научной общественности и студентов для реализации международного сотрудничества.
- Активное участие в международных симпозиумах и конференциях, посвященных деятельности нотариата зарубежных стран, подготовка докладов и их изложение на иностранных языках.

Научные направления в деятельности комиссии по международному сотрудничеству

- Продолжить научно аналитические и практические исследования деятельности Международного нотариата
- Подготовка аналитических обзоров законодательства о нотариате стран, наиболее консервативных в системе романо - германской системы права (Италия, Испания, Франция, Германия, Япония, Китай, Турция и т.д.)

- Необходима отдельная научная программа по изучению законодательства о нотариате Латинской Америки.
- Необходимы исследования прогрессивных тенденций в развитии нотариата стран Восточной Европы, стремящихся в Евросоюз (Прибалтика, Украина, страны Восточной Европы (Болгария, Черногория, Сербия, Чехия, Словакия, Румыния, Венгрия, Польша)

Региональная политика международного сотрудничества нотариата

- Создание координационных советов по развитию международного сотрудничества по федеральным административным округам из состава региональных палат входящих в эти округа (**Центральный федеральный округ**, **Южный федеральный округ** **Северо-Западный федеральный округ**, **Дальневосточный федеральный округ**, **Сибирский федеральный округ**, **Уральский федеральный округ** **Приволжский федеральный округ**, **Северо-Кавказский федеральный округ**, **Крымский федеральный округ**) с целью по взаимодействию с нотариатом стран, граничащих с этими округами. Например: дальневосточный округ, сибирский округ, Уральский округ – Китай, Япония, Монголия, Казахстан; Южный федеральных округ, Северо-Кавказский округ, Приволжский федеральный округ - Азербайджан, Турция, Иран, арабские страны и т.д. Северо-Западный округ – Прибалтика, Польша, Швеция, Финляндия, Германия, Беларусь, и т.д. Центральный округ – Украина, Страны Восточной Европы, Испания, Италия, Франция и т.д., Крымский округ – страны Причерноморья, Северная Африка с прицелом на знание языка этих стран.
- Проведение нескольких симпозиумов, конференций встреч в регионах, с участием актива ФНП, со знанием языка. Подготовка совместных докладов ФНП и Региональных палат по тематике деятельности нотариата России, обмен мнениями на иностранных языках. Например –

Международная конференция планируемая в Северо-Западном округе со странами Балтии в октябре и т.д.

- Выявление нотариусов и помощников, знающих иностранные языки стран, участвующих в конференциях, привлечение актива из местных университетов и Вузов, в том числе языковых.
- Путешествия, культурные программы с приглашением нотариусов зарубежных стран в регионах России. Участие нотариусов со знанием иностранных языков.

Политика взаимодействия с нотариусами зарубежных стран

- Создание банка данных об органах нотариата зарубежных стран, руководстве, лиц занимающихся международным сотрудничеством. Подготовка писем с целью развития дружеских отношений с нотариатами этих стран, их международными мероприятиями и приглашением на наши международные мероприятия.
- Координация деятельности с существующими системами, организующими проведение международных конференций по нотариату (например – Фонд «Ирэна», международный союз нотариата)
- Развитие уже существующих связей с международным союзом нотариата, содействие ко вступлению нотариусов России в Международный союз нотариата.
- Поиск нотариусов зарубежных стран дружественно относящихся к России (например, Польши, Болгарии, Венгрии, Германии, Сербии, Словакии, Словении и т.д.) и интересующихся вопросами развития нотариата России.
- Пропаганда достижений российского нотариата, путем публикаций, рассылки информации о деятельности, стимулирование к развитию англоязычной версии сайта ФНП.
- Обсуждение вопросов и зарубежного опыта обучения нотариального права и процесса в зарубежных странах.

- Подготовка запросов и писем в МИД РФ по вопросам участия иностранного элемента в нотариальной деятельности, единообразия действий консулов и нотариусов
- Создание совместных программ с МГИМО, ВШЭ, МГУ, С-П ГУ по привлечению ученых и студентов к проблематике нотариата зарубежных стран.
- Изучение документов и их законности, поступающих из зарубежных стран, подготовка предложений по изменению методических рекомендаций и законодательства.

Международные отношения и нотариат

Процессы глобализации, международная миграция населения, сложная международная атмосфера, сложившаяся из-за конфликта на Украине, санкции к России, а нередко обстановка необоснованной нетерпимости к России приводят к актуализации правовых вопросов деятельности нотариата России с учетом сложившихся международных отношений. В Российской Федерации с 1990 года по официальным данным выехало за рубеж на ПМЖ 1-1,5 млн. человек, 1,5-2 млн. человек, «временно» выехали за рубеж для работы, учёбы, бизнеса. Возрастает экономическая миграция, когда часть населения проживает за рубежом, сохраняя при этом бизнес или личные связи в России. Распространение также получила практика вывода личных и бизнес активов из России за рубеж 2,6 миллиона украинцев по данным ФМС проживают в России. Много русских проживает в странах Балтии, Украине, Болгарии, Чехии, Италии, Испании, Франции, Турции, Черногории, Хорватии и т.д. Во многом жизнь и деятельность российских граждан, а также иностранных граждан в России находится в поле зрения нотариусов этих стран. Требуются совместная деятельность нотариатов по вопросам защиты прав граждан и юридических лиц в каждой стране. В связи с этим важную роль приобретает взаимодействие и сотрудничество, прежде всего нотариатов стран входящих в систему международного нотариата. В условиях сложной международной обстановки происходит изменение приоритетов и целей такого сотрудничества. Необходимо начать с общих вопросов, касающихся целей такого сотрудничества. Прежде всего, это

приверженность основным постулатам романо-германской системы права. Нотариус в странах международного нотариата занимает доминирующее положение в гражданском обороте. Существуют общие принципы и подходы к пониманию, какой должна быть система нотариата, разных стран, их правовое положение, основанное на традициях романо-германской правовой семьи. Однако наблюдаются процессы интегрирования отдельных институтов англо-американской системы права в фундаментальные основы европейского нотариата. Это выражено в различных воздействиях и проникновениях. Деятельность нотариата основана о применении норм одной национальной системы права (главным образом нормативных актов одного государства) и целиком происходит по нормам внутреннего права. Поэтому, важное значение приобретает усиление компаративного (сравнительного) аспекта в международных отношениях деятельности нотариатов, учитывая, что в каждом государстве действует свое право, определяющее основания, порядок и пределы применения права на его территории. Между тем, для России свойственен аспект унификации, который выражается в восприятии лучшего опыта развития нотариата разных стран. Принимая все самое лучшее, мы видим и недостатки. Поэтому важное значение играет исследование влияний англо-американской системы на романо-германскую систему права, в части касающейся деятельности нотариата, правового статуса нотариуса и т.д., исследование преимуществ нотариальной формы удостоверения договоров, преимуществ нотариальных актов в странах романо-германской системы в отличие о англо- американской системы. В этой связи исследование преимуществ нотариуса как универсального налогового агента (классические нотариаты: Германия, Франция, Испания, Италия) и нотариуса как ординарного плательщика НДС (Франция, Германия, Италия, Испания, Греция и др.) приобретает важное значение. С другой стороны, необходимо активное противодействие и критика институтов англо-американской системы права и нововведений в ЕС, внедряемых в романо-германскую систему права, посредством воздействия на нотариат и законодательство. Например, снятие ограничений на количество должностей и либерализации тарифов (Нидерланды),

концентрация в городах, злоупотребления при ценообразовании, разделение нотариального сообщества на группы «консерваторов», «либералов», «лоббистов» и др., снятия ограничений по территориальному принципу осуществления нотариальной деятельности (Франция), снятия ограничений на совмещение профессии нотариуса с другими юридическими профессиями (Германии, где возможное совмещение профессий адвоката и нотариуса), в Испании, Украине – совмещение профессии нотариуса с профессией регистратора, снятие ограничений на доступ к профессии нотариуса по национальному признаку - Европейский суд в Люксембурге последовательно проводят политику «свободы оборота лиц и капиталов» применительно к нотариату. После решения суда ЕС от 24.05.2011 г. для доступа к профессии нотариуса больше не требуется быть гражданином того государства, в котором соответствующее физическое лицо претендует на занятие соответствующей должности. Вкупе с распространением Болонской системы в высшем юридическом образовании это значительно повышает риски появления так называемых странствующих нотариусов, появления промежуточных – между нотариальной и простой письменной – юридических форм фиксации юридических фактов. Так, изменение гражданского законодательства во Франции привело к возникновению так называемого юридического акта, составленного с помощью юриста, который по ряду промежуточных последствий приравнивается к нотариальному акту. Особое значение приобретает развитие законодательства о нотариате, в том числе о международном сотрудничестве в области нотариальной деятельности. Казалось бы, восстановление членства РФ в Гаагской конференции по МЧП, произошедшее в 2001 году, давало надежду на то, что некоторые зарекомендовавшие себя на практике международные конвенции могли бы существенно упростить ведение международной нотариальной деятельности. Это и Гаагская Конвенция от 02.10.1973 о международном управлении имуществом умерших лиц, упрощающая администрацию международным наследством; Гаагская Конвенция от 01.08.1989 о праве, применимом к наследованию в силу смерти, устанавливающая единство право применимого к наследству, независимо от его движимой или недвижимой природы, и

допускающая выбор применимого права самим заинтересованным лицом; Гаагская Конвенция от 05.10.1961 о коллизии законов, касающихся формы завещательных распоряжений, которая практически исключает возможность формальной недействительности завещания при соблюдении внутреннего законодательства государства, с которым само завещание или завещатель были связаны; Базельская Конвенция от 16.05.1972 о введении системы регистрации завещаний, которая сводит к минимуму случаи не обнаружения завещания как во внутреннем обороте, так и на международном уровне; Вашингтонская Конвенция от 26.10.1973, предусматривающая единообразный унифицированный закон о форме международного завещания, которая облегчает международный оборот завещаний и актов их отмены за счёт использования унифицированной формы. Деятельность России в рамках этих конвенций привела бы к успешной реализации и защите прав российских граждан за рубежом, однако на практике указанные конвенции почти не действуют. Сомнение вызывает и реализация специального Регламента по международному наследованию в рамках Европейского Союза, который должен быть принят в 2015 году, учитывая тот факт что нотариусы России практически не участвуют в его создании. Это заставляет нас изменять приоритеты в международном сотрудничестве. С развитием Таможенного Союза для России становится важным приоритет в унификации, а может быть в большей мере рецепции права России и стран входящих в Таможенный Союз. Это Беларусь, Казахстан, Киргизия, Армения. На мой взгляд, между этими дружественными государствами важен единообразный подход к наследованию, унификация норм о нотариальной деятельности. Для стран не входящих в Таможенный Союз необходимо продолжение развития общих начал построения своей работы на основе единых принципов романо-германской системы права, которые должны выразиться в развитии, прежде всего, в создании и заключении специальных двусторонних договоров, касающихся только деятельности нотариата, в отличие от договоров о правовой помощи. Двусторонние международные договоры, связанные с нотариальной деятельностью исходят из положений

Конституции и ГК РФ, закрепляющих 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. Ч. 4 ст. 15 Конституции 1993 года устанавливает приоритет норм международного права по отношению к внутренним источникам права. Некоторые нормы, о нотариальной деятельности, например, в области наследования содержится 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. Однако многие положения их них безнадежно устарели и требуют изменения и развития. Отличие такого рода двусторонних договоров о нотариальной деятельности от договоров о правовой помощи состоит в том, что возмездный и безвозмездный характер правовой помощи непосредственно связан либо с консульской деятельностью, либо с адвокатскими услугами4. Европейский Суд по правам человека неоднократно обращался в своих решениях к теме бесплатной юридической помощи, рассматривая ее в контексте ст. 6 Конвенции о защите прав человека и основных свобод, заключенной 4 ноября 1950 г., которая гласит: «Каждый в случае спора о его гражданских правах и обязанностях или предъявления ему любого уголовного обвинения имеет право на справедливое и публичное разбирательство дела...» И хотя ч. 3 ст. 6 Конвенции устанавливает гарантии предоставления бесплатного защитника только обвиняемым в уголовных делах, Европейский Суд расширил толкование этой статьи, используя тест «равенства двух рук», т. е. равенства сторон в состязательном процессе. 31 мая 2002 г. Европейский комитет по правовому сотрудничеству Совета Европы разработал План действий по созданию систем юридической помощи. В данном документе отмечено, что для обеспечения эффективного доступа к правосудию можно внедрять различные модели: сокращения нагрузки на судей путем широкого использования внесудебных примирительных мер или распространения практики заключения мировых соглашений непосредственно до начала судебного разбирательства;

внесения изменений в процессуальное законодательство, с тем чтобы сделать процедуру более простой и понятной для граждан; упрощения требований, предъявляемых к документам, используемым в судебном процессе; более широкого распространения правовой информации, включая судебные решения, среди юристов и общественности; улучшения системы и процедуры апелляционного пересмотра решений, особенно в гражданских и коммерческих делах, которые обычно тянутся гораздо дольше, чем дела уголовные. В п. 6 указанного Плана действий говорится, что «на практике надлежащие системы оказания юридической помощи являются существенной составляющей равного для всех доступа к правосудию и могут включать оказание юридической помощи, в том числе представительство юристами; предоставление информации, юридическое консультирование в часы и месте, выбранные с учетом потребности заявителей и с обеспечением гарантии того, что заявителям ясны полученные ими консультации юристов; защиту обвиняемых в уголовном процессе; подготовку дел в других процессах, кроме уголовных, и представление клиентов в суде; содействие в обращении к органам публичной власти, если оно включает правовой аспект; консультации и помощь на стадии исполнения судебных решений и приговоров, включая подачу заявлений с просьбой об освобождении». Как видно, юридическая помощь больше связана с деятельностью защитника-адвоката. Двусторонние международные договоры о нотариальной деятельности, например, о наследовании, могли бы стать основой развития новых двусторонних международных отношений, учитывая деполитизированный характер этих отношений. В заключение, следует сказать, что миграционные процессы, активное приобретение недвижимости в странах романо-германской системы права, развитие международных семей, заставляет задуматься о создании упрощенной системы международных нотариальных отношений, в частности, наследственных отношений. Следует отметить недостаточно налаженную систему информирования между государствами по вопросам нотариальной деятельности. Все это заставляет задуматься об активизации двусторонних отношений с нотариатами стран дружественно относящихся к России. Речь,

прежде всего, должна идти об упрощении взаимоотношений нотариусов, стран международного нотариата. В настоящее время все отношения и переписка, например, по наследственным делам ведется через органы государственного управления - Министерства юстиции, которые иногда по политическим, бюрократическим соображениям тормозят процессы обмена информацией, например о наследовании на территории других стран. Думается, что нотариусы должны напрямую входить в информационные системы, осуществлять обмен информацией, минуя административные препоны. Во исполнение резолюции Руководящего Совета МСН, одобренных в ходе заседаний в Брюгге в феврале 2009 года и в Лондоне в июне 2009 года принят Внутренний регламент Международной Нотариальной Сети, с целью упростить в целом установление контактов между нотариусами, находящимся в разных странах. Цели сети: а) Упростить в целом установление контактов между нотариусами, находящимся в разных странах, помогая в частности: в поисках нотариуса, говорящего на определённом иностранном языке; в поисках нотариуса с определённой специализацией; в поисках нотариуса, которому передан архив другого нотариуса при прекращении последним нотариальной деятельности; сотрудничать при выполнении тех или иных юридически значимых действий за рубежом при возникновении проблем или неэффективности официальных инструментов оказания правовой помощи; предоставлять сведения о необходимости / возможности использования нотариальной формы в запрашиваемой стране; предоставлять информацию о: действующих нормах права, доктрине и судебной практике по поставленным вопросам; процедуре совершения нотариальных действий, содержании нотариальных актов и их реквизитах; полномочиях; компетенции органов и/или должностных лиц государства, которые участвуют в решении вопросов, имеющих значение для нотариальной деятельности. Думается, что эта сеть могла быть более продуктивно использована российскими нотариусами для обеспечения сведений о нотариальной деятельности.

О правомерности наделения консулов полномочиями по совершению нотариальных действий

В практике консульской и нотариальной деятельности нередко возникает вопрос о правомерности наделения консулов полномочиями по совершению нотариальных действий. Поэтому, на мой взгляд, необходимо более подробно рассмотреть соотношение понятий «нотариус» и «консул», их сходство и отличие. Консульские служащие, на мой взгляд, не относятся к числу субъектов нотариальных правоотношений и не входят в предмет нотариального права, их деятельность регулируется специальным консульским законодательством. Ранее в Положении о консульском учреждении Российской Федерации, утвержденном Указом Президента РФ от 5 ноября 1998 г.[1], определялся статус консульского учреждения, которым являлся государственный орган внешних сношений Российской Федерации, осуществлявший в пределах соответствующего консульского округа на территории государства пребывания консульские функции от имени Российской Федерации. До вступления в силу Консульского устава Российской Федерации, утвержденного Федеральным законом от 5 июля 2010 г.[2], действовал Консульский устав СССР, утвержденный Указом Президиума Верховного Совета СССР от 25 июня 1976 г., в ч. 1 ст. 45 которого был определен перечень нотариальных действий, совершаемых консулом. Осуществление должностными лицами консульских учреждений Российской Федерации за пределами России нотариальных действий было основано также на норме п. «Г» ст. 5 Венской конвенции о консульских сношениях, заключенной 24 апреля 1963 г.СССР присоединился к Конвенции в соответствии с Указом Президиума Верховного Совета СССР от 16 февраля 1989 г. № 10138-Х1. Согласно этой Конвенции одной из консульских функций является ***исполнение некоторых нотариальных обязанностей.*** Законодатель на основании указанной конвенции наделил консула полномочиями по совершению нотариальных действий. В соответствии с ч. 5 ст. 1 Основ законодательства РФ о нотариате нотариальные действия от имени России на территории других государств совершают должностные лица

консульских учреждений Российской Федерации, уполномоченные на совершение этих действий. В законодательстве о нотариате определен перечень таких нотариальных действий. В соответствии со ст. 5 Консульского устава Российской Федерации под консульскими функциями понимаются полномочия консульских учреждений и консульских отделов дипломатических представительств Российской Федерации по защите прав и интересов России, граждан РФ и российских юридических лиц за пределами нашей страны. К консульским функциям относится и совершение нотариальных действий. Между тем в п. «Г» ст. 5 Венской конвенции о консульских сношениях, заключенной 24 апреля 1963 г. нет понятия нотариального действия. Необходимо учитывать различия правового статуса консула и нотариуса, их специфику и, исходя из этого, указать профессиональные функции каждого и определить понятие «консульская деятельность», «нотариальная деятельность». Согласно ст. 13 Консульского устава Российской Федерации консульским должностным лицом является гражданин РФ, замещающий должность федеральной государственной гражданской службы в консульском учреждении или консульском отделе дипломатического представительства Российской Федерации и уполномоченный на выполнение консульских функций. Назначение на должность и освобождение от должности консульских должностных лиц осуществляются федеральным органом исполнительной власти, ведающим вопросами иностранных дел. Это генеральный консул, консул, вице-консул, консульский агент. Консульские должностные лица и сотрудники консульских учреждений состоят на государственной службе в Министерстве иностранных дел РФ, т. е. являются должностными лицами в отличие от нотариуса, который является специально уполномоченным государством физическим лицом, не имеющим должности. В ст. 14 нового Устава закреплено, что консульским должностным лицом может быть только гражданин РФ. Это положение является более четким по сравнению со ст. 22 Венской конвенции, в которой говорится, что «в принципе консульские должностные лица должны быть гражданами представляемого государства» (хотя Конвенция распространяет понятие консульского должностного лица

и на почетных консулов). В Уставе отражена принадлежность сотрудников консульских учреждений к российскому гражданству. Основами законодательства РФ о нотариате предусмотрено, что нотариусом может быть только лицо, имеющее российское гражданство. Согласно ст. 14 Консульского устава Российской Федерации глава консульского учреждения назначается на должность федеральным органом исполнительной власти, ведающим вопросами иностранных дел, и допускается к выполнению своих функций после получения согласия (экзекватуры) государства пребывания. Глава консульского учреждения при назначении на должность получает от федерального органа исполнительной власти, ведающего вопросами иностранных дел, письменное полномочие (консульский патент). Порядок назначения главы консульских учреждений подробно регламентирован международными правовыми нормами. Международное консульское право не предусматривает обязательного получения предварительного согласия принимающего государства. Однако все консульские конвенции, действующие в настоящее время между Российской Федерацией и иностранными государствами, содержат положения, в которых предусматривается испрашивание дипломатическим путем согласия государства пребывания на назначение главы консульского учреждения. Российская Федерация (как в прошлом и СССР) последовательно придерживается этого принципа, испрашивая согласие государства пребывания на назначение главы консульского учреждения даже в тех случаях, когда между Российской Федерацией и государством пребывания не заключена консульская конвенция. Консульские действия совершаются в консульском учреждении. В отдельных случаях эти действия могут быть совершены вне указанного учреждения. Консул, совершающий указанные действия, обязан соблюдать их тайну. Консульские действия совершаются в день предъявления всех необходимых для этого документов, уплаты консульских сборов и возмещения фактических расходов, когда нотариус взыскивает государственную пошлину или нотариальный тариф. Делопроизводство в консульском учреждении ведется на том же языке, что и делопроизводство консульского учреждения. Если обратившееся за совершением

нотариального действия лицо не знает языка, на котором ведется делопроизводство, тексты оформляемых документов должны быть переведены ему консулом, совершающим действие, или известным консулу переводчиком. По просьбе лица, которому отказано в совершении нотариального действия, ему должны быть изложены причины отказа. Консульское учреждение пользуется правами юридического лица, имеет печать с изображением Государственного герба РФ и со своим наименованием, соответствующие печати, штампы, бланки, счета в банках. Нотариус же не является юридическим лицом, хотя и имеет печать с изображением Государственного герба РФ, фамилии, имени и отчества, указания профессии. Конкретное содержание полномочий по совершению действий консульскими учреждениями закреплено в договорах о правовой помощи и консульских конвенциях, заключаемых с каждым государством в отдельности. Например, в соответствии со ст. 35 Консульской конвенции между Российской Федерацией и Республикой Польша, заключенной 22 мая 1992 г., консульское должностное лицо имеет право: 1) принимать, составлять, регистрировать и удостоверять заявления граждан представляемого государства, в том числе заявления, касающиеся семейных отношений и вопросов гражданства; 2) составлять, регистрировать, удостоверять и принимать на хранение завещания граждан представляемого государства; 3) составлять, регистрировать и удостоверять сделки, заключаемые между гражданами представляемого государства, и удостоверять односторонние обязательства, если они не противоречат законодательству государства пребывания. Однако консульское должностное лицо не имеет права составлять, регистрировать и удостоверять сделки или обязательства, которые устанавливают, отчуждают или передают права на недвижимое имущество, находящееся в государстве пребывания; 4) составлять, регистрировать и удостоверять сделки между гражданами представляемого государства, с одной стороны, и гражданами государства пребывания или гражданами третьего государства — с другой, если эти сделки подлежат исполнению или влекут правовой результат исключительно в представляемом государстве и при условии, что они не противоречат законодательству

государства пребывания; 5) удостоверять копии, дубликаты и выписки из документов, выданных органами представляемого государства или государства пребывания; 6) удостоверять правильность переводов документов; 7) удостоверять подписи граждан представляемого государства. Как видим, в приведенных положениях не говорится непосредственно о нотариальных действиях, осуществляемых консулами. Перечисляются лишь определенные виды действий. Для выполнения консулом своей миссии необходимо получение консульского патента и экзекватуры. Консулов нельзя признать нотариусами, поскольку они осуществляют специальные консульские действия, и тем более лицами, осуществляющими нотариальные действия. В противном случае консулы должны были бы пройти стажировку, сдать квалификационные экзамены и получить специальные полномочия от государства на право заниматься нотариальной деятельностью. Нотариус же наделяется полномочиями органами юстиции. Он должен предварительно прийти сдать квалификационный экзамен и получить лицензию, дающую право заниматься нотариальной деятельностью. При этом порядок наделения лица полномочиями нотариуса регламентируется исключительно российским законодательством. На мой взгляд, к консульским функциям новый Консульский Устав неправомерно относит совершение нотариальных действий. Приведенное положение свидетельствует о несовершенстве консульского законодательства и законодательства о нотариате, в части касающейся наделения консула полномочиями на совершение нотариальных действий, в котором не указаны консульские действия, как приравненные к нотариальным. Ни к консульском, ни в нотариальном законодательстве не определены понятия «консульская деятельность» и «нотариальная деятельность». Включение консула как должностного лица в систему нотариальной деятельности способствует огосударствлению нотариата. В связи со сказанным необходимо исключить из Основ законодательства о нотариате ч. 5 ст. 1 Основ законодательства РФ о нотариате, а также внести изменения в консульский устав, в части касающейся совершения консульских действий.

Актуальные вопросы наследования с участием иностранных субъектов

Научно-практический семинар, проводимый в этом году Европейским институтом нотариальных исследований совместно с нотариусами Болгарии, посвященный актуальными вопросами международного наследования показал активное желание участия нотариусов международного нотариата разрешить проблемы и противоречия, существующие в наследственном праве многих стран. Прежде всего, хочу отметить, что российское законодательство способно во всей полноте урегулировать вопросы, связанные с наследованием с участием иностранных субъектов. 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. С другой стороны, существует тенденция более полного урегулирования наследственных отношений в нормах международного права. Ч. 4 ст. 15 Конституции 1993 года устанавливает приоритет норм международного права по отношению к внутренним источникам права. Большинство норм в области наследования содержится 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. Вместе с тем многие положения их них устарели и требуют изменения и развития. Это касается и двусторонних международных договоров о правовой помощи между Россией и другими странами. В этой связи, необходимо усилить,

на мой взгляд, компаративный (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. Важную роль в этом приобретает взаимодействие и сотрудничество нотариусов, занимающихся вопросами наследования и выдачи свидетельств о праве на наследство. В настоящее время, условиях сложной международной обстановки, для России происходит изменение приоритетов и целей такого сотрудничества. На мой взгляд, приоритетной задачей становится унификация законодательства о наследовании, а в некоторых случаях рецепция наследственного права России и стран входящих, прежде всего в Таможенный союз. Это Беларусь, Казахстан, Киргизия, Армения. На мой взгляд, между нашими странами важен единообразный подход, унификация норм о наследовании. Для всех остальных стран, 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, которые безнадежно устарели. Нотариусы, занимаясь выдачей свидетельств о праве на наследство осуществляют нотариальную деятельность, а не правовую помощь. Их основными вопросами в области международного наследования должны стать: квалификация, выбор применимого права и применение компетентных норм о наследовании.

Прежде всего, необходимо определить понятия «иностранный субъект» в наследственном правоотношении. Международные договоры РФ не содержат определения "международного наследования«1, поэтому во всех случаях для квалификации данного понятия любой нотариус, в том числе российский должен опираться на национальное право. В России на (ст. 1186, 1187 ГК РФ). Понятие иностранный субъект (ст.1186 ГК) в наследственном правоотношении исходит из факта нахождения наследственного имущества за рубежом, наличия иностранного гражданства у наследодателя, постоянного проживавшего

на территории России, факта проживания наследодателя за рубежом при наличии имущества на российской территории. Между тем нахождение наследников, даже имеющих российское гражданство, за границей создает дополнительные проблемы при ведении наследственного дела, связанные с необходимостью уведомления заинтересованных лиц о начатом наследственном процессе и его движении. Иностранное гражданство наследников не оказывает существенного влияния на процедуру наследования, которая осуществляется в соответствии с российским правом. Специальные постановления об исчислении срока для принятия наследства содержатся в договорах о правовой помощи с Болгарией (п.4 ст.39 договора), Венгрией (п. 3 ст. 44 договора) и Польшей (п. 3 ст. 46 договора). 2Как предусматривается в этих договорах, в тех случаях, когда наследодатели являлись гражданами соответствующих договаривающихся государств и умерли на территории другого государства, срок для принятия наследства будет исчисляться со дня уведомления дипломатического или консульского представителя о смерти наследодателя. Существенными являются положения международных договоров и конвенций о незамедлительном уведомлении другой договаривающейся стороны, гражданином которой являлся умерший, о смерти наследодателя, и доведении до сведения не только дипломатического или консульского представительства всех данных, которые известны в отношении наследников, отказополучателей, о составе и размере наследства, о наличии или отсутствии завещания, о том какие меры приняты по охране наследства и других сведений, но и нотариусов. Такие нормы предусмотрены двухсторонними договорами о правовой помощи со странами Балтии (например, Эстонией (ст.46), Латвией (ст.46), Литвой (ст.46), но должны лечь в основу двусторонних международных договоров о наследовании.

Важной проблемой является определение компетенции национального правоприменителя. Вопрос о компетенции решается в приоритетном порядке на основании соответствующих правил международного договора РФ с иностранным государством, на территории которого

находится наследственное имущество или проживал наследодатель, и только при отсутствии применимых договорных правил — на основании внутренних коллизионных норм.

В международных договорах РФ разрешение вопроса о компетенции по наследственным делам происходит по принципу разделения компетенции для оформления наследственных прав отдельно для движимого и недвижимого имущества. Для оформления наследственных прав на движимое имущество компетентны учреждения государства по месту последнего жительства наследодателя, а в отношении недвижимого имущества компетентны учреждения государства по месту нахождения недвижимости. В частности, такой подход поддерживают Минская конвенция (ст. 48), Кишиневская конвенция (ст. 51), двусторонние соглашения РФ о правовой помощи с Азербайджаном (ст. 45), Болгарией (ст. 35), Ираном (ст. 39), Кыргызстаном (ст. 45), Латвией (ст. 45), Молдовой (ст. 45), Монголии (ст. 41), Чехией и Словакией (ст. 43), Эстонией (ст. 45). Проблемным для нотариусов является отсутствие норм о компетенции по наследственным делам в двусторонних договорах о правовой помощи, заключенных Россией с Алжиром, Грецией, Ираком, Испанией, Йеменом, Кипром, Китаем, Тунисом, Финляндией.

Поэтому важнейшей задачей, на мой взгляд, является развитие взаимоотношений с нотариатами этих стран с целью инициирования возможного заключения двусторонних договоров о наследовании.

Важное специфическое действие в делах компаративном наследовании заключается в выборе права, применимого к наследственным правоотношениям. В России коллизионные нормы направлены в большинстве случаев к применению российского материального права при регулировании наследственных отношений с внешним субъектом (п.1 ст. 1224 ГК РФ, Минская конвенция, большинство двусторонних договоров о правовой помощи). Международным соглашением Российской Федерации с иностранным государством могут быть установлены иные коллизионные правила, которые имеют приоритет по отношению

к нормам международного частного права, содержащимся во внутренних источниках, и должны применяться для определения компетентных норм материального права. Таким образом, речь опять идет о договорном режиме определения применимого к наследованию права, что подтверждает мой тезис о продолжении развития двустороннего сотрудничества, с тем, чтобы вопросы коллизионного права, превращались в двусторонних отношениях в нормы материального права.

От правильного ответа на этот вопрос зависит не только определение компетенции соответствующих органов и должностных лиц, но и правильный выбор применимого к наследованию права. Например, международные договоры РФ с иностранными государствами в отличие от некоторых международных конвенций не содержат какой-либо универсальной дефиниции понятия «место жительство». Думается, что и этот вопрос необходимо урегулировать в двусторонних международных договорах о наследовании.

Несколько слов об унификации регулирования выморочного имущества в порядке наследования. Это наиболее актуально в наших взаимоотношениях со странами Прибалтики, Украины, Молдовы. Вопросы правового регулирования выморочного имущества определены в Минской конвенции (ст.46), её Кишиневской редакции (ст.49), в двусторонних договорах с Азербайджаном (ст.43), Болгарией (ст.33), Венгрия (ст.38), Вьетнамом (ст.36), Ираном (ст.37), КНДР (ст.37), Кыргызстаном (ст.43), Латвией (ст.43), Литвой (ст.43), Молдовой (ст.43), Монголией (ст.36), Польшей (ст.40), Румынией (ст.38), Эстония (ст.43), Чехия и Словакия (ст.41). В большинстве случаев движимое имущество должно поступать в собственность государства, на территории которого наследодатель имел последнее место жительства, а недвижимое — в собственность государства, на территории которого оно находится. В связи с реституцией и уничтожением недвижимого имущества в результате гражданской войны в Украине, этот вопрос приобретает особую актуальность.

На практике рекомендуется использовать форму завещания, предусмотренных правом страны, которое предположительно будет применимо к самому наследованию. Завещание должно также соответствовать законодательству государства, где находится недвижимость (например, в договорах с Грецией (ст. 22), Кипром (ст. 22), Финляндией (ст. 25). Однако, вопрос этот остается спорным и требует особого решения в двусторонних отношениях по наследованию. Российские нотариусы с удовлетворением бы восприняли ускорение присоединения к информационной системе Европейских государств, связанных с поиском завещаний и их отменой, унификацией форм завещания, учитывая создание собственной информационной системы учета завещаний и их отмены. В нашем случае Россия должна развивать процедуры унификации подходов к удостоверению и формам завещаний, присущей романо-германской системе права.

В заключение, хочу сказать, что, как Россия, так и страны где наследственные дела ведут нотариусы, находятся в орбите романо-германской правовой семьи. Это заставляет задуматься о создании упрощенной системы наследственных отношений между нашими странами, где проживает большое количество русского населения. Казалось бы, восстановление членства РФ в Гаагской конференции по МЧП, произошедшее в 2001 году, давало надежду на то, что некоторые зарекомендовавшие себя на практике международные конвенции могли бы существенно упростить ведение международных наследственных дел в российской юрисдикции привела бы к успешной реализации наследственных прав российских граждан за рубежом, однако на практике указанные конвенции почти не действуют. Сомнение вызывает и реализация специального Регламента по международному наследованию в рамках Европейского Союза, который должен быть принят в 2015 году, учитывая тот факт что нотариусы России практически не участвуют в его создании. Следует отметить недостаточно налаженную систему информирования между государствами по вопросам наследования. Все это заставляет задуматься об активизации двусторонних отношений между нотариатами с целью установления гармоничного правового

регулирования наследования и прежде всего по вопросам наследования с иностранным субъектом. 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. Во исполнение резолюции Руководящего Совета МСН, одобренных в ходе заседаний в Брюгге в феврале 2009 года и в Лондоне в июне 2009 года принят Внутренний регламент Международной Нотариальной Сети3, с целью упростить в целом установление контактов между нотариусами, находящимся в разных странах. Эта сеть могла быть более продуктивно использована российскими нотариусами для обеспечения сведений о наследовании с иностранными субъектами.

Некоторые проблемы унификации законодательства о нотариате стран ЕАЭС (на примере Республики Казахстан)

Проводимый 4-5 декабря 2014 года в Санкт-Петербурге международный научно-практический семинар «Роль нотариуса в обеспечении безопасности гражданского оборота» с участием делегации нотариусов из Армении, Белоруссии, Казахстана, Латвии, Эстонии и российских нотариусов выявил как общие, так и особенные проблемы взаимоотношений в развитии нотариальной деятельности каждой из стран.

Основная политическая позиция, касающаяся унификации законодательства стран ЕАЭС, показывает ее плодотворность, заставляя нас использовать положительный опыт, существующий в каждой из стран ЕАЭС. В частности, это ярко видно по работе наших коллег из Казахстана. В первую очередь это, конечно, роль нотариусов в процессе регистрации прав на недвижимое имущество и организация работы Единой нотариальной информационной системы «Е-нотариат». Нотариус удостоверяет сделку, регистрирует ее в ЕНИС «Е-нотариат», которая автоматически присваивает правоустанавливающим документам уникальный

номер и, если клиент дает письменное согласие, отправляет электронную копию договора в информационную систему правового кадастра. Все обмены, безусловно, заверяются электронной цифровой подписью нотариуса. В ответ нотариус получает подтверждающее письмо о том, что документ принят на регистрацию. Нотариусы Казахстана уже имеют доступ к ряду электронных реестров, что позволяет в режиме он-лайн получать при введении ИНН информацию о лицах, обратившихся за совершением нотариальных действий, их семейном положении, месте жительства, сведения о юридических лицах и объектах недвижимости, а также исключить случаи совершения нотариальных действий по поддельным паспортам. Нотариус по электронному реестру может проверить выдачу нотариально удостоверенного документа другим нотариусом. Таким образом, российские нотариусы в рамках новых договоренностей ЕАЭС России, Казахстана, Белоруссии уже могут начать свою работу с 1 января 2015 года по унификации указанных отношений, используя положительный опыт Казахстана.

С другой стороны, нотариусы Казахстана могли бы учесть богатый опыт России, связанный с определением квот нотариусов в округах, тем самым преодолев все негативные явления отмены квотирования мест нотариусов, которые привели в Казахстане к снижению уровня профессионализма, нарушению баланса между количеством нотариусов и количеством населения, концентрации нотариусов в больших населенных пунктах, снижению уровня экономического обеспечения нотариальной деятельности.

Вместе с тем у нотариусов России и Казахстана есть пока еще не решенные проблемы, которые связаны с международными отношениями и суверенитетом каждой из стран. Это вопрос открытия российских государственных контор в Байконуре (Казахстан) и назначения на должность государственного нотариуса граждан России на территории Республики Казахстан.

Такое положение противоречит Конституции России, международным соглашениям России и Казахстана. В Поручении Президента Российской Федерации от 10.08.2002г. № Пр-1397 о неотложных мерах по решению вопросов, связанных с обеспечением деятельности космодрома «Байконур», говорилось о мерах, **требующих согласования на межгосударственном уровне.** В 2002 году открытие государственной нотариальной конторы в городе Байконур и учреждение двух должностей государственных нотариусов было поручено Главному управлению Министерства юстиции РФ по Московской области приказом Минюста России от 4 октября 2002г. № 274 (пункт 2). В 2009 году одна вакантная должность государственного нотариуса была сокращена связи с отсутствием претендентов на ее замещение (совместное решение Управления Минюста России по Московской области и МоНП от 4 сентября 2009г. № 1230/104/3-05). Оставшаяся вакантная должность длительное время не замещается по той же причине. В бюджете Московской области не выделяются средства на содержание указанной госнотконторы. Остается открытым и вопрос о направлении средств, полученных за совершение нотариальных действий (госпошлины), хотя по бюджетному законодательству они должны направляться в бюджет Московской области.

В настоящее время на территории г.Байконур Республики Казахстан работают 6 нотариусов Республики Казахстан, что позволяет обеспечить нотариальное обслуживание населения города с учетом Минской Конвенции о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам от 22 января 1993 г. Никаких согласований вопроса об открытии государственной нотариальной конторы с Республикой Казахстан, документов, регламентирующих работу государственной нотариальной конторы нет. А, самое главное, не определены источники финансирования указанной конторы.

Каковы уже существующие **согласования на межгосударственном уровне** по поводу правового статуса города Байконур. Прежде всего, Россия и Казахстан, являются участниками

Конвенции о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам, подписанной в г. Минске 22 января 1993 года (вступила в силу 19 мая 1994 года). Существуют заключенные Российской Федерацией и Республикой Казахстан Соглашения: «О статусе города Байконур, порядке формирования и статусе его органов исполнительной власти» от 23 декабря 1995 года и «Соглашение об основных принципах и условиях использования космодрома „Байконур“ от 28 марта 1994 года». В соответствии с ними город Байконур является административно-территориальной единицей Республики Казахстан, функционирующей в условиях аренды. Открытие российской государственной нотариальной конторы в них не предусматривается.

По российскому законодательству нотариальные действия от имени Российской Федерации на территории других государств совершают должностные лица консульских учреждений Российской Федерации, уполномоченные на совершение этих действий (ст.1 Основ законодательства РФ о нотариате, ст.ст.5, 26 Федерального закона от 5 июля 2010 года № 154-ФЗ «Консульский устав Российской Федерации»). Нотариусы вправе совершать нотариальные действия только в России и только в пределах своего нотариального округа (статья 13 Основ законодательства РФ о нотариате). Открытие и функционирование государственной нотариальной конторы на территории иностранного государства вне рамок заключенных международных соглашений не согласуется с рядом положений российского законодательства в сфере нотариата, в частности:

— статьями 1, 12, 22, 13, 34, 36, 38, 40, главой XXI Основ законодательства РФ о нотариате;

— статьей 26.1 Федерального закона от 6 октября 1999 года N 184-ФЗ «Об общих принципах организации законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной власти субъектов Российской Федерации»;

— статьей 56 Бюджетного кодекса Российской Федерации;

— приказом Министерства юстиции Российской Федерации от 26 ноября 2008 г. N 275 «Об утверждении Порядка определения количества должностей нотариусов в нотариальном округе».

Закон Московской области от 19 июля 2007 года N 126/2007-ОЗ «О нотариальных округах и количестве должностей нотариусов в нотариальных округах в Московской области» не предусматривал нотариального округа г. Байконур и соответствующие должности нотариусов. Не предусматривает этого и вновь принятый Закон Московской области от 3 декабря 2012 г. № 187/2012-ОЗ.

Таким образом, новый образ международных отношений стран, входящих в ЕАЭС требует принятия решения о закрытии российской государственной нотариальной конторы в г. Байконур Республики Казахстан в соответствии требованиями Конституций России, Казахстана, общепринятыми нормами международного права и национального законодательства дружественных стран.

Понятие, система организации и ответственность государственных нотариусов Республики Турция

С 01 — 05 апреля 2015 года состоялся визит представителей нотариата России в г. Стамбул (Республика Турция). Приглашение делегации ФНП нотариальной палатой г. Стамбула явилось результатом развития дружеских отношений между нотариусами России и Турции, начиная с 2009 года. Нотариусы России и Турции принимали совместное участие в семинарах, проводимых болгарскими нотариусами в г. Бургасе (Болгария), в семинаре, проводимом Самарской нотариальной палатой в России, в двух международных мероприятиях, проводимых Европейским институтом нотариальных исследований «ИРЭНА» в Турции в 2013 и в Болгарии в 2014 году. Поэтому встреча делегации ФНП Нотариальной палатой г. Стамбула, является началом установления двусторонних дружественных

отношений между нотариусами Турции и РФ. Турецкой стороной был представлен информационный материал по законодательству о нотариате, с просьбой дать ему оценку российскими нотариусами. В результате обмена мнениями с Президентом Нотариальной палаты г. Стамбула, нотариусами г. Стамбула по поводу законодательства о нотариате России и Турции, о возможностях и перспективах международного сотрудничества, сравнении наших систем, возникла идея дать краткий обзор турецкого законодательства о нотариате в простой доходчивой форме. Ввиду значительной информации по указанному вопросу, публикуем первую часть обозрения.

Прежде всего, нотариат в Турции государственный. На это есть веские основания. Профессия нотариуса является очень престижной, я бы даже сказал элитарной. Народ и государственные органы, в лице Президента страны, правительства, Министерства юстиции, Генеральной прокуратуры Турции, Верховного суда уважают государственного нотариуса, создав сложную систему как нотариальных органов, органов контроля за нотариатом, допуска к профессии, ответственности государственного нотариуса. Нотариусов Турции всегда поздравляют лидеры государства, у нотариата сложились очень добрые дружеские и профессиональные отношения с правительством. При этом нотариус Турции находится вне политики и не участвует ни в каких политических партиях и движениях.

В соответствии со ст.2 Конституции Турецкой Республики государственным языком является турецкий язык. По этой причине, вся переписка и документы оформляются на турецком языке. При необходимости выполнения перевода, тексту на турецком языке переводится на иностранных язык или текст на иностранном языке переводится на турецкий.

Первый закон о нотариате в Турции появился в 1936 года. В настоящее время деятельность нотариусов Турции регулируется Законом о нотариате Турции принятом в 1972 года, который постоянно изменяется и дополняется. Так что можно говорить о том, что

это кодифицированный акт. В нашей стране также существует кодифицированный акт — Основы законодательства РФ о нотариате, который также постоянно изменяется и дополняется.

Процессуальные вопросы деятельности нотариуса в нотариальной конторе регламентируются Регламентом, определяющим применение Закона о государственном нотариате Республики Турция. В нем изложены вопросы определения и смены местоположения государственной нотариальной конторы, внутренней организации государственной нотариальной конторы, стиля работы государственной нотариальной конторы, ведение книг, защита документов и книг, создания и использования типа печати, используемой в государственной нотариальной конторе, тип государственной нотариальной практики, обязанности стажеров, книги стажеров и удаление записей из книги, условия заверения подписей для стажеров, главных служащих и служащих, банки для доверия залогов государственных нотариусов в Турции, обязанностей служащих и должностных лиц, совместных текущих счетов государственных нотариусов в Турции, распределение расходов и доходов на этих счетах, способы проверки государственных нотариусов в Турции, содержания отчетов и сертификатов о положительных качествах, период уведомления об отчетах, направляемых в Министерство Юстиции, подготавливаемых государственными прокурорами, одалживания денег государственным нотариуса Республики Турция и их сотрудникам и других вопросов регламента для надлежащего применения условий закона.

В России процессуальные вопросы деятельности нотариата также изложены во временных рекомендациях.

В 1972 году создается Союз нотариусов Турции. В этом же году нотариат Турции был принят в Международный Союз Латинского нотариата. Нотариат в Турции насчитывает более

1600 нотариусов. В настоящее время ведется работа по созданию нового законодательства о нотариате Турции. В нашей стране также формируется новое законодательство о нотариате.

Прежде всего, следует сказать, что в законодательстве о нотариате Турции не определено понятие «нотариус», «государственный нотариус», хотя в разных статьях Закона говориться о государственном нотариусе и о должности нотариуса. Таким образом, однозначного понятия «государственный нотариус» и его правового статуса в законе нет. В российском законодательстве также не дается понятия «нотариус», а понятие «должность» относиться лишь к нотариусам, работающим в государственных нотариальных конторах. В соответствии с законодательством о государственной службе, нотариусы, работающие в государственных нотариальных конторах не относятся к категории государственных служащих. Наиболее четкое понимание «государственного нотариус» Турции проявляется в привлечении его к уголовной ответственности. Нотариус, временно уполномоченный помощником нотариуса, уполномоченные секретари и кандидаты в секретари, а также нотариусы, работающие в Союзе нотариусов Турции, при совершении преступлений, связанных с их должностными обязанностями, считаются государственными служащими согласно положений Уголовного Кодекса Турции.

Спецификой нотариата Турции является разделение нотариусов на три категории. Классифицируются они по срокам пребывания на должности и опыту работы. Причём в начале карьеры место нотариуса будет соответствовать нотариусу третьей степени. Четыре года он должен отслужить в удалённом районе, а затем, проработав без замечаний и нарушений переходит в другой район, поближе к центральным городам. Ещё через четыре года успешной деятельности этот нотариус может претендовать на право работать нотариусом первой степени в таких городах, как Стамбул, Анкара... Срок пребывания на должности нотариуса третьей категории кандидатов, впервые назначенных на должность в нотариальной конторе третьего класса, начинается с даты начала работы. Минимальный срок пребывания

на должности для нотариусов второго и третьего класса составляет четыре года. Возможность повышения категории нотариуса по истечению этого срока зависит от положительного заключения в характеристике о благонадежности нотариуса, составленной инспектором Управления юстиции. Повышение категории нотариуса не влияет на категорию нотариуса. Если срок пребывания на должности нотариуса с категорией, предшествующей классификации, не истек, а в последней характеристике о благонадежности, оформленной инспектором управления юстиции до этой даты, указано об отсутствии должной классификации для повышения категории с даты окончания этого срока, то нотариус нотариальной конторы, повысившей свой класс, приступает к работе на высшей категории с даты оформления инспектором управления юстиции первой характеристики о благонадежности, которая содержит положительное заключение по повышению. В российском законодательстве не существует категорий нотариусов. Разделение происходит только на нотариусов, занимающихся частной практикой и нотариусов, работающих в государственных нотариальных конторах. Срок наделения полномочием нотариуса в России — 75 лет. В соответствии со ст. 56 Закона о нотариате Турции по достижению нотариусами 65 лет они попадают под возрастной ценз. При расчете возраста применяются положения закона Турецкой Республики «О пенсионном фонде».

Деятельность нотариуса Турции связана с нотариальной конторой, однако в Законе о нотариате Турции не дается ее определение. Приводится лишь классификация нотариальных контор. В соответствии со статьей 4 Закона нотариальные конторы делятся на четыре класса. Нотариальные конторы первого, второго и третьего класса классифицируются Министерством юстиции после получения согласования в Союзе Нотариусов Турции. При такой классификации учитывается численность населения в населенном пункте, который находится в юрисдикции каждой нотариальной конторы, а также объем работы и доход нотариальной конторы. Как правило, нотариальные конторы, связанные с одним судом, относятся к одному классу. Министерство юстиции Турции

ежегодно анализирует статус нотариальных контор и публикует реклассификацию в Официальном Вестнике. Новые нотариальные конторы, которые открылись в течение четырех лет, классифицируются, не дожидаясь истечения срока, принимая во внимание ориентировочный валовой доход, и сведения о них публикуются в Официальном Вестнике. К нотариальной конторе четвертого класса относятся конторы молодых нотариусов. Список нотариальных контор, переведенных из четвертого в третий класс, оформляется и публикуется в начале апреля месяца каждого года.

Следует различать различия территориального расположения нотариальных контор и организации их создания.

Существует мнение, что система нотариата Турции подчинена судам. Это не совсем так. Существует лишь привязка территории нотариальной конторы к расположению судов. В соответствии со статья 2 Закона о нотариате Турции нотариальная контора создается по месту расположения каждого суда первой инстанции и отдельных мировых судов с целью выполнения нотариальных процедур и действий в рамках юрисдикции такого суда. Если под юрисдикцию суда первой инстанции попадает несколько районов, то в данном случае допускается создание нотариальных контор в остальных районах. Если в муниципальных границах одного населенного пункта находится несколько нотариальных контор, то каждая нотариальная контора полномочна выполнять все нотариальных процедуры и действия в муниципальных границах населенного пункта, не ограничиваясь юрисдикцией суда первой инстанции, с которым она связана. Нотариальные конторы первой, второй и третьей категории продолжают действовать в тех районах, где был ликвидирован суд первой инстанции. В таких местах допускается создание нескольких нотариальных контор. Нотариальные конторы, новосозданные или продолжающие свою деятельность в районах, где отсутствует суд первой инстанции, попадают в ту же юрисдикцию. Положения статьи 109 Закона не распространяется на нотариальные конторы, которые не находятся в одних муниципальных границах. На мой

взгляд, при всех громоздкости условий размещения контор положительным, является территориальная связь с судами, принимающими решения по месту нахождения нотариальных контор. В России такая территориальная связь с судами также существует.

Министерство юстиции Турции открывает и закрывает нотариальные конторы, но делает это по согласованию с Союзом нотариусов Турции. В соответствии со статьей 3 Закона о нотариате Министерство юстиции может открыть несколько нотариальных контор в местах, где отмечается увеличением объема работ. Министерство юстиции распределяет нотариальные конторы по пунктам расположения, учитывая развитие и спад в деловой жизни, а также общую сумму валового дохода нотариальных конторах в одном месте. Оно же определяет возможность закрытия нескольких нотариальных контор из числа существующих при условии их освобождения. Даже в части открытия и закрытия контор Министерство юстиции получает согласование в Союзе Нотариусов Турции перед использованием полномочий по закрытию/открытию нескольких нотариальных контор. Нотариальные конторы первой, второй и третьей категории, расположенные в районах, где был ликвидирован суд первой инстанции, закрываются Министерством юстиции по предложению Союза Нотариусов Турции.

Нотариусам, открывшим нотариальную контору в пункте или перенесшим нотариальную контору в пункт, не указанный Министерством юстиции, дается один месяц для переноса нотариальной конторы в место, установленное Министерством юстиции. Нотариус, не перенесший нотариальную контору в указанное место в течение установленного срока, считается уволившимся по собственному желанию, а нотариальная контора переносится в установленное место под надзором Союза нотариусов Турции.

В России открытие и закрытие нотариальных контор происходит на усмотрение нотариуса в одном нотариальном округе, возможно изменение адреса при предоставлении заявления в нотариальную палату и органы юстиции договора аренды или

правоустанавливающих документы на нежилое помещение и решения об изменении адреса нотариальной конторы.

Нотариусом Турции стать совсем не просто. Окончив юридический факультет, необходимо наработать стаж работы в качестве судьи или адвоката. Потом нужно подать заявку и пройти учёбу-стажировку непосредственно по специальности нотариуса. Только после этого соискатель получает лицензию на право занятия нотариальной деятельностью. На сегодня более 25 тыс. человек стоят в очереди на право начать стажировку. Около 6500 человек получили лицензию и ожидают, когда появится место.

В соответствии со статьей 5 Закона о нотариате Турции неотъемлемым условием для принятия на должность нотариуса является прохождение стажировки и получение сертификата (лицензии) нотариуса. Условие стажировки для осуществления нотариальной деятельности не распространяется на работников органов правосудия, военных судов или прокуратуры, выпускников юридических факультетов, назначенных на должность в административные органы судебной власти или прокуратуру, адвокатов или лиц, получивших право на выполнение адвокатской деятельности с освобождением от условий стажировки и сдачи экзамена, который дает право на осуществление адвокатской деятельности, в соответствии с законом об адвокатской деятельности.

Кандидат в нотариусы подает заявление в Министерство юстиции с приложением необходимых документов. Министерство устанавливает отсутствие обстоятельств, которые препятствуют работе в качестве нотариуса и заявителю выдается документ (удостоверение), а в специальном журнале производится запись.

Кандидатом на прохождение стажировки является: гражданин Турецкой Республики, возрастной ценз кандидата: от 21 до 40 лет, закончивший юридический факультет в Турции или за границей, успешно сдавший экзамены по недостающим дисциплинам согласно

программ юридических факультетов в Турции, не имеющий судимости, которая препятствует назначению на должность государственного служащего в соответствии со ст. 48 Закона о государственных служащих № 657 от 14.7.1965 г., не имеющий дисциплинарных взысканий и наказаний по работе в качестве судьи, прокурора, должностного работника или адвоката, достойный для исполнения обязанностей нотариуса, не осуществляющий деятельности, которая никак не ассоциируется с профессией нотариуса и стажером нотариуса, не имеющий ограничений, установленных решением суда, восстановивший репутацию в случае выполнения решения суда, за исключением кандидатов, совершивших мошеннические и злоумышленные действия, устранившие решение о банкротстве, если такое решение было принято, при отсутствии физических и умственных недостатков и изъянов, которые препятствуют продолжению и надлежащему исполнению нотариальных обязанностей, проживающий по месту стажировки. Осужденные лица не допускаются на должность нотариуса. Если в отношении заявителя, обратившегося для прохождения стажировки, проводится следствие или производство по делу в связи с преступлением, которое препятствует работе на должности нотариуса, то в данном случае может быть принято решение о приостановлении решения до конца следствия и производства по делу. В случаях, которые требуют отклонения заявки на стажировку независимо от результата уголовного следствия, решение принимается, не дожидаясь результата.

Существуют различные основания назначения на должность нотариуса первой, второй, третьей категории. Четвертая категория самая низшая, начальная, первичная. Первая самая высшая. В соответствии со ст. 22 информация о вакантных должностях, открытых вакансиях или нотариусах, переведенных из четвертой в третью категорию публикуются в Официальном Вестнике. Вакантные позиции в связи с возрастным ограничением должны быть опубликованы до возрастного ограничения нотариуса. В объявлении указывается вакантная позиция и валовой доход нотариуса, переведенного в третью категорию, за предыдущий год, а для открытой позиции — валовой доход, рассчитанный Министерством юстиции согласно

аналогов, и перечень документов, с которыми должны обратиться кандидаты. Кандидаты на должность нотариуса обязаны представить в приложении к заявлениям, направленным в Республиканскую Прокуратуру по месту их нахождения, документы, которые свидетельствуют о наличии условий работы и местонахождения конторы, и документ о прохождении или непригодности для прохождения обязательной военной службы для отправки в Министерство юстиции или Ведомство. Заявки кандидатов, не укомплектованные недостающими документами в течение срока, предоставленного Министерством юстиции, к рассмотрению не принимаются. Вышеприведенное положение не распространяется на лиц, которые являлись нотариусами на дату подачи заявки.

Существует несколько возможностей назначения на должность нотариуса Турции. Прежде всего это назначение по объявлению. В соответствии со ст.22 Закона о нотариате Турции, на объявленную должность нотариуса третьей категории может быть назначен только лишь кандидат, получивший лицензию на выполнение нотариальной деятельности. Министерство юстиции по истечению одного месяца с даты опубликования в Официальном Вестнике и окончанию срока, назначает на должность нотариуса тех кандидатов, которые занимают первые позиции по списку в журнале, при условии отсутствия препятствующих этому обстоятельств. Удостоверение, выданное нотариусом Союзом Нотариусов Турции, является официальным документом, удостоверяющим личность, который принимается всеми государственными и частными организациями.

В остальных случаях Министерство юстиции назначает нотариуса первой категории для нотариальной конторы первого класса, нотариуса первой или второй категории для нотариальной конторы второго класса, нотариуса первой, второй или третьей категории для нотариальной конторы третьего класса из числа тех кандидатов, которые обратились в течение одного месяца, следующего за опубликованием объявления в соответствии со ст.22. Назначение на должность нотариуса третьей категории из числа кандидатов, которые имеют

сертификат (лицензию) нотариуса, зависит от отсутствия кандидатов в нотариусы третьей или высшей категории. Предпочтение в запросе о назначении от нотариусов из высшей категории при назначении на должность нотариуса второй и третьей категории отдается остальным кандидатам. К рассмотрению не принимается запрос о назначении от нотариусов, занимающих данную должность не более двух лет. При назначении за основу принимается трудовой стаж нотариусов одной категории. В случае равного трудового стажа Министерство Юстиции отдает предпочтение первоочередности порядковых номеров лицензии на право осуществления нотариальной деятельности.

Статус нотариуса приобретается с момента сообщения решения о назначении на должность нотариуса. Нотариус, переведенный или назначенный на должность нотариуса своей или высшей категории, приобретает новый статус нотариуса с даты сообщения решения о переводе или назначении, утрачивая при этом предыдущий пост.

Кандидаты, назначенные или переведенные на должность нотариуса, обязаны приступить к исполнению своих должностных обязанностей в течение одного месяца с даты оглашения решения о назначении или переводе. Если назначенный или переведенный на должность после оглашения решения о назначении или переводе обратиться в Республиканскую Прокуратуру или Министерство с заявлением об отказе от перевода или же назначения, либо не приступит к исполнению должностных обязанностей без правомочных причин, то такие действия расцениваются как увольнение с должности по собственному желанию.

Кандидат, назначенный на должность нотариуса, может выразить свой отказ до сообщения ему решения о назначении или переводе, обратившись с заявлением в Республиканскую Прокуратуру или Министерство. В случае трехкратного отказа последующие запросы о назначении к рассмотрению не принимаются. Лицензии на выполнение нотариальной деятельности таких лиц аннулируются. При отказе

до сообщения решения о назначении, в соответствии с положениями ст.24, 27 и 29 на должность нотариуса назначается один из существующих кандидатов без повторного объявления.

Работы, которые не относятся к должностным обязанностям нотариуса являются запрещенными. В соответствии со ст. 50 Закона на нотариуса не может возлагаться ни одна обязанность или услуга, кроме нотариальной. Выполнение процедур, выделенных органом судебной власти, возлагается на президентов и членов научных и благотворительных организаций, третейский суд, исполнительный орган. Нотариусам запрещается заниматься спекулятивными биржевыми сделками, торговой деятельностью, как указано в п.1 ст.28 закона о государственных должностных лицах № 657, выступать в качестве гаранта, выполнять любые вычеты из собственной оплаты труда, использовать посредников, выполнять действия, которые носят характер рекламы и конкуренции, а также заключать между собой устные или письменные договоренность на предмет стоимости нотариальных услуг, независимо от их формы.

Контроль за нотариусами осуществляют республиканская прокуратура, специальные инспекторы Министерства юстиции, Верховный гражданский суд и налоговая полиция. Собственный контроль происходит со стороны Союза нотариусов Турции. Нотариальные конторы находятся под надзором и контролем Министерства юстиции и Союза нотариусов Турции, а также под постоянным контролем Республиканских прокуроров и проходят проверку как минимум один раз в год.

Проверка нотариальных контор может также проводится инспекторами Министерства юстиции в соответствии с порядком и принципами, предусмотренными Регламентом Ревизионной Комиссии Министерства юстиции. В случае необходимости инспектора Министерства юстиции и Республиканские прокуроры могут принять на хранение документацию, журналы и папки с подшитыми документами нотариальных контор. Союз

Нотариусов Турции исполняет обязанности по надзору и контролю через уполномоченных председателей или членов Совета Правления Нотариальных Палат и союзов или ревизионную комиссию. Освобождение от должности нотариуса, отстраненного от должности в процессе производства по делу и расследования, остается в силе до вступления в окончательную силу решения суда. Нотариус не освобождается от должности в процессе следствия или производства по делу. Если по окончанию судебного процесса в отношении нотариуса будет принято решение об осуждении за преступление, указанное в первом пункте, он освобождается от должности, не дожидаясь вступления в силу решения суда. В данном случае Министерство Юстиции поручает Республиканским прокурорам или инспекторами Министерства юстиции ведение следствия в случаях, когда в отношении нотариуса следует провести судебное расследование. Следствие в отношении нотариуса начинается в неотложном порядке в случае, если к инспектору Министерства юстиции и Республиканскому прокурору поступит любая жалоба в отношении нотариуса, либо инспектору или прокурору станет известно о незаконных действиях нотариуса, а оформленные в связи с этим документы направляются в Министерство юстиции. Министерство Юстиции передает в Дисциплинарный Комитет Союза Нотариусов Турции один экземпляр оформленной следственной документации в отношении действий, которые не носят характер преступления и требуют дисциплинарного производства. По отношению к нотариусам, которые совершают действия и операции, противоречащие высокому положению и профессиональной репутации, не исполняют или выполняют своих должностные обязанности с нарушением либо приводят своими действиями к полной потере доверия в силу занимаемого поста, применяются дисциплинарные взыскания согласно особенностей и серьезности проступка, с целью оказания нотариальных услуг в соответствии с установленным порядком.

К дисциплинарным взысканиям нотариусов относятся:

· Предупреждение: Письменное предупреждение нотариуса о необходимости более внимательного отношения к своим обязанностям.

· Порицание: Письменное информирование нотариуса о недостатках в исполнении должностных обязанностей или поведении.

· Денежный штраф: Штраф в размере от 250 лир до 5 000 лир.

· Временное отстранение от работы : Временное отстранение от работы на срок от одного до шести месяцев с сохранением должности.

· Освобождение от занимаемой должности: Полное освобождение от занимаемой должности без права на повторное назначение.

Дисциплинарные взыскания, применимые к стажерам нотариусам:

· Предупреждение: Письменное предупреждение стажера о необходимости более внимательного исполнения обязанностей.

· Порицание: Письменное предупреждение Стажера о допущенных ошибках при исполнении обязанностей или поведения.

· Удержание с заработной платы: Удержание с заработной платы стажера в сумме, не превышающей половину чистой ежемесячной оплаты труда.

· Увольнение при стажировке: Увольнение при стажировке с прекращение дальнейшей стажировки и невозможностью назначения на нотариальную службу.

Решение о дисциплинарном взыскании в отношении стажеров принимается Дисциплинарным комитетом Союза Нотариусов Турции.

Положения относительно дисциплинарных процедур и решений применимы и к стажерам. Таким образом, освобождение от занимаемой должности государственного нотариуса соответствует увольнению при стажировке.

Дисциплинарные наказания, применимые к секретарям и кандидатам в секретари нотариуса:

· Предупреждение: Письменное предупреждение секретаря или кандидата о необходимости более внимательного исполнения обязанностей.

· Порицание: Письменное предупреждение секретаря или кандидата о допущенных ошибках при исполнении обязанностей или поведения.

· Удержание с заработной платы: Удержание с заработной платы секретаря или кандидата в сумме, не превышающей половину чистой ежемесячной оплаты труда.

· Увольнение с занимаемой должности: Секретарь или кандидат освобождается от должности с невозможностью последующего назначения на должность секретаря или кандидата в секретари нотариуса.

Наказание в форме «Освобождения от занимаемой должности» применяется, если в отношении нотариуса было принято два решения суда.

Если после получения дисциплинарного взыскания нотариус в течение последующих 5 лет совершит действия и поступки, требующие вынесения дисциплинарного взыскания, то в отношении него принимается более серьезное наказание согласно порядка очередности.

Наказание, которое будет предоставлено Дисциплинарным Комитетом, устанавливается в произвольной форме без соблюдения порядка очередности. Дисциплинарное расследование, которое будет проведено в отношении нотариусов,

предусматривает четкое разъяснения заинтересованному лицу предъявленного нарушения в письменно виде, получение письменно изложенных показаний в защиту и предоставление для такой защиты как минимум десятидневного срока.

При отсутствии необходимости применять наказание в форме освобождения от занимаемой должности за предыдущие действия и поступки до назначения на должность нотариуса, дисциплинарное расследование не проводится. Увольнение с занимаемой должности нотариуса не препятствует проведению дисциплинарного расследования в связи с действиями, совершенными при исполнении должностных обязанностей. Орган проведения процессуальных действий, решение о проведении процессуальных действий**.**

Дисциплинарное расследование в отношении нотариусов проводится Дисциплинарным Комитетом Союза Нотариусов Турции. В случае жалоб на одного из членов и председателя Совета, расследование в отношении таких жалоб не может быть отнесено к данным процессуальным действиям Совета. Поэтому на должность в Совет Правления Союза Нотариусов Турции назначаются кандидаты из числа запасных членов, а в случае, если они имеют препятствия для такого назначения — нотариус с максимальным трудовым стажем, который не имеет препятствий. После передачи жалобы Комитет в первую очередь принимает решение о том, является ли предмет жалобы или извещения, поводом для проведения процессуальных действий. В случае если Дисциплинарный Комитет Союза Нотариусов Турции примет решение о безосновательности жалобы или извещения для проведения процессуальных действий, данное решение направляется Республиканскому прокурору по месту работы нотариуса и заявителю при его наличии. Республиканский Прокурор или заявитель в течение 15 дней с даты уведомления могут опротестовать данное решение, обратившись с апелляцией в Министерство Юстиции напрямую или через Союз Нотариусов Турции. Союз Нотариусов Турции должен немедленно передать полученные апелляции в Министерство Юстиции. На основании апелляции Министерство рассматривает

материалы дисциплинарного расследования и принимает по ним решение. Решение, принятое Министерством, является окончательным. В случае если решение Министерства Юстиции опротестует решение Комитета о проведении процессуальных действий по факту жалобы или извещения либо отсутствии необходимости в проведении процессуальных действий, то в отношении нотариуса, на которого была подана жалоба, проводятся процессуальные действия. Для возобновления расследования того же факта в случае вступления в силу решения об отсутствии необходимости в проведении процессуальных действий, необходимым условием является предоставление новых доказательств и аргументов, при этом срок, прошедший с даты вступления в силу решения, не должен превышать трех лет. После принятия решения о проведении процессуальных действий Дисциплинарный Комитет Союза Нотариусов Турции назначает одного из членов для проведения расследования по делу. Этот член собирает доказательства, под присягой принимает показания соответствующих лиц, принимает ответное заявление ответчика, которые оформляется в виде отдельного отчета, и передает его в Комитет. Отчет следует представить в Комитет не позднее трех месяцев. Вместе с тем, при наличии обоснованных обстоятельств данный срок может быть пролонгирован Советом на два месяца. Комитет обязан вынести решение не позднее двух месяцев с момента вручения отчета. После завершения членом расследования и подачи в Дисциплинарный Комитет Союза Нотариусов Турции отчета Комитет по требованию нотариуса принимает решение о проведении слушания по делу. Слушание проводится в закрытой форме. В случае неявки нотариуса или его представителя несмотря на соответствующее уведомление, слушание по делу продолжается без его участия. В приглашении обязательно указывается, что в случае неявки заинтересованного лица, слушание продолжается в его отсутствие. Слушание начинается с зачитывания отчета члена, проводившего первое расследование. Дисциплинарный Комитет Союза Нотариусов Турции рассматривает и определяет форму предоставления и анализа доказательств независимо

от требований, отказа или ранее принятого решения. Решение принимается абсолютным большинством голосов от общего количества членов.

Дисциплинарный Комитет Союза Нотариусов по окончанию периода подачи апелляции направляет Республиканскому прокурору полный пакет материалов. В случае поступления апелляции на решение Комитета, она направляется в Министерство Юстиции. Окончательное решение принимается Министерством Юстиции. Министерство немедленно направляет заинтересованному лицу и в Дисциплинарный Комитет Союза Нотариусов решения, принятые согласно вышеприведенных пунктов, и направляет полное досье в Союз Нотариусов Турции. Союз Нотариусов Турции или заинтересованное лицо имеет право обратиться с апелляцией на решение Министерства в Горсовет. Совет обязан подчиниться решению Министерства об отмене, принятого им решения После принятия такого решения применяются положения пятого и второго пунктов. В случае принятия Комитетом решения, которое настаивает на его предыдущем решении, которое было отменено Министерством, Министерство принимает необходимое решение о дисциплинарном взыскании. Данное решение окончательное. Вместе с этим возможно опротестование через Государственный Совет. При необходимости Министерство имеет право провести расследование, потребовав от Союза Нотариусов Турции материалы дел о дисциплинарных взысканиях. Осуждение или оправдание нотариуса в результате уголовного расследования не препятствует применению к нему дисциплинарного взыскания. Вместе с тем, расследование по факту дисциплинарного взыскания в отношении нотариуса, в связи с которым было начато уголовное расследования по факту, который является основанием для применения дисциплинарного взыскания и принятия соответствующего решения, откладывается до принятия окончательного решения или заключения. Дисциплинарные взыскания применяются только после вынесения окончательного решения.

Сравнение подходов двух систем нотариата России и Турции – основа развития международного сотрудничества.

Проводимая 24 февраля 2020 года в Стамбуле (Турция) дискуссионная сессия, посвящённая актуальным вопросам развития нотариатов Турецкой Республики и Российской Федерации, проводимая Союзом нотариусов Турецкой республики совместно с Федеральной нотариальной палатой России по вопросам развития международного сотрудничества нотариатов двух стран, наглядно показала позитивные возможности развития.

На сессии выступили: Ибрагим Гюль – Генеральный Секретарь Союза нотариусов Турции, Осман Джал – начальник Главного управления по правовым вопросам Министерства юстиции Турецкой Республики, Дурсун Джин – Президент Союза нотариусов Турции. С докладами выступили представители Союза нотариусов Турции Тамер Альгюль – нотариус г. Стамбул (р-н Бейоглу) на тему: "Наследственное право Турции", Фетхи Айдоан – нотариус г. Стамбул (р-н Ускюдар) по теме: "Использование информационных технологий в работе нотариусов Турции", Корай Озарслан – представитель службы учёта и регистрации по теме: "Регистрация транспортных средств в Турции" Елена Фёдоровна Москаль – Председатель Комиссии по международному сотрудничеству Федеральной нотариальной палаты, Президент Нотариальной палаты Ленинградской области "Нотариат России и новеллы наследственного права Российской Федерации", Тарас Григорьевич Калиниченко – член Комиссии по международному сотрудничеству Федеральной нотариальной палаты, нотариус Химкинского нотариального округа Московской области "Сравнение подходов двух систем нотариата России и Турции – основа развития международного сотрудничества". По каждому обсуждаемому вопросу были проведены дискуссии и обсуждения, заданы разнообразные вопросы.

В ходе дискуссий и обсуждений, стороны отметили, что нотариат России, как и нотариат Турции имеет разные и сложные структуры, права на осуществление нотариальной

деятельности, процессуальные аспекты нотариальной деятельности, ответственность нотариусов, систему органов контроля за нотариатом и т.д. При этом как нотариусы Турции, так и России, находится вне политики и не участвует ни в каких политических партиях и движениях. Сторонами было подчеркнуто, что Россия и Турция выходит на новый уровень взаимоотношений между нотариатами, формируя, укрепляя и развивая традиционные подходы, существовавшие в романо-германской системе права, применительно к нотариальной деятельности, вопреки европейскому подходу, в котором все больше проявляются воздействия англо-американской системы права.

Как в Турецкой Республике, так и в России, государственными языками являются соответственно турецкий язык и русский язык. По этой причине, вся переписка и документы Турции и России оформляются как на турецком, так и на русском языке. При необходимости выполнения перевода, текст на турецком языке переводится на иностранный язык, а текст на иностранном языке переводится на турецкий, как и в России. Общим для нотариата России и Турции является приоритет нотариальной письменной формы нотариального акта (документа), вопреки электронному документу и электронной подписи, имеющим дополняющий характер. Аналогичное отношение и к нотариальным архивам, в основе которых лежит хранение письменных нотариальных актов в нотариальных конторах, в отличие от электронных архивов, которые в Турецкой Республике хранятся в информационной системе Союза нотариусов Турции.

Законодательство о нотариате, как Турции, так и России имеет давнюю историю и наличие кодифицированного акта. В настоящее время деятельность нотариусов Турции регулируется Законом о государственном нотариате Турции принятом в 1972 года, который постоянно изменяется и дополняется. В нашей стране также существует кодифицированный акт — Основы законодательства РФ о нотариате, принятый в 1993 году, который также постоянно изменяется и дополняется.

Нотариат в Турецкой республике государственный, в соответствии с Законом о государственном нотариате Турции. Основы законодательства РФ о нотариате разделяют нотариусов, занимающихся частной практикой и нотариусов, работающих в государственных нотариальных конторах. Как в законодательстве о нотариате Турции, так и в России не определено понятие «нотариус», «государственный нотариус», хотя в разных статьях российских и турецких законов говориться о «государственном нотариусе», и о «должности» нотариуса, не установлен правовой статус нотариуса. Вопрос этот актуален не только для российских, но и для турецких нотариусов. В России понятие «должность» относиться лишь к нотариусам, работающим в государственных нотариальных конторах, которые не относятся к категории государственных служащих. Понятие «государственный нотариус» Турции, как и в России, проявляется лишь в привлечении его к уголовной ответственности. Нотариусы, работающие в Союзе нотариусов Турции, при совершении преступлений, связанных с их должностными обязанностями, считаются государственными служащими, согласно положениям Уголовного Кодекса Турции. В России уголовному преследованию подлежат как нотариусы, работающие в государственных нотариальных конторах, так и частнопрактикующие. Частнопрактикующие нотариусы несут ответственность по ст. 202 УК РФ, тогда как государственные нотариусы и иные должностные лица, уполномоченные на совершение нотариальных действий, – по ст. 285 УК РФ, которая имеет более строгие санкции; государственные нотариусы и иные должностные лица, наделенные правом совершать нотариальные действия, несут ответственность не только за злоупотребление своими полномочиями, но и за их превышение, получение взятки, служебный подлог, а также за халатность, тогда как применительно к частнопрактикующим нотариусам криминализировано лишь злоупотребление полномочиями.

Срок наделения полномочий нотариуса в России — 75 лет в соответствии с Основами законодательства РФ о нотариате. В соответствии со ст. 56 Закона о государственном нотариате Турции по достижению нотариусами 65 лет они попадают под возрастной ценз. При

расчете возраста применяются положения закона Турецкой Республики «О пенсионном фонде». При этом турецкие друзья подчеркивали желание в увеличении срока полномочий нотариусов Турции, ссылаясь на опыт России.

Деятельность нотариуса Турции в нотариальной конторе регламентируются Регламентом, определяющим применение Закона о государственном нотариате Республики Турция. В нем изложены вопросы определения и смены местоположения государственной нотариальной конторы, внутренней организации государственной нотариальной конторы, стиля работы государственной нотариальной конторы, ведение книг, защита документов и книг, создания и использования типа печати, используемой в государственной нотариальной конторе, тип государственной нотариальной практики, обязанности стажеров, книги стажеров и удаление записей из книги, условия заверения подписей для стажеров, главных служащих и служащих, банки для доверия залогов государственных нотариусов в Турции, обязанностей служащих и должностных лиц, совместных текущих счетов государственных нотариусов в Турции, распределение расходов и доходов на этих счетах, способы проверки государственных нотариусов в Турции, содержания отчетов и сертификатов о положительных качествах, период уведомления об отчетах, направляемых в Министерство Юстиции, подготавливаемых государственными прокурорами, одалживания денег государственным нотариуса Республики Турция и их сотрудникам и других вопросов регламента для надлежащего применения условий закона. В России также деятельность нотариуса определена принятым в соответствии с Основами законодательства РФ о нотариате и приказом Министерства юстиции Российской Федерации от 30.08.2017 № 156 «Регламентом совершения нотариусами нотариальных действий, устанавливающий объем информации, необходимой нотариусу для совершения нотариальных действий, и способ ее фиксирования». В ходе обсуждения как российским, так и турецкими нотариусами был подчеркнут взаимный интерес к такого рода документам, регламентирующим деятельность нотариусов и желание сравнить их положения.

Общим для нотариатов России и Турции является система нотариата, состоящая из Совета нотариусов Турции Федеральной Нотариальной палаты РФ и нотариальных палат. В 1972 году создается Союз нотариусов Турции. В 1993 году создается Федеральная нотариальная палата России. Нотариат Турции, как и нотариат России, были приняты в Международный Союз Латинского нотариата. Нотариат в Турции насчитывает более 1600 нотариусов. В России около 8000 нотариусов.

Деятельность нотариуса Турции, как и нотариуса России тесно связана с нотариальной конторой, однако, ни в Основах законодательства РФ о нотариате России, ни в в Законе о нотариате Турции не дается ее определение. В Турции существует классификация нотариальных контор. В России нет классификации и учета нотариальных контор, только указание адреса. Нотариусам, открывшим нотариальную контору в пункте или перенесшим нотариальную контору в пункт, не указанный Министерством юстиции Турциии, дается один месяц для переноса нотариальной конторы в место, установленное Министерством юстиции. Нотариус, не перенесший нотариальную контору в указанное место в течение установленного срока, считается уволившимся по собственному желанию, а нотариальная контора переносится в установленное место под надзором Союза нотариусов Турции. В России открытие и закрытие нотариальных контор происходит на усмотрение нотариуса в одном нотариальном округе, возможно изменение адреса при предоставлении заявления в нотариальную палату и органы юстиции договора аренды или правоустанавливающих документы на нежилое помещение и решения об изменении адреса нотариальной конторы.

Много общего существует в праве на осуществления нотариальной деятельности, это и наличие высшего юридического образования, стажа работы, проведения учёбы-стажировки непосредственно по специальности нотариуса, сдача квалификационного экзамена и получение лицензии на право занятия нотариальной деятельностью. Нотариусом может является: гражданин Турецкой Республики, возрастной ценз кандидата: от 21 до 40 лет, закончивший юридический факультет в Турции или за границей, успешно сдавший экзамены

по недостающим дисциплинам согласно программ юридических факультетов в Турции, не имеющий судимости, которая препятствует назначению на должность государственного служащего в соответствии со ст. 48 Закона о государственных служащих № 657 от 14.7.1965 г., не имеющий дисциплинарных взысканий и наказаний по работе в качестве судьи, прокурора, должностного работника или адвоката, достойный для исполнения обязанностей нотариуса, не осуществляющий деятельности, которая никак не ассоциируется с профессией нотариуса и стажером нотариуса, не имеющий ограничений, установленных решением суда, восстановивший репутацию в случае выполнения решения суда, за исключением кандидатов, совершивших мошеннические и злоумышленные действия, устранившие решение о банкротстве, если такое решение было принято, при отсутствии физических и умственных недостатков и изъянов, которые препятствуют продолжению и надлежащему исполнению нотариальных обязанностей, проживающий по месту стажировки. Осужденные лица не допускаются на должность нотариуса. **В соответствии с Основами законодательства о нотариате в статья 2** нотариусом в Российской Федерации может быть гражданин Российской Федерации:1) получивший высшее юридическое образование в имеющей государственную аккредитацию образовательной организации высшего образования; 2) имеющий стаж работы по юридической специальности не менее чем пять лет; 3) достигший возраста двадцати пяти лет, но не старше семидесяти пяти лет; 4) сдавший квалификационный экзамен. Нотариусом в Российской Федерации не может быть лицо: 1) имеющее гражданство (подданство) иностранного государства или иностранных государств, если иное не предусмотрено международным договором Российской Федерации; 2) признанное недееспособным или ограниченное в дееспособности решением суда, вступившим в законную силу; 3) состоящее на учете в наркологическом или психоневрологическом диспансере в связи с лечением от алкоголизма, наркомании, токсикомании, хронических и затяжных психических расстройств; 4) осужденное к наказанию, исключающему возможность исполнения обязанностей нотариуса, по

вступившему в законную силу приговору суда, а также в случае наличия не снятой или не погашенной в установленном федеральным законом порядке судимости за умышленное преступление; 5) представившее подложные документы или заведомо ложные сведения при назначении на должность нотариуса; 6) ранее освобожденное от полномочий нотариуса на основании решения суда о лишении права нотариальной деятельности по основаниям, установленным настоящими Основами, в том числе в связи с неоднократным совершением дисциплинарных проступков или нарушением законодательства (за исключением случаев сложения нотариусом полномочий в связи с невозможностью исполнять профессиональные обязанности по состоянию здоровья). При совершении нотариальных действий нотариусы, работающие в государственных нотариальных конторах и занимающиеся частной практикой, обладают равными правами и несут одинаковые обязанности. Оформленные нотариусами документы имеют одинаковую юридическую силу. Нотариус, занимающийся частной практикой, должен быть членом нотариальной палаты субъекта Российской Федерации, на территории которого он осуществляет нотариальную деятельность.

Работы, которые не относятся к должностным обязанностям нотариуса Турции являются запрещенными. В соответствии со ст. 50 Закона о нотариате Турции на нотариуса не может возлагаться ни одна обязанность или услуга, кроме нотариальной. Нотариусам запрещается заниматься спекулятивными биржевыми сделками, торговой деятельностью, как указано в п.1 ст.28 закона о государственных должностных лицах № 657, выступать в качестве гаранта, выполнять любые вычеты из собственной оплаты труда, использовать посредников, выполнять действия, которые носят характер рекламы и конкуренции, а также заключать между собой устные или письменные договоренность на предмет стоимости нотариальных услуг, независимо от их формы. **Статья 6 Основ законодательства РФ о нотариате также говорит об ограничениях в деятельности нотариуса.** Нотариус не вправе: заниматься предпринимательской и другой оплачиваемой деятельностью, за исключением

преподавательской, научной или иной творческой деятельности; оказывать посреднические услуги при заключении договоров.

Контроль за нотариусами Турции осуществляют республиканская прокуратура, специальные инспекторы Министерства юстиции, Верховный гражданский суд и налоговая полиция. Существует и собственный контроль со стороны Союза нотариусов Турции. Нотариальные конторы находятся под надзором и контролем Министерства юстиции и Союза нотариусов Турции, а также под постоянным контролем Республиканских прокуроров и проходят проверку как минимум один раз в год. **В соответствии со Статья 33 Основ законодательства РФ о нотариате установлен. судебный контроль за совершением нотариальных действий.** Отказ в совершении нотариального действия или неправильное совершение нотариального действия обжалуются в судебном порядке. **Статья 34 говорит о том, что к**онтроль за исполнением профессиональных обязанностей нотариусами, работающими в государственных нотариальных конторах, осуществляют федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий функции по контролю в сфере нотариата, и его территориальные органы, а нотариусами, занимающимися частной практикой, - нотариальные палаты. Контроль за соблюдением налогового законодательства осуществляют налоговые органы в порядке и сроки, предусмотренные законодательством Российской Федерации. Проверка организации работы нотариуса проводится один раз в четыре года. Первая проверка организации работы нотариуса, впервые приступившего к осуществлению нотариальной деятельности, должна быть проведена через год после наделения его полномочиями нотариуса. Нотариусы обязаны представлять должностным лицам, уполномоченным на проведение проверок, сведения и документы, касающиеся расчетов с физическими и юридическими лицами. Законодательством субъектов Российской Федерации могут быть предусмотрены иные сроки проведения проверок организации работы нотариуса.

Интересен вопрос об ответственности нотариусов Турции и России, особенно дисциплинарной. По отношению к нотариусам Турции, которые совершают действия и операции, противоречащие высокому положению и профессиональной репутации, не исполняют или выполняют своих должностные обязанности с нарушением либо приводят своими действиями к полной потере доверия в силу занимаемого поста, применяются дисциплинарные взыскания согласно особенностей и серьезности проступка, с целью оказания нотариальных услуг в соответствии с установленным порядком. К дисциплинарным взысканиям нотариусов Турции относятся:

· письменное предупреждение нотариуса о необходимости более внимательного отношения к своим обязанностям,

· порицание: письменное информирование нотариуса о недостатках в исполнении должностных обязанностей или поведении,

· денежный штраф: штраф в размере от 250 лир до 5 000 лир.

· временное отстранение от работы на срок от одного до шести месяцев с сохранением должности, освобождение от занимаемой должности:

- полное освобождение от занимаемой должности без права на повторное назначение.

Если после получения дисциплинарного взыскания нотариус в течение последующих 5 лет совершит действия и поступки, требующие вынесения дисциплинарного взыскания, то в отношении него принимается более серьезное наказание согласно порядка очередности. Дисциплинарное расследование, которое будет проводится в отношении нотариусов, предусматривает четкие разъяснения заинтересованному лицу предъявленного нарушения в письменно виде, получение письменно изложенных показаний в защиту и предоставление для такой защиты как минимум десятидневного срока. При отсутствии необходимости

применять наказание в форме освобождения от занимаемой должности за предыдущие действия и поступки до назначения на должность нотариуса, дисциплинарное расследование не проводится. Увольнение с занимаемой должности нотариуса не препятствует проведению дисциплинарного расследования в связи с действиями, совершенными при исполнении должностных обязанностей. **Статья 17 Основ. РФ о нотариате предусматривает, что** нотариус России несет дисциплинарную ответственность за нарушения, предусмотренные Кодексом профессиональной этики нотариусов в Российской Федерации. На семинаре был проявлен большой интерес со стороны турецких друзей к Кодексу профессиональной этики нотариусов в Российской Федерации, особенно в части дисциплинарной ответственности нотариусов, предлагалось сравнить положения этических норм и дисциплинарной ответственности нотариусов России и Турции.

В целом работа дискуссионной сессии, прошла в серьезной и дружественной атмосфере, были выявлены общие тенденции в правовом регулировании деятельности нотариусов Турции и России, которые могли бы быть предметом дальнейших совместных семинаров, рабочих встреч, обмена публикациями и совместной сравнительно – правовой работы, которая должна стать основой международного сотрудничества нотариатов двух стран.

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"

В связи с всеобщей экономической глобализацией процесс наследования с участием иностранных субъектов стал очень сложным. Проблемы коснулись не только вопросов налогообложения, но и даже применения права, регулирующего, наследование в оффшорных зонах и оффшорных активов. Именно поэтому упрощение процедур наследования в странах Европейского Союза, начинает разрабатываться уже с декабря 2009 г. В это время Европейский совет утверждает очередную многолетнюю «Стокгольмскую программу» сотрудничества, определяющую распространение принципов взаимного признания судебных решений между странами ЕС на область наследования. Вопрос стал актуальным, в связи с тем, что на территории ЕС постоянно проживают или имеют имущество граждане других стран, в том числе российских. В этой программе Европейский Совет решил, что «взаимное признание судебных решений распространяется и на сферы, которые пока еще не урегулированы в полной мере, но имеют существенное значение в повседневной жизни, такие как наследование и вопросы завещаний, принимая во внимание правовые системы государств-членов Европейского Союза и включая публичный порядок (ordre public) и особенности традиций в данной сфере». 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», является, по мнению ЕС, 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 в полной мере 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. Примером такого рода актов и является новый Регламент, предусматривающий применение единых коллизионных правил к процедурам наследования. Это позволит по мнению Евросоюза существенно упростить процедуры, связанные с «планированием наследства (estate planning)». Европейский Регламент уже применяется во всех странах Европейского союза. Однако три страны ЕС отказались от принятия данного Регламента сохраняя на своей территории собственные коллизионные нормы. Это Дания, Объединенное Королевство Великобритании и Северной Ирландии и Ирландия. Предполагается также, что Регламент будет применяться не только в странах-участницах ЕС, в случае, когда коллизионная норма отсылает к праву страны-участницы, принявшей или нет Регламент, но и по отношению к **внешним странам** Евросоюза. Таким образом, коллизионная норма будет применяться даже в случае, если она определяет в качестве компетентного права страны, не входящие в Евросоюз. На мой взгляд, исследование коллизионных норм ЕС 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. В связи с этим обратимся к содержанию указанного Регламента. Целью Регламента является упрощение процедуры так называемого «трансграничного» наследования. Эта позиция отражает прежде всего стремление Европы к полному урегулирования и унификации наследственных отношений в нормах международного права, в частности в Европейском праве. Для России такой подход приемлем. Ч. 4 ст. 15 Конституции 1993 года устанавливает приоритет норм международного права по отношению к внутренним источникам права. Коллизионные нормы Европейского законодательства о наследовании и новый европейский Регламент дают возможность **сравнить сферы действия, изменение содержания действующей коллизионной нормы в Европе, в сопоставлении их с российским законодательством**. Однако можно ли говорить о российской коллизионной норме. Ведь российское законодательство способно во всей полноте урегулировать вопросы, связанные с наследованием с участием иностранных субъектов. 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. Таким образом, участие в Регламенте ЕЭС не играет для России важной роли. Однако для таких стран, как Беларусь, Украина, Среднеазиатские государства, воздействие указанного регламента, без четкого

сравнения систем наследования Евросоюза и указанных стран, отказ от двусторонних отношений в пользу Регламента, 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. Поэтому начинает 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. 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 ст. 1186, 1187 ГК РФ. Понятие иностранный субъект (ст.1186 ГК) в наследственном правоотношении исходит из факта нахождения наследственного имущества за рубежом, наличия иностранного гражданства у наследодателя, постоянного проживавшего на территории России, факта проживания наследодателя за рубежом при наличии имущества на российской территории. Между тем нахождение наследников, даже имеющих российское гражданство, за границей создает дополнительные проблемы при ведении наследственного дела, связанные с необходимостью **уведомления заинтересованных лиц о начатом наследственном процессе и его движении.** Иностранное гражданство наследников не оказывает существенного влияния на процедуру наследования, которая осуществляется в соответствии с российским правом. В соответствии с п. 73 Регламента говориться, 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. Однако последовательность в соблюдении целей настоящего Регламента требует, чтобы в отношениях между государствами-членами Европейского Союза **настоящий Регламент имел преимущественное значение над договорами**, заключенными только между двумя или более государствами-членами Европейского Союза, в вопросах, по которым данные Конвенции пересекаются с настоящим Регламентом. Думается, что для российского права принятие Регламента не будет иметь преимущественного значения учитывая, что он не рассматривается как источник права, как норма международного права, которая содержит нормы, которые не урегулированы в законодательстве РФ, но некоторые прогрессивные моменты, касающиеся наследственного договора и совместных завещаний могут быть восприняты российским законодателем. Особый интерес возникает лишь при анализе выдачи **Европейского свидетельства о наследстве, установленного Регламентом.** Регламент позволит признавать решения и нотариальные акты в области наследования и предусматривает создание европейского свидетельства о наследстве. В частности, Европейское свидетельство о наследстве, составленное в соответствии с настоящим Регламентом, должно быть юридически действительным документом для регистрации права **на имущество**, передаваемого по наследованию, в реестре прав государства-члена Европейского Союза. Это не должно препятствовать тому, чтобы регистрирующий орган мог 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. Указанное свидетельство предназначено для использования наследниками по закону, наследниками по завещанию, имеющими прямые 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: a) статуса и/или прав наследников по закону, или же наследников по завещанию, указанных в сертификате, и положенных им наследственных долей; b) предоставления определенного имущества из наследственной массы наследнику/наследникам по завещанию или же наследнику/наследникам по закону, упомянутым в свидетельстве; c) полномочий исполнителя завещания или управляющего наследством, упомянутого в сертификате. Следуя принципу субсидиарности, 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. **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.** 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. В Российской Федерации — это нотариусы. Свидетельство имеет равную силу на территории всех государств-членов Европейского Союза. Само по себе оно не является правом, исполнимым в обязательном порядке, но имеет доказательственную силу, и считается точно отражающим все элементы, установленные правом, применимым к наследованию, или любым другим правом, применимым к отдельным элементам, таким как действительность по существу распоряжений имуществом после смерти владельца. 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.** Таким образом, европейское свидетельство о праве на наследство в большей степени носит **рекомендательный характер, однако имеющий обязательную силу для суда.** Налицо, дуализм и противоречие в Регламенте.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).Форма Европейского свидетельства о наследстве не соответствует нашей, хотя в ней есть много общего. Более того **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 Свидетельстве должна содержаться следующая информация, в объеме, определяемом целями его выдачи: a) название и адрес органа, выдающего Свидетельство; b) номер документа; c) элементы, на основании которых выдающий Свидетельство орган считает выдачу Свидетельства вопросом своей компетенции; d) дата выдачи документа; e) 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; f) 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; g) 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 быть 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; o) 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 о российской формы, форма свидетельства намного больше и **включает около пятнадцати страниц,**

которые полностью должны быть заполнены, что существенно затруднит общение.Возникает вопрос, 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. Это еще раз заставляет задуматься **о создании упрощенной системы наследственных отношений между нашими странами**, где проживает большое количество русского населения. п. 61 Регламента говорит о том, что нотариальные акты имеют такое же доказательственное значение в другом государстве-члене Европейского Союза, как и в государстве происхождения, или наиболее сопоставимое значение. При определении доказательственного значения конкретного нотариального акта в другом государстве-члене Европейского Союза или наиболее сопоставимое значение, необходимо учитывать природу и сферу применения доказательственного значения нотариального акта в государстве-члене Европейского Союза, в котором он был издан. 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.»** Таким образом, можно было бы распространить действие Регламента на получение Россией информации из европейских стран. Все это заставляет задуматься о вопросе что важнее, активизация двусторонних отношений между нотариатами, с целью установления гармоничного правового регулирования наследования и прежде всего по вопросам наследования с иностранным субъектом или поддержка Европейского Регламента. 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. В заключении хотел бы сказать, что в конце мая депутаты Крашенинников и Кретов внесли в Госдуму новый законопроект о нотариальной деятельности, который должен существенно реформировать в сфере наследственных правоотношений. Основываясь на том, «свидетельство о праве на наследство не является правоустанавливающим документом, а право собственности возникает с момента смерти, а не с момента получения свидетельства о праве на наследство, и даже не с момента государственной регистрации прав, если это недвижимость или иные вещи, которые требуют госрегистрации, они предлагают свидетельство о праве на наследство заменить свидетельством о праве на наследование. В этом случае гражданину не нужно оценивать и платить пошлину, исходя из оценки. Они предлагают фиксированную сумму — 500 рублей за этот документ». Одновременно, они ставят вопрос о совместном завещании и о наследственном договоре, которые перекликаются с положениями Регламента, о совместном завещании и о наследственном договоре . В пункте b) Регламента под «договором о наследовании» понимается договор, в том числе соглашение, вытекающее из взаимных завещаний, который, учитывая или не учитывая это, создает, изменяет или прекращает действие прав на имущество одного или более лиц, его подписавших. В пункте c) под «совместным завещанием» понимается завещание, составленное в виде единого документа двумя или более лицами. Безусловно указанные формы должны быть положительно восприняты, приняты нашим законодательством. С другой стороны в Регламенте речь идет не свидетельстве о праве наследования, а о Европейском

свидетельстве о наследстве, которое «можно использовать для подтверждения нижеследующего: a) статуса и/или прав каждого из наследников, или, как может оказаться, каждого отказополучателя, упомянутого в Свидетельстве, и их соответствующих долей в наследственном имуществе; b) **приписывание определенного объекта или объектов имущества, составляющих часть наследуемого имущества, наследнику(-ам) или, как может оказаться, отказополучателю(-ям), упомянутым в Свидетельстве;** c) полномочия лица, которое, как обозначено в Свидетельстве, должно исполнить завещание или управлять наследственным имуществом. В Европейском регламенте „наследованием“ понимается наследование имущества умершего лица и все формы передачи **имущества,** прав и обязательств по причине смерти, будь то добровольная **передача собственности** в соответствии с распоряжением **имуществом** после смерти владельца или наследование при отсутствии завещания». Такая позиция, основанная на постулатах романо-германской системы права, на мой взгляд, входит в противоречие положениям П. Крашенинникова о свидетельствовании права наследования, без указания имущества, в котором будут наследоваться лишь права, что очень напоминает англо-американский подход и манипулирование правами.

Соотношение переводческой и нотариальной деятельности

Арбитражное, административное, гражданское и уголовно-процессуальное законодательство России определяют переводчика как участника указанных производств. Уголовно-процессуальный закон определяет переводчика как самостоятельного участника уголовного процесса. Одновременно он относит переводчика, наряду со специалистом, экспертом, понятым и свидетелем, к числу «иных участников уголовного судопроизводства», участие которых в разбирательстве по конкретному делу не является обязательным и зависит от влияния обстоятельств, непосредственно не связанных с предметом уголовного преследования и осуществления правосудия. Существует институт судебного перевода.

Переводчик осуществляет устный и письменный переводы в судебных заседаниях, на предварительном следствии, в полиции, в административном процессе и т.д.

Вместе с тем Основы законодательства о нотариате РФ не определяют статуса переводчика в нотариальном производстве. Методические рекомендации на тему «Свидетельствование подлинности подписи переводчика. Требования, предъявляемые к переводчику», утвержденные Координационно-методическим Советом нотариальных палат Центрального федерального округа Российской Федерации 7–8 декабря 2007 года при подробном освещении вопроса о свидетельствовании подписи переводчика, косвенно включают переводчика в нотариальные правоотношения. Попытка введения переводчика в нотариальные правоотношения была сделана и в проекте федерального закона «О нотариате и нотариальной деятельности в Российской Федерации». В проекте переводчик признается участником нотариального производства, дается определение переводчика как лица, владеющего языком, знание которого необходимо для перевода. На мой взгляд, это глубокое заблуждение, поскольку нотариус и переводчик осуществляют два несовместимых вида деятельности. В литературе не раз подтверждалось, что «нет четкого разделения между подтверждением аутентичности перевода и заверением подписи переводчика. Нет ясности в вопросах финансирования деятельности нотариуса, связанной с использованием непосредственно труда переводчиков, а также через переводческие организации — посредники». «Не установлено в законодательстве исчерпывающего списка документов, которые нотариус вправе потребовать от переводчика для свидетельствования его личности и подписи. При этом нотариусы, не будучи лингвистами, не обязаны заверять аутентичность переводов. Такое положение уже привело к уродливой практике сращивания корпуса нотариусов с переводческим бизнесом, практике, имеющей немалую коррупционную составляющую». Думается, что все эти проблемы в основном относятся к не урегулированности деятельности переводчика, а не нотариуса. Переводчик не является субъектом нотариальных правоотношений, не может и не должно быть между нотариусом и переводчиком никакой

совместной деятельности. Эти выводы необходимо сделать, поняв вопрос соотношения переводческой и нотариальной деятельности. Деятельность переводчиков и ее охрана определена в международных актах, которые в основном имеют рекомендательный характер. Это прежде всего Рекомендация ЮНЕСКО о юридической охране прав переводчиков и переводов и практических средствах по улучшению положения переводчиков, принятая 22.11.1976 на XIX Генеральной конференции ЮНЕСКО в г. Найроби (Кения) получившую по месту своего принятия официальное наименование Рекомендация Найроби и Хартия переводчиков. Россия в числе 164 стран — участниц ЮНЕСКО одобрила эту Рекомендацию, распространив тем самым ее действие на свою территорию. Этот документ содержит многие качественные характеристики международно-правового статуса переводчика как субъекта имущественных, административных и иных правоотношений, напрямую не связанных с судопроизводством, но способных оказать существенное влияние на его участие в процессуальной деятельности (в том числе и по гражданским делам). Так, например, согласно п. 1b Рекомендации ЮНЕСКО о юридической охране прав переводчиков и переводов и практических средствах улучшения положения переводчиков и п. 1 Хартии переводчиков термином «переводчик» обозначается лицо, которое в практической деятельности самостоятельно и непосредственно осуществляет перевод текстов с одного языка на другой, а не то лицо, которое способно это сделать, исходя из субъективных лингвистических познаний. Иными словами, международно-правовой статус переводчика базируется на его активной профессиональной деятельности, а не на лингвистических знаниях, умениях и навыках, позволяющих заниматься такой деятельностью в принципе. Таким образом, Рекомендации являются источником профессионального, но не процессуального статуса переводчика в случае его вовлечения в процедуры правосудия. К тому же они носят рекомендательный характер, и могут быть использованы только как источник «мягкого» международного права. Анализируя законодательство о переводческой деятельности мы не находим какого либо его понятия и процессуального содержания. Однако

арбитражное, административное, гражданское и уголовно-процессуальное отраслевые законодательства России все же определяют переводчика как участника указанных производств. При этом, на практике, любая переводческая деятельность оплачивается заказчиком перевода. Это означает, что переводческая деятельность является предпринимательской. Нотариальная деятельность согласно ст. 1 Основ законодательства РФ о нотариате не является предпринимательством и не преследует цели извлечения прибыли. Согласно действующему законодательству предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке (ст. 2 ГК РФ). Переводческая деятельность в основном рассматривается как деятельность по выполнению работ или оказанию услуг. Нотариальная деятельность носит иной характер — это, деятельность нотариусов, осуществляемая в целях защиты прав и законных интересов граждан и юридических лиц от имени государства на возмездной основе и заключающаяся в совершении нотариальных действий, предусмотренных российским законодательством. Нередко в литературе можно встретить термин «нотариальные услуги». При этом указывается термин «нотариальный перевод» или «нотариальное заверение перевода», который связывается с «нотариальными услугами», объединяя переводческую и нотариальную деятельность в единую, что является существенным нарушением закона. Важным признаком предпринимательства является его целевое назначение. Цель предпринимательской переводческой деятельности — систематическое извлечение прибыли. Нотариус же, как уже говорилось, не извлекает и не получает прибыль, поскольку занимается особым видом деятельности, взимая за ее осуществление государственную пошлину — нотариальный тариф. Переводческая как предпринимательская деятельность в отличие от нотариальной, является рисковой деятельностью или, как сказано в ГК РФ, она осуществляется на свой риск. Риск в переводческой деятельности — это вероятность

неполучения запланированного или ожидаемого положительного результата путем осуществления правильного перевода, а также возможность возникновения отрицательных последствий тех или иных действий, в чем бы они ни состояли, с случае некачественного, недостоверного перевода. Согласно ст. 15 ГК РФ в случае причинения убытков за неправильный перевод переводчики должны возместить реальный ущерб и упущенную выгоду. Переводчик несет риск неполучения прибыли, технические и иные виды рисков. Можно также упомянуть о моральных рисках и уголовную ответственность переводчика. В отличие от переводческой деятельности статус нотариуса предполагает ответственность последнего, которую он несет перед гражданами и организациями за нарушение законодательства путем правильного свидетельствования подписи переводчика. В этом случае говорить о рисковом характере нотариальной деятельности также не приходится.

Последним признаком переводческой предпринимательской деятельности является ее легализированный характер. При всем желании выделить переводческую деятельность в самостоятельную, особую, с особым правовым статусом, она реализуется в форме юридических лиц и индивидуальных предпринимателей. На практике не существует легализации отдельной переводческой предпринимательской деятельности, статус переводчика не определен в законодательстве. Подтверждением правового статуса переводчика может быть лишь диплом. Существует желание собрать всех переводчиков в члены «Союза переводчиков России» — некоммерческую корпорацию. Аутентичность письменного перевода предполагается заверять подписью эксперта СПР и печатью СПР. Предполагается. что переводчик предъявляет нотариусу заверенный таким образом перевод, членский билет СПР и документ, подтверждающий его личность. Но это проблемы самоорганизации переводчиков, а не нотариусов. В отличие от предпринимателя у нотариуса существует право на осуществление нотариальной деятельности, которое предполагает наличие определенных качеств и профессиональных навыков. Наделению полномочиями нотариуса предшествуют специальные процедуры прохождения стажировки, сдачи

квалификационных экзаменов, получения лицензии на право заниматься нотариальной деятельностью и наделения нотариуса полномочиями на определенной территории. Все нотариусы регистрируются в специальном Реестре нотариусов, который ведется органами юстиции. Рассмотрим статьи Основ, в которых указывается на перевод. Прежде всего это статья 10 «Основ законодательства о нотариате» которая определяет язык нотариального делопроизводства. Нотариальное делопроизводство ведется на языке, предусмотренном законодательством Российской Федерации, республик в составе Российской Федерации, автономной области и автономных округов. Если обратившееся за совершением нотариального действия лицо не владеет языком, на котором ведется нотариальное делопроизводство, он должен обратиться прежде всего к переводчику, который переводит за плату тексты оформленных документов либо непосредственно осуществляет устный перевод. **Обязательного указания в законе**, как это сделано в проекте закона о нотариате в *п.2 ст. 12. Язык нотариального производства. Лицо, обратившееся за совершением нотариального действия, не владеющее языком, на котором ведется нотариальное производство,* ***пользуется услугами переводчика«, не требуется.*** Статья 12. «Язык нотариального производства» предусматривает, что нотариальное производство ведется на русском языке. Законодательством республики, входящей в состав Российской Федерации, может предусматриваться одновременное ведение нотариального производства на русском языке и государственном языке республики. Лицо, обратившееся за совершением нотариального действия, не владеющее языком, на котором ведется нотариальное производство, пользуется услугами переводчика. А нотариус, свидетельствует подлинность подписи переводчика участвующего в указанном производстве. Но для этого также не требуется указание в законе. Пункт 14d Рекомендаций ЮНЕСКО о юридической охране прав переводчиков и переводов и практических средствах улучшения положения переводчиков устанавливает, что «переводчик должен переводить, по возможности, на свой родной язык или на язык, которым он владеет как родным». Таким образом, переводчик

должен или быть одной национальности с клиентом, которому он призван оказывать лингвистическую помощь, или воспитываться с ним в одной языковой и этнокультурной среде. Только в этом случае не может возникнуть сомнений в свободном владении им языком перевода, который усваивается им с детства. Таким образом, заявитель сам обязан искать переводчика, оплачивать его работу и нести вместе с ним ответственность за «неправильный перевод». Нотариус может заверить только подпись заявителя и переводчика, не свидетельствует **аутентичность перевода** заверяемого им документа. В качестве переводчика заявителем может быть приглашено лицо, владеющее языком, знание которого необходимо для перевода. Переводчик вправе задавать присутствующим при переводе участникам нотариального производства вопросы для уточнения перевода, знакомиться с подготовленными при его участии документами, делать замечания по поводу правильности перевода, подлежащего занесению в соответствующий документ. При этом переводчик обязан осуществлять устный перевод точно и без искажений. За заведомо неправильный перевод переводчик несет ответственность в соответствии с действующим законодательством. Аналогично действуют и лица, владеющие навыками сурдоперевода. Каких-либо прямых указаний на то, что переводчик должен иметь специальную квалификацию, профессиональную лицензию, разрешение на данный вид деятельности, закон не содержит (ст. 10, 81 Основ). Из этого следует, что переводчиком может быть любое лицо, владеющее иностранными языками, знание которых необходимо для перевода. Необходимо ли проверка компетенции переводчика? На практике, при определении компетенции переводчика нотариусы требуют прежде всего доказательств наличия квалификации путем предъявления переводчиком подтверждающих это документов, например, диплома о высшем специальном лингвистическом образовании. Однако реализовать это возможно далеко не всегда. Существует потребность в таджикском и узбекском языках, армянском, азербайджанском, грузинском, цыганском, ингушском, чеченском и дагестанских — аварском и даргинском языках. В России практически не найдешь дипломированных переводчиков русского языка

с армянским, грузинским, украинским, литовским, латышским, эстонским, таджикским, узбекским и многими другими языками. Получается переводить может любой гражданин знающий необходимый язык, договорившийся с заказчиком перевода. Не нотариусу, а заказчику перевода необходимо проверить документы, удостоверяющие личность переводчика и его квалификацию. Нотариусу достаточно, чтобы переводчик пришел к нему, а нотариус проверил личность переводчика, свидетельствовал подлинность его подписи. В этом случае аутентичность перевода гарантирует сам переводчик. В связи с изложенным, считаю, что положений Основ законодательства о нотариате, связанных со свидетельством подлинности подписи переводчика достаточно. Признание переводческой деятельности, как предпринимательской, снимает с нотариуса любую ответственность за качество перевода, поскольку достаточно будет лишь установить личность переводчика. Все спорные вопросы, связанные с достоверностью, аутентичностью перевода, квалификацией переводчика должны рассматриваться вне нотариальной деятельности, между сторонами, в судебном порядке. Такой подход должен существенно ограничить и «предпринимательские амбиции» нотариуса, ведущего совместную предпринимательскую деятельность по «нотариальному заверению перевода», остановит «трудовые» отношения между нотариусом и переводчиком, будет противодействовать незаконному размещению переводчика в нотариальной конторе и заключению устных соглашений о долях в прибыли от нотариального заверения перевода между переводчиком и нотариусом.

Двусторонние международные договоры (соглашения), связанные с нотариальной деятельностью

Ранее в статьях «Международные отношения и нотариат» и «Актуальные вопросы наследования с участием иностранных субъектов», говоря о компетенции нотариуса, мною подчеркивалось значение правил международных договоров, касающихся нотариальной деятельности с иностранными государствами, говорилось о развитии взаимоотношений с нотариатами разных стран с целью инициирования возможного заключения двусторонних

договоров, связанных с нотариальной деятельностью, как продолжение развития общих начал построения своей работы на основе единых принципов романо-германской системы права.

Двусторонние международные договоры, прежде всего, исходят из положений Конституции и ГК РФ, закрепляющих положение о том, что правила, установленные гражданским законодательством, применяются к отношениям с участием иностранных граждан, лиц без гражданства и иностранным юридическим лицам, если иное не предусмотрено федеральным законом. Ч. 4 ст. 15 Конституции 1993 года устанавливает приоритет норм международного права по отношению к внутренним источникам права. Статья 109 Основ предусматривает «если международным договором Российской Федерации установлены иные правила о нотариальных действиях, чем те, которые предусмотрены законодательными актами Российской Федерации, при совершении нотариальных действий применяются правила международного договора. Если международный договор Российской Федерации относит к компетенции нотариуса совершение нотариального действия, не предусмотренного законодательством Российской Федерации, нотариус производит это нотариальное действие в порядке, устанавливаемом федеральным органом юстиции (в ред. Федерального закона от 29.12.2014 N 457-ФЗ)» Статья 106 Основ говорит о том, принятии нотариусом документов, составленных за границей. Документы, составленные за границей с участием должностных лиц компетентных органов других государств или от них исходящие, принимаются нотариусом при условии их легализации органом Министерства иностранных дел Российской Федерации. Без легализации такие документы принимаются нотариусом в тех случаях, когда это предусмотрено законодательством Российской Федерации и международными договорами Российской Федерации. Порядок взаимоотношений нотариуса с органами юстиции других государств определяется законодательством Российской Федерации и международными договорами Российской Федерации. Без легализации такие документы принимаются нотариусом в тех случаях, когда это

предусмотрено законодательством Российской Федерации и международными договорами Российской Федерации (Статья 107.)

Двусторонние международные договоры и соглашения связанные с нотариальной деятельностью можно разделить на две категории: двусторонние международные договоры, и двусторонние корпоративные соглашения и договоры, заключаемые между нотариальными системами, в лице их высших представительных органов — Нотариальных палат и Советов. Если первые являются источниками международного права, то, вторые носят характер намерений и планов взаимного сотрудничества, определяющих организационный механизм взаимоотношений между нотариальными корпорациями, не имеющие нормативного характера. По содержанию международные договоры в области нотариальной деятельности подразделяются на определяющие легализацию документов и наследование с участием иностранных субъектов. Отношения, связанные с нотариальной деятельностью, особенно в области наследования, содержатся в основном двусторонних договорах РФ о правовой помощи с иностранными государствами. В настоящее время действуют следующие двусторонние международные договоры по вопросам правовой помощи и по вопросам гражданского процесса: 1) Соглашение между СССР и Австрийской Республикой по вопросам гражданского процесса 1970 г. 2) Договор между СССР и Алжирской Народной Демократической Республикой о взаимном оказании правовой помощи 1982 г. 3) Договор между РФ и Аргентинской Республикой о сотрудничестве и правовой помощи по гражданским, торговым, трудовым и административным делам 2000 г. 4) Договор между СССР и Народной Республикой Болгарией о правовой помощи по гражданским, семейным и уголовным делам 1975 г. 5) Договор между СССР и Венгерской Народной Республикой об оказании правовой помощи по гражданским, семейным и уголовным делам 1958 г. 6) Договор между СССР и Социалистической Республикой Вьетнам о правовой помощи по гражданским, семейным и уголовным делам 1981 г. 7) Договор между СССР и Греческой Республикой о правовой помощи по гражданским и уголовным делам

1981 г. 8) Договор между РФ и Арабской Республикой Египет о взаимной правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, коммерческим и семейным делам 1997 г. 9) Договор о взаимном оказании правовой помощи между СССР и Иракской Республикой 1973 г. 10) Договор между РФ и Исламской Республикой Иран о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским и уголовным делам 1996 г. 11) Договор между СССР и Королевством Испании о правовой помощи по гражданским делам 1990 г. 12) Договор между РФ и Республикой Индией о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским и торговым делам 2000 г. 13) Конвенция между СССР и Итальянской Республикой о правовой помощи по гражданским делам 1979 г. 14) Договор между СССР и Народной Демократической Республикой Йемен о правовой помощи по гражданским и уголовным делам 1985 г. 15) Договор между СССР и Республикой Кипр о правовой помощи по гражданским и уголовным делам 1984 г. 16) Договор между СССР и Корейской Народно-Демократической Республикой об оказании правовой помощи по гражданским, семейным и уголовным делам 1957 г. 17) Договор между РФ и Латвийской Республикой о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам 1993 г. 18) Договор между РФ и Литовской Республикой о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам 1992 г. 19) Договор между РФ и Монголией о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским и уголовным делам 1999 г. 20) Договор между РФ и Республикой Польша о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским и уголовным делам 1996 г. 21) Соглашение между Министерством юстиции России и Министерством юстиции Республики Польша о порядке сношений по гражданским делам Сведения о наименованиях, адресах и территориальной компетенции окружных судов Республики Польша 22) Договор между СССР и Румынской Народной Республикой об оказании правовой помощи по гражданским, семейным и уголовным делам 1958 г. 23) Договор между СССР и Тунисской Республикой о правовой помощи по гражданским и уголовным делам 1984 г. 24) Договор между СССР и Финляндской

Республикой о правовой защите и правовой помощи по гражданским, семейным и уголовным делам 1978 г. 25) Соглашение между СССР и Францией о передаче судебных и нотариальных документов и выполнении судебных поручений по гражданским и торговым делам 1936 г. 26) Договор между СССР и Чехословацкой Социалистической Республикой о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам 1982 г. 27) Договор между РФ и Эстонской Республикой о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам 1993 г. 28) Договор между СССР и Федеративной Народной Республикой Югославией о правовой помощи по гражданским, семейным и уголовным делам 1962 г. 29.Договор между Российской Федерацией и Республикой Куба о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским и уголовным делам от 14 декабря 2000 г. 30.Договор между Российской Федерацией и Республикой Мали о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам от 31 августа 2000 г. 31.Договор между Российской Федерацией и Республикой Албания о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским и уголовным делам от 30 октября 1995 г. 32.Договор между Российской Федерацией и Республикой Грузия о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам от 15 сентября 1995 г. К корпоративным соглашениям между высшими органами нотариальных систем государств относятся Соглашение о сотрудничестве между Федеральной нотариальной палатой России и Нотариальной палатой Республики Болгария от 28 июля 2012 года, Меморандум о дружбе между нотариальными палатами Республики Армения и Российской Федерации от 28.10.2012 года, Соглашения о сотрудничестве между Федеральной нотариальной палатой России и Федеральной Нотариальной палатой Германии от 2011 года, Дополнение к Соглашению о сотрудничестве между Федеральной нотариальной палатой России и Федеральной Нотариальной палатой Германии Программа на 2012 год., Соглашение о сотрудничестве между Федеральной нотариальной палатой России и Генеральным нотариальным Советом Испании от 25 февраля

2016 года, Соглашение о сотрудничестве между Федеральной нотариальной палатой России и Высшим Советом нотариата Франции от 27 ноября 2003 года, и Дополнение к Соглашению о сотрудничестве между Федеральной нотариальной палатой России и Высшим Советом нотариата Франции от 05 апреля 2016 года, Соглашение о сотрудничестве между Федеральной нотариальной палатой России и Ассоциацией нотариусов Китая от 17 июня 2016 года. Наряду с двусторонними Соглашениями между Республикой Армения, Белорусской нотариальной палатой, Республиканской нотариальной палатой Республики Казахстан и Федеральной нотариальной палатой Российской Федерации подписано 23 октября 2014 года Соглашение о взаимном сотрудничестве, основанном на Договоре о Евразийском экономическом союзе. Целью указанных соглашений является развитие взаимного сотрудничества между нотариальными системами государств. Однако, в основном такого рода соглашения выражают лишь намерения и отдельные совместные проекты, связанные с информированием и проведением различных конференций и семинаров. Важное значение приобретает анализ двусторонних международных договоров о правовой помощи с позиции нотариальной деятельности. В основе этих договоров лежат понятия «правовая защита» и «правовая помощь» (например, Договор между Российской Федерацией и Азербайджанской Республикой о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам от 22 декабря 1992 г. Договор между Российской Федерацией и Республикой Албания о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским и уголовным делам от 30 октября 1995 г., Договор между Российской Федерацией и Республикой Грузия о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам от 15 сентября 1995 г. и т.д.), в некоторых применяется термин «правовое сотрудничество» (например, Договор между РФ и Аргентинской Республикой о сотрудничестве и правовой помощи по гражданским, торговым, трудовым и административным делам 2000 г. и т.д.). Во многих договорах о правовой помощи существуют общие положения, определяющие предмет договоров

и их цели. Как правило, предметом и целью договоров является «Правовая защита». Граждане одной Договаривающейся Стороны пользуются на территории другой Договаривающейся Стороны в отношении своих личных и имущественных прав такой же правовой защитой, как и граждане этой Договаривающейся Стороны. Это относится также и к юридическим лицам, которые созданы в соответствии с законодательством одной из Договаривающихся Сторон. Граждане одной из договаривающейся стороны имеют право свободно и беспрепятственно обращаться в суды, прокуратуру, нотариальные конторы (далее именуемые учреждения юстиции) и в иные учреждения другой Договаривающейся Стороны, к компетенции которых относятся гражданские и уголовные дела, могут выступать в них, возбуждать ходатайства, предъявлять иски и осуществлять иные процессуальные действия в тех же условиях, как и собственные граждане. Безусловно, защита прав граждан и юридических лиц является основой нотариальной деятельности. Однако в договорах о правовой помощи, нотариальные конторы представлены как учреждения юстиции, каковыми они не являются. Ст. «Правовая помощь» говорит о том, что учреждения юстиции Договаривающихся Сторон оказывают правовую помощь по гражданским и уголовным делам в соответствии с положениями настоящего договора. Учреждения юстиции оказывают правовую помощь и другим учреждениям, к компетенции которых относятся, дела, указанные в пункте 1 настоящей статьи. Другие учреждения, к компетенции которых относятся дела, указанные в пункте 1 настоящей статьи, направляют просьбы о правовой помощи через учреждения юстиции. В соответствии с указанной статьей учреждения юстиции оказывают правовую помощь и другим учреждениям. Между тем нотариат не является учреждением. Ст. об «Объеме правовой помощи» говорит о том, что правовая помощь охватывает выполнение процессуальных действий, предусмотренных законодательством запрашиваемой договаривающейся стороны, в частности допрос сторон, обвиняемых и подсудимых, свидетелей, экспертов, проведение экспертиз, судебного осмотра, передачу вещественных доказательств, возбуждение уголовного преследования и выдачу лиц, совершивших

преступления, признание и исполнение судебных решений по гражданским делам, вручение и пересылку документов, предоставление по просьбе другой стороны сведений о судимости обвиняемых. Прежде всего, российским законодательством, в частности законодательством о нотариате, нотариальные действия и нотариальная деятельность не признается процессуальной, в лучшем случае — это «порядок» или «регламент». Объем правовой помощи также не содержит никаких норм ни о нотариальных действиях, ни о нотариальной деятельности. В связи с этим возникает вопрос, как соотносится понятие «нотариус», имеющий специальный правовой статус, с понятием «правовая помощь»? Возмездный и безвозмездный характер правовой помощи непосредственно связан либо с судебной, консульской деятельностью, либо с адвокатскими услугами. Европейский Суд по правам человека неоднократно обращался в своих решениях к теме бесплатной юридической помощи, рассматривая ее в контексте ст. 6 Конвенции о защите прав человека и основных свобод, заключенной 4 ноября 1950 г., которая гласит: «Каждый в случае спора о его гражданских правах и обязанностях или предъявления ему любого уголовного обвинения имеет право на справедливое и публичное разбирательство дела...». И хотя ч. 3 ст. 6 Конвенции устанавливает гарантии предоставления бесплатного защитника только обвиняемым в уголовных делах, Европейский Суд расширил толкование этой статьи, используя тест «равенства двух рук», т. е. равенства сторон в состязательном процессе. 31 мая 2002 г. Европейский комитет по правовому сотрудничеству Совета Европы разработал План действий по созданию систем юридической помощи. В данном документе отмечено, что для обеспечения эффективного доступа к правосудию можно внедрять различные модели: сокращения нагрузки на судей путем широкого использования внесудебных примирительных мер или распространения практики заключения мировых соглашений непосредственно до начала судебного разбирательства; внесения изменений в процессуальное законодательство, с тем, чтобы сделать процедуру более простой и понятной для граждан; упрощения требований, предъявляемых к документам, используемым в судебном процессе;

более широкого распространения правовой информации, включая судебные решения, среди юристов и общественности; улучшения системы и процедуры апелляционного пересмотра решений, особенно в гражданских и коммерческих делах, которые обычно тянутся гораздо дольше, чем дела уголовные. В п. 6 указанного Плана действий говорится, что «на практике надлежащие системы оказания юридической помощи являются существенной составляющей равного для всех доступа к правосудию и могут включать оказание юридической помощи, в том числе представительство юристами; предоставление информации, юридическое консультирование в часы и месте, выбранные с учетом потребности заявителей и с обеспечением гарантии того, что заявителям ясны полученные ими консультации юристов; защиту обвиняемых в уголовном процессе; подготовку дел в других процессах, кроме уголовных, и представление клиентов в суде; содействие в обращении к органам публичной власти, если оно включает правовой аспект; консультации и помощь на стадии исполнения судебных решений и приговоров, включая подачу заявлений с просьбой об освобождении». Как видно, юридическая помощь больше связана с деятельностью судьи, консула, защитника-адвоката. Что представляет собой в настоящее время двустороннее международное сотрудничество в области нотариальной деятельности? Следует отметить, что из всех вопросов, касающихся нотариальной деятельности, выделяются два. Наследственные правоотношения и информационные отношения. Иностранное гражданство наследников не оказывает существенного влияния на процедуру наследования, которая осуществляется в соответствии с российским правом. Специальные постановления об исчислении срока для принятия наследства содержатся в договорах о правовой помощи с Болгарией (п.4 ст.39 договора), Венгрией (п. 3 ст. 44 договора) и Польшей (п. 3 ст. 46 договора). Как предусматривается в этих договорах, в тех случаях, когда наследодатели являлись гражданами соответствующих договаривающихся государств и умерли на территории другого государства, срок для принятия наследства будет исчисляться со дня уведомления дипломатического или консульского представителя о смерти наследодателя. Существенными

являются положения международных договоров и конвенций о незамедлительном уведомлении другой договаривающейся стороны, гражданином которой являлся умерший, о смерти наследодателя, и доведении до сведения не только дипломатического или консульского представительства всех данных, которые известны в отношении наследников, отказополучателей, о составе и размере наследства, о наличии или отсутствии завещания, о том какие меры приняты по охране наследства и других сведений, но и нотариусов. Такие нормы предусмотрены двухсторонними договорами о правовой помощи со странами Балтии (например, Эстонией (ст.46), Латвией (ст.46), Литвой (ст.46), но должны лечь в основу двусторонних международных договоров о наследовании. В международных договорах РФ разрешение вопроса о компетенции по наследственным делам происходит по принципу разделения компетенции для оформления наследственных прав отдельно для движимого и недвижимого имущества. Для оформления наследственных прав на движимое имущество компетентны учреждения государства по месту последнего жительства наследодателя, а в отношении недвижимого имущества компетентны учреждения государства по месту нахождения недвижимости. В частности, такой подход двусторонние соглашения РФ о правовой помощи с Азербайджаном (ст. 45), Болгарией (ст. 35), Ираном (ст. 39), Кыргызстаном (ст. 45), Латвией (ст. 45), Молдовой (ст. 45), Монголией (ст. 41), Чехией и Словакией (ст. 43), Эстонией (ст. 45). Проблемным для нотариусов является отсутствие норм о компетенции по наследственным делам в двусторонних договорах о правовой помощи, заключенных Россией с Алжиром, Грецией, Ираком, Испанией, Йеменом, Кипром, Китаем, Тунисом, Финляндией. Урегулированы вопросы выморочного имущества в порядке наследования. Это наиболее актуально в наших взаимоотношениях со странами Прибалтики, Украины, Молдовы. Вопросы правового регулирования выморочного имущества определены в двусторонних договорах с Азербайджаном (ст.43), Болгарией (ст.33), Венгрия (ст.38), Вьетнамом (ст.36), Ираном (ст.37), КНДР (ст.37), Кыргызстаном (ст.43), Латвией (ст.43), Литвой (ст.43), Молдовой (ст.43), Монголией (ст.36), Польшей (ст.40), Румынией (ст.38),

Эстония (ст.43), Чехия и Словакия (ст.41). В большинстве случаев движимое имущество должно поступать в собственность государства, на территории которого наследодатель имел последнее место жительства, а недвижимое — в собственность государства, на территории которого оно находится. Недостаточно на наш взгляд урегулированы взаимоотношения государств по использованию формы завещания, предусмотренных правом страны, которое предположительно будет применимо к самому наследованию. Завещание должно также соответствовать законодательству государства, где находится недвижимость (например, в договорах с Грецией (ст. 22), Кипром (ст. 22), Финляндией (ст. 25). Однако, вопрос этот остается спорным и требует особого решения в двусторонних отношениях по наследованию. Российские нотариусы с удовлетворением бы восприняли ускорение присоединения к информационной системе Европейских государств, связанных с поиском завещаний и их отменой, унификацией форм завещания, учитывая создание собственной информационной системы учета завещаний и их отмены. При этом недостаточно налажена система информирования между государствами по вопросам наследования. Необходимо 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. 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.» Таким образом, можно было бы распространить действие двусторонних договоров на получение Россией информации из европейских стран. Все это заставляет задуматься о вопросе что важнее, активизация двусторонних отношений между нотариатами, с целью установления гармоничного правового регулирования наследования и прежде всего по вопросам наследования с иностранным субъектом. Например, недавно было принято решение о хранении завещаний граждан Российской Федерации, удостоверенных нотариусами г. Тирасполя Приднестровья. Минюст России в соответствии с письмом МИДа России от 07.09.2015 № 50-60-3968/2 дснг дал разъяснения «о возможности применения на территории Российской Федераций документов, заверенных нотариусами Приднестровья, а также о нюансированном подходе к определению действительности документов, исходящих от органов управления непризнанных государств. Не все они априори должны признаваться юридически ничтожными, как — не влекущие правовых последствий». В определенных случаях можно руководствоваться Протоколом о взаимном признании действия на территории Приднестровья и Республики Молдова документов, выдаваемых компетентными органами Сторон от 2001 года. В соответствии с Протоколом, помимо свидетельств о регистрации актов гражданского состояния, удостоверений личности и паспортов, Республика Молдова признает действительными и другие документы, выдаваемые компетентными органами Приднестровья водительские удостоверения, свидетельства о регистрации автотранспортных средств и номерных знаков; документы об образовании; документы, выдаваемые и удостоверяемые нотариальными учреждениями; свидетельства о государственной регистрации юридических лиц; трудовые"

книжки; документы, о трудовом стаже, а также пенсионные и иные документы, выдаваемые — соответствующими органами. Таким образом, нотариусы или нотариальные палаты, которым адресованы для хранения завещания граждан Российской Федерации, удостоверенные нотариусами г. Тирасполя Приднестровья, в целях защиты прав указанных граждан должны принять их на хранение. Это, на мой взгляд, упрощает взаимоотношения 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.

Сравнение норм о профессиональной этике в деятельности нотариусов России и Италии.

Кодекс профессиональной этики нотариусов в Российской Федерации был принят 16 ноября 2015 года за № 33, утвержден Министерством юстиции РФ 19 января 2016 года. Кодекс, состоящий из 13 глав и преамбулы, определяет принципы профессиональной этики нотариуса, требования, предъявляемые к его профессиональному поведению, устанавливает, каким образом должны быть урегулированы отношения нотариуса с лицами, обратившимися к нему за совершением нотариального действия, взаимоотношениями между нотариусами, между нотариусами и нотариальными палатами, Министерством юстиции Российской Федерации и органами государственной власти. В нем подчеркивается, что нотариат Российской Федерации относится к нотариату латинского типа и является членом

Международного союза нотариата. Важным является сравнение положений различного рода этических норм в законодательстве и корпоративных нормах нотариусов России, Италии.

Прежде всего, необходимо определить являются ли нормы профессиональной этики нотариусов в Российской Федерации, Италии, нормативными актами, **источниками права.** Если Кодекс профессиональной этики нотариусов в Российской Федерации принят на основании статьи 6.1 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате, является **подзаконным актом** — источником права, то Принципы профессиональной этики нотариусов Италии, обновленный текст которого, принят решением № 2/56 от 5 апреля 2008 Национальной Нотариальной Палатой (Деонтологический Кодекс) по сути, является **корпоративным, а не подзаконным актом**. В этических нормах нотариусов России и Италии существует много общего, Однако, есть и различия, выраженные в разном подходе к принятию и регулированию этических норм нотариальной деятельности и их роли как источников права, к понятию профессиональной этики, условиям профессиональной работы, ответственности нотариусов России и Италии. Общее понимание профессиональной этики нотариусов России, Италии, выражается **в понятии профессиональной этики**. В пп. 1.1. и 1.2 Кодекса профессиональной этики нотариусов в Российской Федерации под профессиональной этикой нотариуса понимается система норм, устанавливающая **единые стандарты профессионального поведения** нотариуса. Кодекс устанавливает нормы профессионального поведения нотариуса и лица, его замещающего, основания возникновения дисциплинарной ответственности нотариуса, порядок привлечения к дисциплинарной ответственности, меры дисциплинарной ответственности, меры поощрения. Однако, стандарты профессионального поведения не урегулированы в законодательстве Российской Федерации о стандартах и стандартизации. Упоминание стандартов поведения встречается лишь в законодательстве о саморегулируемых организациях (СРО), которые самостоятельно имеют право выработки собственных стандартов поведения и деятельности. В части I «О поведении», главы 1 «О частной и общественной жизни», в разделе I «О социальных

ценностях» «Принципов профессиональной этики нотариусов» Италии, **также говорится о профессиональном поведении, которые связываются не со стандартами поведения, а с принципами поведения.** Нотариус Италии должен обладать профессиональным поведением, соответствующим принципам независимости и беспристрастности, при этом избегать любых личных пристрастий в его работе и любого вмешательства между профессией и бизнесом. Кроме того, в частной жизни он должен избегать ситуаций, которые могут повлиять на соответствие с этими принципами. Нотариус должен действовать в духе добросовестности и компетенции, умея истолковывать и применять закон во всех сферах своей профессиональной деятельности, ища юридические решения адекватные общественным и частным интересам, доверенным ему для ведения. Вместе с тем и **российский нотариус в своей деятельности руководствуется также как и итальянские нотариусы общими принципами и заповедями Международного Союза Нотариата**: уважай свое Министерство; исполняй свой служебный долг надлежащим образом; совершай нотариальное действие, если ты уверен, что действуешь в рамках закона, разрешай сомнения до совершения действия, воздерживайся от действия при сомнении в его законности и правильности; воздавай должное Правде; действуй осмотрительно; изучай материалы с пристрастием и повышенной тщательностью; советуйся с Честью; руководствуйся Справедливостью; ограничивайся Законом; работай с Достоинством; помни, что целью твоей профессиональной деятельности является предупреждение гражданско-правовых споров, так и специальными принципами: исполняй обязанности нотариуса в соответствии с законом и совестью; сохраняй профессиональную тайну; руководствуйся гуманностью и уважением к человеку. **Принципы профессиональной этики нотариусов Италии уточняются применительно к отдельным разделам корпоративного акта.** Например, в части I «О поведении», главы 1 «О частной и общественной жизни», в разделе I «О социальных ценностях» говориться о том, что нотариус должен обладать профессиональным поведением, соответствующим принципам независимости и беспристрастности, при этом избегать любых личных пристрастий в его

работе и любого вмешательства между профессией и бизнесом. В главе IV «О профессиональных отношениях», Раздел I «О внутренних отношениях» § 1 — Отношения с коллегами" нотариус должен действовать в соответствии с принципами порядочности, сотрудничества и солидарности. В отношениях с госорганами, учреждениями и свободными профессионалами другой проф. категории нотариус должен вести себя согласно принципам независимости и уважения к их функциям и полномочиям (Раздел II О внешних отношениях п. 29). Глава II «О выполнении» Раздел I «О профессиональной тайне и личности», § 1 — «О личности» определено, что нотариус лично выполняет работу в подлинной и существенной манере, для чего необходимо следовать следующим принципам поведения: установление личности сторон, с использованием всех необходимых материалов и с осторожным изучением документов, удостоверяющих личность, в зависимости от типа и возможности их фальсификации; обследование воли сторон провести в тщательной и полной манере, задавая вопросы и спрашивая дополнительную информацию для поиска мотивов и возможных изменений волевой решимости; составление акта с отражением установленного намерения сторон. Важное значение в этических нормах нотариальной деятельности играют **требования, предъявляемые к профессиональному поведению нотариуса**. Наиболее полно они отражены в Кодексе профессиональной этики нотариусов в Российской Федерации. Прежде всего, это выражается в обязанностях нотариуса. Российские нотариусы обязаны в соответствии с Кодексом профессиональной этики нотариусов в Российской Федерации при осуществлении нотариальной деятельности соблюдать требования законодательства, правила организации нотариальной деятельности, правила и порядок совершения нотариальных действий, правила нотариального делопроизводства; сохранять тайну совершения нотариального действия, в том числе сведений, ставших известными работникам и стажёрам нотариуса; обеспечивать сохранность личной печати с изображением Государственного герба Российской Федерации, реестров для регистрации нотариальных действий, архива нотариуса, в том числе архивов, переданных

нотариусу на временное хранение, бланков и других служебных документов и материалов, паролей и иных специальных данных, которые позволяют использовать электронную подпись нотариуса; уведомлять уполномоченные органы, в случаях предусмотренных законодательством, о сделках или финансовых операциях, которые осуществляются или могут быть осуществлены в целях легализации (отмывания) доходов, полученных преступным путем, или финансирования терроризма; исполнять обязанности, предусмотренные уставом нотариальной палаты субъекта Российской Федерации; повышать свою квалификацию, следить за изменениями законодательства, судебной практикой и поддерживать необходимый уровень знаний и практических навыков в сфере своей профессиональной деятельности; избегать публичного проявления вредных привычек и поведения, которые могут оскорблять человеческое достоинство, в том числе исполнять профессиональные обязанности в состоянии алкогольного или иного токсического опьянения, под воздействием психотропных препаратов; проявлять терпение, вежливость и тактичность, соблюдать общепризнанные нормы поведения и внешнего вида при осуществлении профессиональной деятельности; способствовать полноценной реализации прав и законных интересов граждан, относящихся к социально незащищенным категориям населения, в том числе посредством совершения нотариальных действий вне помещения нотариальной конторы в порядке, установленном нотариальной палатой; воздерживаться от совершения действий, которые могут нанести ущерб профессиональной деятельности нотариуса или подорвать доверие и её престиж в обществе; соблюдать рекомендации нотариальной палаты по взиманию платы за оказание услуг правового и технического характера; обеспечивать соблюдение норм профессионального поведения, установленных Кодексом, лицами, замещающими нотариуса. **В «Принципах профессиональной этики нотариусов» Италии определены сходные обязанности**. В частности, в соответствии с п. 2 Принципов нотариус, даже для защиты общих интересов, должен постоянно повышать свой профессиональный уровень, при помощи изучения технической компетенции и действующего

законодательства. Специализация в определенных материях не может быть получена за счет общей профессиональной компетенции. Национальная нотариальная палата устанавливает конкретнее правила условий постоянной необходимой подготовки нотариусов. Общим является и подход к нотариальной тайне. В соответствии с § 2 Глава II «О выполнении» Разделе I «О профессиональной тайне и личности» «Принципов профессиональной этики нотариусов» Италии нотариус обязан строго соблюдать профессиональную тайну в отношении лиц, которые обращаются к его услугам, их содержанию, и все то, что становится известно во время выполнения данных услуг, и впоследствии. Он также обязан принять все необходимое для того, чтобы контролировать исполнение этого требование его сотрудниками. Получение нотариального акта не дает право нотариусу распространять информацию о его существовании и содержимом третьим лицам, если это только не предписано в самом акте и только в предписанных рамках и исполнении. **Этические требования к российским нотариусам, заложенные в Кодексе более детализированы**. Нотариус не вправе: заниматься предпринимательской и другой оплачиваемой деятельностью, за исключением преподавательской, научной или иной творческой деятельности; оказывать посреднические услуги при заключении договоров; совершать нотариальные действия вне установленных границ нотариального округа, кроме определенных законом случаев; совершать нотариальные действия на свое имя и от своего имени, на имя или от имени своего супруга или супруги, их и своих родственников (родителей, детей, внуков); осуществлять нотариальную деятельность без страхования профессиональной ответственности; произвольно изменять размер нотариального тарифа; использовать денежные средства, ценности и иное имущество, переданное ему в иных целях, чем те, для которых они передавались; без уважительных причин не иметь постоянного места для совершения нотариальных действий более двух месяцев подряд или более шести месяцев в течение календарного года; совершать нотариальные действия одновременно с лицом, его замещающим; поручать своим работникам исполнение профессиональных обязанностей,

которые он в соответствии с законодательством должен исполнять лично; уклоняться от исполнения своих обязанностей и/или передавать свои полномочия без уважительных причин или с нарушением порядка, утвержденного Министерством юстиции Российской Федерации и Федеральной нотариальной палатой в соответствии с законодательством о нотариате; отказывать и/или необоснованно задерживать предоставление документов при проведении в соответствии с законодательством проверки его деятельности и/или рассмотрения дела о дисциплинарной ответственности. В определенной степени они созвучны положениям итальянских «Принципов», изложенных в разных разделах, указанных принципов. **Кодексом профессиональной этики нотариусов в Российской Федерации установлены права и обязанности нотариусов России во взаимоотношениях с лицами к ним обратившимися.** При осуществлении профессиональной деятельности нотариус обязан: информировать лиц, обратившихся за совершением нотариального действия о размере нотариального тарифа, стоимости услуг правового и технического характера, а также о льготах, предусмотренных действующим законодательством или основанных на решениях нотариальных палат, в том числе путем открытого размещения информации на стендах в нотариальной конторе; ставить законные интересы обратившегося лица выше своих личных интересов, сохранять в отношениях с обратившимися лицами независимость и беспристрастность; избегать ситуаций, когда нотариус может необоснованно предпочесть интересы одних лиц по отношению к другим, а его решение окажется в зависимости от отношения к этим лицам; избегать обсуждения обстоятельств совершаемого нотариального действия и иной, оказываемой обратившемуся лицу, помощи в условиях, не гарантирующих обеспечение сохранения нотариальной тайны. При обращении к нотариусу по вопросам профессиональной деятельности, нотариус не вправе: понуждать лиц, обратившихся за совершением нотариального действия получать услуги технического характера, в том числе по подготовке проектов документов, изготовлению копий, сканированию документов, у лиц, не являющихся работниками нотариуса; привлекать к выполнению технических работ, в том

числе по подготовке проектов документов, изготовлению оригиналов и копий, сканированию документов, а также по регистрации, учету, архивированию документов, иных лиц, кроме работников нотариуса, стажеров нотариуса; требовать представления сведений и документов, которые нотариус может или обязан получить или запросить самостоятельно; препятствовать реализации права лица на обращение к другому нотариусу; использовать сведения, ставшие ему известными в связи с совершением нотариального действия, в ущерб обратившемуся лицу или в интересах получения прямой или косвенной выгоды для себя или другого лица.

В главе II «О выполнении» в Разделе 11 профессиональной тайне и личности § 1 О личности «Принципов» определяется образ итальянского нотариуса во взаимоотношениях с лицами к ним обратившимися.

Спецификой итальянских нотариусов является условие выполнения работ нотариусом и «личный оттенок отношений» со сторонами. Возможность прибегнуть к помощи сотрудников не может повлиять на общий «личный» оттенок, который должен определять профессиональную работу нотариуса. В любом случае, нотариус лично выполняет работу в подлинной и существенной манере, для чего необходимо следовать следующим принципам поведения: установление личности сторон, с использованием всех необходимых материалов и с осторожным изучением документов, удостоверяющих личность, в зависимости от типа и возможности их фальсификации; обследование воли сторон должно быть проведено в тщательной и полной манере, задавая вопросы и спрашивая дополнительную информацию для поиска мотивов и возможных изменений волевой решимости; составление акта с отражением установленного намерения сторон. Итальянский нотариус должен избегать любого поведения, которое может скомпрометировать его решение, исходящее из свободного соглашения сторон. Нотариус Италии не должен: прибегать к услугам третьего лица (агента), который заставляет людей обращаться к его нотариальным услугам; поручать агенту, даже на безвозмездной основе, поиск новых клиентов; обладать неэтичным поведением, которое

характеризуется самостоятельным принятием решений вместо официальных решений со стороны самого источника (например: агентство по недвижимости, банк, учреждение, и т.д.); позволять использовать его имя в формулярах и модулях для заполнения; прибегать к сотрудничеству, даже на безвозмездной основе, с Учреждениями и Офисами, работающими в тесном контакте с общественностью, которое может развивать формы поиска клиентов; регулярно работать на третьих субъектов, организации и профессиональные студии; лично оплачивать расходы по нотариальному офису. **Во взаимоотношениях нотариуса с коллегами** российский нотариус обязан строить свои отношения с коллегами на принципах взаимоуважения и профессионального взаимодействия, проявлять корректность и доброжелательность**.** Нотариус Италии в отношении своих коллег не вправе умалять их профессиональное достоинство и авторитет. Глава IV «О профессиональных отношениях» Раздел I «О внутренних отношениях» § 1 — «Отношения с коллегами» «Принципов» дает более подробную регламентацию в отношениях с коллегами. Нотариус должен действовать в соответствии с принципами порядочности, сотрудничества и солидарности. Например: не говорить коллеге, с должной конфиденциальностью, о возможных ошибках или упущениях, к которым, как считается, он причастен; выражать перед клиентом в любой критической форме оценку по работе или поведению своих коллег в целом, допуская технические замечания, необходимые для надлежащего исполнения услуг; начинать или продолжать дела, порученные коллегам или уже находящиеся на стадии выполнения ими, без предварительного их оповещения или, не позволяя им получить ожидаемую оплату за работу; не сообщать коллегам решения по найму на работу новых сотрудников или другого персонала, который будет работать с ними; в случае расхождения мнений или споров с коллегами, не искать их разрешения при помощи Нотариальной палаты; систематически не обмениваться полезной информацией или мнениями с коллегами; не предоставлять, или предоставлять с задержкой и небрежностью, копии актов или документов, необходимых для составления актов, коллегам по их просьбе, при этом возлагая на них все расходы;

не замещать коллег, которые в случае их болезни или других препятствий, не могут получить определенные акты, даже вне случаев, когда назначен помощник. «Принципами» устанавливаются положения о незаконной конкуренции нотариусов. Глава III «О конкуренции» Раздел I «О незаконной конкуренции» «Принципов» к видам виды незаконной конкуренции, относятся: a) неправильное оформление документации по оплате услуг, к которым, например, относится: отсутствие документально подтверждающего учета по оплате авансов, государственных сборов, платежей и оплаты услуг; невыдача или выдача неправильно оформленных счетов-фактуры за оказанные услуги; b) выполнение нотариальных услуг в поспешной или «одолжительной» манере. Незаконное действие совершается в случае неадекватного поведения и отсутствия добросовестности и порядочности, которыми нотариус должен обладать во время оказания его услуг. Представляются примеры типичные в нотариальной деятельности: не проведение надлежащего изучения полномочий представительства, легитимности сторон и соблюдений правил семейного права; частое использование норм по освобождению от налогообложения, ограничивающих профессиональную деятельность для намеренного уклонения от ответственности; допущение личного бездействия (по порядку, например: по не установлению личности и по не изучению намерения сторон); предоставление услуг, не включенных в нормальное осуществление нотариальной деятельности (например, предоставление кредитов и денежных средств в качестве авансов); особые гарантии благоприятного исхода процессов в налоговых органах, банках, государственных учреждениях, и т.п.; отказ в запросе документации, требуемой по закону или считающейся общепринятой, необходимой (например, выписка из кадастра, городского планирования) для полного заполнения нотариального акта.

Интересен вопрос об отношениях нотариуса и нотариальных палат Италии и России. В соответствии с главой 5. Кодекса профессиональной этики нотариусов в Российской Федерации во взаимоотношениях нотариуса и нотариальной палаты нотариус

должен выполнять решения органов нотариальной палаты, принятые в пределах их компетенции. добросовестно исполнять свои обязанности. В отношениях с нотариальной палатой нотариус обязан: лично участвовать в работе общего собрания членов нотариальной палаты; своевременно и в полном объеме уплачивать членские взносы и другие установленные общим собранием членов нотариальной палаты платежи в нотариальную палату; являться по приглашению органов и комиссий нотариальной палаты для рассмотрения вопросов по исполнению профессиональных обязанностей нотариуса; представлять по запросу органов и комиссий нотариальной палаты документы, давать письменные и устные разъяснения по вопросам, рассматриваемым в пределах компетенции этих органов и комиссий; представлять в установленные сроки в нотариальную палату отчеты по утвержденной форме, а также сведения финансового и иного характера в соответствии с законодательством Российской Федерации, уставами и решениями органов нотариальных палат; информировать нотариальную палату в случаях оказания на него давления в связи с выполнением профессиональных обязанностей. Нотариус не вправе выступать в средствах массовой информации, представительствовать в государственных органах, органах местного самоуправления, организациях и учреждениях от имени нотариальной палаты без получения предварительного согласия или поручения уполномоченного органа или комиссии нотариальной палаты. Выступления и высказывания нотариуса в средствах массовой информации, в государственных органах, органах местного самоуправления, организациях и учреждениях без предварительного согласия или поручения уполномоченного органа или комиссии нотариальной палаты должны содержать разъяснения о выражении личного мнения нотариуса. В соответствии с § 2 «Отношения с Нотариальной Палатой» «Принципов» во взаимоотношениях нотариуса Италии с нотариальными палатами нотариус Италии обязан осуществлять с Окружной Нотариальной палатой как можно более тесное сотрудничество, с тем, чтобы эффективно осуществлять право обязанность по надзору и контролю, а также другие функции, возложенные на него законом, в целях обеспечения качества обслуживания

и защиту престижа и достоинства, нотариусы обязаны посещать окружные Ассамблеи. При этом нотариальные палаты призывают коллег следовать данному обязательству и применять дисциплинарные меры против тех, кто в течение двух лет подряд отсутствовал в обычных заседаниях Коллегии нотариусов без уважительных причин. За исключением случаев, когда предусмотрены другие виды поведения, нотариус обязан: информировать окружную Нотариальную палату или непосредственно Национальную Коллегию нотариусов о данных и информации, которые, как правило, периодически запрашиваются данными органами, и связанных с профессиональной деятельностью нотариуса, условиями и манерами ее исполнения, а также выполнение действующих норматив, как в общих чертах в течение определенных периодов, так и в определенных сферах, местах или других определенных способах, на тех же условиях, указанных в пункте а), предоставляется или направляется в вышеуказанные органы копия или выписка из реестра, актов, архивных журналов и документов, в том числе фактуры, для подготовки письменных отчетов и/или заполнения анкет, касающихся манеры ведения профессиональной деятельности; сообщать в Нотариальную Палату о проблемах общего характера по профессиональной деятельности, особенно в отношениях с органами власти, воздерживаясь от применения личных инициатив; обеспечить доступ и проведение проверок, утвержденных Нотариальной Палатой, в офисе нотариуса и в возможных филиалах со стороны Президента Нотариальной палаты или Советника, назначенного Нотариальной Палатой. Интересным для российских нотариусов представляется признание неэтичным поведением систематическое невыполнение протоколов нотариальной деятельности, одобренных Национальной Палатой Нотариусов для принятия соответствующих мер по обеспечению качества обслуживания.

Во взаимоотношениях нотариуса с Министерством юстиции Российской Федерации, иными органами государственной власти и органами местного самоуправления нотариус России обязан способствовать реализации органами юстиции задач публично-правового регулирования в сфере нотариальной деятельности, оказывать содействие

в осуществлении органами юстиции государственной политики по правовому информированию и правовому просвещению населения. Нотариус при исполнении своих профессиональных обязанностей в отношении с представителями всех ветвей власти и органов местного самоуправления должен быть независим, объективен, строго выполнять предписания закона. Нотариус обязан в определенных законом случаях в установленные сроки отвечать на запросы государственных органов, в том числе предоставлять сведения (документы), запрашиваемые уполномоченными органами, а при необходимости являться лично для участия в рассмотрении дел и решении вопросов, соблюдая при этом требования законодательства о тайне совершения нотариального действия. Итальянские нотариусы во взаимоотношениях с государственным органами, учреждениями и свободными профессионалами другой профессиональной категории нотариус должен вести себя согласно принципам независимости и уважения к их функциям и полномочиям. В особенности в отношениях с госорганами и учреждениями нотариус обязан: уважать рабочие функций, которые соответствующие лица, призваны выполнять, предлагая, в случае необходимости, его бескорыстное сотрудничество в рамках четкого различия между соответствующими полномочиями и обязанностями, и в то же время требовать от данных лиц точного выполнения их обязанностей и соблюдения нотариальных функций; воздержаться от использования в любой форме, для выполнения процессуальных дел в офисе, сотрудничество рабочего персонала государственных учреждений и органов; не использовать выгоду любого характера из отношений с государственными служащими. Нотариальная палата проводит проверки в сотрудничестве с руководителями государственных структур и учреждений, с тем, чтобы обеспечить строгое соблюдение вышеуказанных правил.

Много общего в этических нормах, касающихся вопросов, связанных с рекламой и информированием общественности. Интересен подход итальянских нотариусов в участии в теле-радио передачах, публикациях интервью и т.д. Участие в теле- радио передачах или сотрудничество с журналистскими колонками, а также публикация интервью, включая,

участие в культурных и спортивных передачах, и, в любом случае, по средствам всех каналов, доступных общественности (даже провоцируя непрямую профессиональную известность при помощи средств массовой информации), не должно служить инструментом: для распространения личных данных в рекламных целях, и, при сложившихся обстоятельствах, для создания общего имиджа, отличающего фигуру нотариуса, для выявления качества и достоверности информации — это не должно влиять на престиж и достоинство категории. Глава 8. Кодекс профессиональной этики нотариусов в Российской Федерации устанавливает ограничения и обязанности, связанные с рекламой и информированием общественности. Нотариус России обязан информировать граждан и организации о своем месте нахождения и режиме работы, в том числе посредством установления вывесок нотариальной конторы, указателей и размещения иной информации. Вывеска должна иметь наименование «нотариус» или «нотариальная контора», а также может содержать информацию о режиме работы и контактных телефонах. Содержание текста и макет вывески у входа в здание или помещение нотариальной конторы, её предельные размеры должны соответствовать требованиям, установленным нотариальной палатой. Информирование общественности о нотариате, нотариальной деятельности, средствах и возможностях, имеющихся в распоряжении нотариуса для удовлетворения потребностей обращающихся к ним лиц, не должно прямо или косвенно указывать на конкретного нотариуса или иным образом создавать преимущества одних нотариусов перед другими. Нотариус вправе на личном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» указать: имя нотариуса, имена и должности его работников; место нахождения, время работы, контактные телефоны, адреса электронной почты и иные, используемые средства связи с нотариусом и его работниками, банковские реквизиты счета нотариуса; возможность и порядок предварительной записи к нотариусу; размеры нотариальных тарифов, стоимость услуг правового и технического характера; справочную информацию о порядке совершения отдельных нотариальных действий; основные законы и другие нормативные правовые акты, регулирующие нотариальную

деятельность; иную, не противоречащую законодательству, настоящему Кодексу и не являющуюся рекламой, информацию. Нотариус не вправе, за исключением случаев, установленных настоящим Кодексом, распространять любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, информацию, адресованную неопределенному кругу лиц и направленную на привлечение внимания к конкретному нотариусу, формирование или поддержание интереса к нему и продвижение его нотариальной деятельности. Любая реклама деятельности нотариуса запрещена. Не допускается также предоставление нотариусом третьим лицам ложной, неполной или способной привести к ошибкам информации о существе и характере его деятельности. Раздел II «О рекламе» «Принципов профессиональной этики нотариусов Италии» предусматривает что, в интересах общественности разрешена реклама информационного характера, носящая здравый смысл, с общими личными данными, относящихся к деятельности и к случаю, содержащая организационные элементы, основанные на объективных и поддающихся проверке данных, при соблюдении независимости, достоинства и неприкосновенности государственной службы и профессиональной тайны. Запрещается, в любом случае, любая реклама, вводящая в заблуждение. Вместе с тем итальянским нотариусам разрешается распространение объективных личных данных, поддающихся проверке, например, таких как: указание образования и официально признанных профессиональных титулов; преподавание в университетах или в школах по повышению квалификации; указание магистерской степени или курсов по специализации или по повышению квалификации в юридической сфере; участие в конференциях и семинарах по юридическим темам; публикации юридического характера; получение предусмотренных университетских баллов; должности в официальных органах нотариата; участие и членство в некоммерческих организациях; Разрешается также некоторая реклама, общего характера, такая как: готовность работать в определенные дни и время; организационная структура офиса; месторасположение офиса и указания как до него добраться; указание знания иностранных языков самим нотариусом и рабочим персоналом

офиса. Общая информация о приблизительной сумме оплаты и стоимости услуг должна соответствовать требованиям прозрачности и правдивости, детально указывая расходы, авансы, государственные сборы, пошлины и платежи.

Есть в Кодексе профессиональной этики нотариусов в Российской Федерации и Принципах профессиональной этики нотариусов Италии и существенные различия и неясности. Неясно, в связи с чем в «Принципах профессиональной этики нотариусов» Италии дается понятие «публичного акта», Акта по «заверению подлинности подписей», «актов, относящиеся к автотранспортным средствам», положений об аутентификации (процессе проверки подлинности), о квалификации этих актов, которые в большей степени относятся к процессуальным, а не этическим нормам. Основное, на мой взгляд, различие, наших этических кодексов в том, что вопросы контроля и ответственности нотариусов за нарушение требований в Италии урегулированы специальным законодательством, предусмотренным в законе № 302/1998 Италии и его последующих дополнениях. Принципы профессиональной этики нотариусов определяют лишь общий порядок деятельности Окружных Нотариальных Палат, которые должны заниматься определенной формой надзора и контроля по выполнению этических обязательств в соответствии с законом № 302/1998 и последующих дополнений, с акцентированием внимания на вопросах, касающихся: незаконной конкуренции; рекламы; взаимоотношений с коллегами и Окружной Нотариальной палатой и Национальной нотариальной палатой, с представительствами иных организациями; по принятию или отказу введения практики; касающиеся личности, конфиденциальности и беспристрастности в выполнении работы нотариуса; полноты и точности заверенного нотариусом документа. Окружные Нотариальные палаты должны применить максимальную бдительность по внимательному, добросовестному и оперативному исполнению работы, которую нотариус должен демонстрировать во время ведения дел, любых возможных случаев несовместимости или конфликта, которые могут возникнуть в объяснении поверенной деятельности. Окружные Нотариальные палаты Италии должны принимать надлежащие меры

по организации осуществления работ, необходимых для обеспечения наилучшего выполнения всех исполнительных формальностей, указанных в Гражданско-процессуальном кодексе Италии. В отличие от «Принципов профессиональной этики нотариусов» Италии, Кодекс профессиональной этики нотариусов в Российской Федерации имеет существенное отличие в вопросе установления ответственности за этические проступки, который устанавливает не только дисциплинарную ответственность за виновное совершение дисциплинарного проступка, но и компетенцию по рассмотрению дел о дисциплинарной ответственности, процедуру рассмотрения дела о дисциплинарной ответственности. В целом можно констатировать, что сравнительный анализ «этических кодексов» Италии и России, показывает приверженность нотариусов Российской Федерации постулатам романо-германской системы права, выражающейся в общих началах регулирования вопросов профессиональной этики нотариусов России и Италии.

Нотариальные архивы Итальянской Республики и хранение документов нотариусов Российской Федерации (сравнительный анализ, пути и перспективы)

Система нотариального архивного производства Италии исходит, прежде всего, из традиций романо-германской системы права, позволяющей сохранять все акты гражданско - правового содержания в специальных хранилищах постоянно, независимо от идеологической, политической и экономической обстановки в Итальянском государстве. Именно поэтому в Италии создана уникальная система нотариальных архивов, которые позволяют хранить документы, заверенные и засвидетельствованные нотариусом за долгие годы.

В этом проявляется стабильность системы нотариата, укрепление частной собственности, возможность постоянной проверки чистоты сделок и документов.

Нотариальные архивы Италии имеют долгую историю. В основе регулирования нотариальной архивной деятельности Италии лежит большое количество законов и подзаконных актов. К законодательным актам, регулирующим архивную деятельность нотариуса относятся Закон о нотариате, принятый 16 февраля 1913 году, в котором

определены основы нотариального архивного дела, который постоянно изменялся и дополнялся положениями новых законов и Королевских указов, например, Королевским декретом от 31 декабря 1923 г., законом от 23 октября 1924 года, Королевским декретом от 14 июля 1937 г. № 3138, Законами Итальянской Республики от 17 мая 1952 г. № 629, от 28 июля 1961 г. №723, от 30 сентября 1963 г., №1409, и т.д. К подзаконным актам, регулирующим архивную нотариальную деятельность относятся Министерский указ от 23 мая 1916 года - «Инструкция для организации нотариата и нотариальных архивов», Межведомственное постановление от 12 декабря 1959 года - «Инструкция в отношении административного и бухгалтерского обслуживания нотариальных архивов» и т.д.

В течение всего существования современного нотариата, законодательство о нотариальных архивах Италии изменялось и дополнялось. Менялась и сама система нотариальных архивов. Можно выделить три уровня хранения документов, удостоверенных непосредственно итальянским нотариусом. Это – архив самого нотариуса, нотариальные архивы судебных округов (у нас районные, городские архивы администраций) и окружные нотариальные архивы (у нас – государственный архив области). Такая система появилась в результате реорганизации нотариальных архивов Италии в 1952 году. Реорганизация нотариальных архивов Италии была предусмотрена Законом от 17 мая 1952 № 629 разделом V «О нотариальных архивах» и Главой I «Об окружных нотариальных архивах» Закона от 2 июля 1957 г. № 588, а также дополнительными положениями к Закону от 17 мая 1952 г. № 629.

В соответствии с указанными законами управление нотариальными архивами находится в иерархическом и административном подчинении у Министерства юстиции Италии. Вместе с тем нотариальные архивы обладают независимой организационной структурой и самостоятельностью, особой системой финансирования. Министерство юстиции Италии осуществляет контроль за деятельностью нотариальных архивов, в том числе через генеральных прокуроров при апелляционных судах и прокуроров Республики при судах, а также Министерство юстиции Италии имеет право назначать любые проверки, которые

посчитает необходимыми.

Таким образом, нотариальные архивы Италии подразделяются на архивы нотариуса, архивы судебных нотариальных округов и окружные нотариальные архивы [1].

Нотариусы, ведут собственные архивы и передают дела в нотариальные архивы судебных округов. Нотариальные архивы судебных округов находятся в ведении окружных нотариальных архивов, в них передаются нотариальные акты из архивов судебных округов. Существует специфика правового регулирования нотариальных архивов отдельных городов Италии - Милана, Болоньи, Рима, Неаполя и Палермо, в которых учреждаются инспекторские отделения, территориальная компетенция которых представлена в специальном приложении к Закону от 19 июля 1957 г. № 588.

Окружные нотариальные архивы учреждаются в Коммунах – столицах нотариальных округов декретом Президента Республики, их компетенция распространяется на всю территорию соответствующего округа[2]. В районах и городах учреждаются и действуют нотариальные архивы судебного округа (обычно в городах).

Деятельность, связанная с архивным производством нотариуса урегулирована законодательством указанным выше, а также «Межведомственным постановлением от 12 декабря 1959 года, в части 2 «Нотариальные архивы» которого определяются основные принципы хранения документов нотариуса.

Архивное производство нотариуса Италии, прежде всего, связано с перечнями документов, принимаемых на хранение и помещениями, в которых хранятся документы, реестры и перечни. Указанные документы и предметы должны храниться в специальных шкафах, которые должны быть пронумерованы римскими цифрами, а отдельные шкафы арабскими цифрами, а отделения шкафов – буквами алфавита. В каждом нотариальном архиве в отдельных файлах на каждого нотариуса округа в хронологическом порядке должны

---

[1] E. Protetti C.Di Zenzo La legge Notarile Giuffre Editore 2009 - согласно поправке, внесенной в ст. 1 Закона от 28 июля 1961 г., №723.

[2] Поправка внесена во втором параграфе ст. 1 Закона от 28 июля 1961 г., №723.

храниться все документы и протоколы в соответствии со ст. 107, 108, 133 Закона о нотариате, 253 и 257 регламента № 1326 от 1914 года, а также документы, заявления, информация и прочие документы, касающиеся лично нотариуса.

Нотариус хранит:

1) заверенные подлинные копии нотариальных актов,

2) модули телеграмм и протоколы фонограмм;

3) копии записей, внесенных в реестр;

6) акты, полученные от лиц, уполномоченных исполнять обязанности нотариуса, после прекращения деятельности нотариуса;

7) нотариальные печати;

9) оригиналы договоров;

10) акты, реестры, журналы учета и печати, нотариуса, начиная со дня, когда архив был открыт для обслуживания населения. Заверенные подлинные копии нотариальных актов, составленных до учреждения нового архива на территории, входящей в судебный округ этого архива, если там не существует нотариальных архивов судебного округа.

Переплет актов, реестров и иных документов должен осуществляться таким образом, чтобы толщина каждого тома не превышала 10 сантиметров. Таким же образом нотариусы должны осуществлять переплет актов, реестров и списков, предусмотренных статьями 61 закона, 72 и 81 регламента, 21 королевского указа-закона № 1737 от 23 октября 1924 года. Заверенные копии нотариальных актов, полученные из бюро регистраций должны храниться в специальной папке. Циркуляры Министерства юстиции и Центрального бухгалтерского управления собираются в файлы, к которым ежегодно составляется опись. Отдельные файлы

Официального бюллетеня Министерства юстиции на основании приемочного акта фиксируются Главой архива в реестре корреспонденции.

Если во время проведения инвентаризации возникнет безотлагательная необходимость открыть наследственное дело, выдать копии, выписки или справки, составить любой другой акт, относящийся к компетенции нотариуса, нотариус либо архивариус вышестоящего архива может составить требуемый акт. Это полномочие распространяется также на делегированного служащего архива, если он обладает знаниями нотариуса; в противном случае составить акт будет уполномочен кто-нибудь из действующих нотариусов.

При составлении инвентарной описи на основании ст. 107 указанного выше Закона, должны соблюдаться следующие нормы: что касается актовых книг, журналов учета, реестров и указателей, необходимо проверить их количество, общее состояние и порядковый номер от первого до последнего акта, переплетенного в актовую книгу: при сомнении в правильной нумерации или при очевидном нарушении целостности актовых книг проверяется также количество листов; что касается разрозненных актов, необходимо указать общее число помимо номера, за которым каждый акт зарегистрирован в реестре.

Интересен вопрос о хранении завещаний. Папки с завещаниями и реестры актов «последней воли», копии завещаний[3], в связи со всеми актами «последней воли», хранятся в отдельном отсеке в собственном шкафу, ключ от которого находится у директора архива. Каждый отсек снабжен ярлыком с указанием имени нотариуса, принявшего хранящиеся здесь завещания. Публичные завещания после смерти завещателя и представления заявления заинтересованными лицами другими, после открытия и обнародования наследственного дела объединяются и переплетаются нотариусом в отдельную книгу, которая помещается после прочих актовых книг нотариуса-составителя. Порядковый номер каждого завещания и хронологический порядок, с соблюдением которого оно должно находиться в книге,

[3] E. Protetti C.Di Zenzo La legge Notarile Giuffre Editore S.p.A Milano, 2009

установлены ст. 61 указанного выше Закона. При отмене завещания в папку вкладывается карточка с указанием причины отмены, даты составления соответствующего акта и номера, за которым завещание было зарегистрировано в реестре архива. При получении собственноручно написанных завещаний, переданных нотариусу, каждое из них лица, проводящие инвентаризацию, должны запечатать в подписанный ими конверт; как эти завещания, так и другие завещания, находящиеся в разных делах, нужно перечислить в отдельном списке на чистом листе и не регистрировать, все лица, проводящие инвентаризацию, должны подписать этот список на полях каждого листа и в конце. В протоколе инвентаризации указывается общее число завещаний, вошедших в список, сам список не прикладывается к протоколу, а должен храниться с указанными выше разными делами.

Копии частных актов, оригиналы и копии нотариальных актов, составленных в иностранном государстве, заверенные копии, переданные хранителями реестров недвижимости, оригиналы договоров о франкировании, заключенные казенными учреждениями (ст. 106, пп. 1, 4, 8, 9 Закона) хранятся в шкафах отдельно от шкафов, отведенных актам и нотариальным копиям и, соответственно, в других отсеках; они складываются в папки в соответствующем порядке.

В случае смерти, отстранения, смещения или освобождения нотариуса от деятельности по состоянию здоровья или по какой-либо другой причине, препятствующей ведению практики, суд, как только опечатает все акты, реестры и бумаги нотариальной конторы в соответствии с предписанием ст. 39 Закона, информирует об этом президента Нотариального совета и архивариуса и определяет не менее, чем за пять дней дату и время для снятия печатей и инвентаризации актов, реестров и прочих нотариальных бумаг.

Архивариус должен, проведя инспекцию и проверку, предписанную ст. 108 Закона, завершить и упорядочить незаконченные и несортированные акты; рассортировать сами акты,

реестры и другие несортированные нотариальные бумаги, составить указатели, если книги ими не снабжены. Не нужно проводить инвентаризацию бумаг, не имеющих отношения к ведению профессиональной деятельности; в инвентарную опись должны быть включены собственноручно написанные завещания, переданные нотариусу.

Расходы на завершение и упорядочение актов, равно как на сортировку самих актов, реестров и прочих нотариальных бумаг, на составление указателей, возмещает освобожденный либо отстраненный нотариус, либо в случае смерти – его наследники.

Во всех видах нотариальных архивов услуги, связанные с обслуживанием населения оказывают не менее двух служащих, которые вносятся в реестр сотрудников исполнительной власти. Нотариус или ответственный руководитель нотариального архива наделяет одного из них полномочиями по поиску и выдаче документов, запрашивающим их лицам с обязанностью постоянного присутствия и наблюдения в зале консультаций и контроля за целостностью документов в момент их возврата. В других нотариальных архивах, наоборот, такие услуги оказывает лично руководитель архива, который в любом случае отвечает за наблюдение за всем вышеперечисленным. Выдача копий, выписок и свидетельств осуществляется в хронологическом порядке за исключением срочных случаев, в которых сбор за заверение документов увеличивается вполовину в соответствии со ст. 28 и 41 закона № 1158 от 22 ноября 1954 года. В первую очередь рассматриваются запросы от государственных органов исполнительной власти, помеченные как срочные. Копии документов в исполнительной форме, запрошенные физическими лицами, могут также быть получены лицами, которым запрашивающее лицо выдало специальную доверенность. Выдача запрошенной копии в исполнительной форме должна быть отмечена нотариусом или руководителем архива в форме записи на полях оригинала с указанием даты и лица, на имя которого выдана копия. Архиватор (ответственный за архив) может не удостоверить копии или выписки, подготовленные сторонами. Для изготовления фотографических копий актов, хранящихся в нотариальных архивах, должно быть представлено специальное заявление с

указанием выбранного фотографа. В этом случае удостоверяется только то, что фотография была снята с оригинала, в существующей нотариальной конторе.

Учащимся разрешено бесплатно проводить исследования, чтение и осмотры с научной, литературной и исторически-исследовательской целью, при условии предварительного направления письменного запроса, содержащего специальное уточнение цели исследования. Внизу заявления архивариус нотариального архива должен поставить отметку о разрешении. Разрешение не может быть выдано тому, на кого был наложен штраф или тому, кто был признан недееспособности и утерял права избирателя, и тому, кто вследствие нарушения был исключен из других нотариальных архивов, государственных архивов и библиотек.

В соответствии со статьей 2 **Закона от 17 мая 1952 года в Италии существуют нотариальные архивы судебных округов, которые подчинены окружным нотариальным архивам**. Они находятся в иерархической подчиненности друг к другу и зависят друг от друга. Глава II «О нотариальных архивах судебных округов (районные и городские архивы) определяет порядок создания и функционирования указанных архивов. Архив по возможности должен находиться в центре населенного пункта, поблизости от других государственных учреждений; в любом случае, он должен быть надежным, сухим, проветриваемым, оснащенным всем необходимым для выполнения своего предназначения. Оригинальные акты и реестры должны храниться в фонде, отдельном от фонда копий, по возможности, в другом зале или даже на другом этаже здания архива. Актовые нотариальные книги распределяются в хронологическом порядке, нотариус за нотариусом; на корешке должен быть ярлык с указанием порядкового номера книги, имени нотариуса и временного периода, к которым относятся содержащиеся в каждой книге акты.

Статьи 119-120 Закона от 17 мая 1952 года говорят о том, что архивариус и казначей архива судебного округа назначается из числа нотариусов – владельцев контор, приписанных к столице округа либо из числа людей, удовлетворяющих требованиям, предъявляемым к

возможности быть нотариусом, декретом Министра юстиции по предложению архивариуса Окружного нотариального архива после заслушивания органов административной исполнительной власти заинтересованных коммун.[4] Когда место архивариуса нотариального архива судебного округа становится вакантно, мэр Коммуны – столицы судебного округа должен в течение трех дней уведомить об этом архивариуса окружного нотариального архива, а тот немедленно информирует об этом прокурора Республики. Прокурор Республики сообщает об этом в течение следующих пяти дней Министерству юстиции, которое должно позаботиться о назначении временно исполняющего обязанности директора архива. Размер оклада архивариуса устанавливается раз за разом для каждого из архивистов Министром юстиции по предложению заинтересованных Коммун, после заслушивания мнения архивариуса окружного нотариального архива и прокурора, вознаграждение архивариус получает непосредственно от заинтересованных Коммун. Архивариус должен зарегистрироваться как резидент Коммуны, в которой находится архив. В соответствии со статьей 123 к архивариусу применяются предписания Закона о юридическом статусе гражданских служащих и ст. 12 Закона от 17 мая 1952 г., № 629. В том, что касается наличия, временного прекращения работы, отпусков, увольнения, отстранения от службы, восстановления на службе и дисциплинарных наказаний, к Архивариусам Архивов Судебных округов применяются предписания Закона о юридическом статусе гражданских служащих. Архивариус Нотариального архива Судебного округа дает разрешение на проверку и чтение хранящихся в архиве актов, выдает по ним справки, выписки и копии, в соответствии со ст. 2714 Гражданского кодекса, соблюдая предписания стт. 68 и 69. У каждого нотариального архива судебного округа есть график работы, установленный архивариусом окружного нотариального архива по предложению архивариуса архива. При несогласии решение принимает прокурор Республики. Каждый нотариальный архив судебного округа должен иметь:

---

[4] Стт. 119 и 120 тем самым заменены ст. 8 Королевского декрета от 31 декабря 1923 г., №3138.

1) квитанционную книжку;

2) реестр участников.

До введения реестров в оборот суд должен пронумеровать каждый лист и завизировать. На первой странице реестров должно быть указано количество листов реестра; это объявление Директор нотариального архива должен снабдить датой, подписью и скрепить своей должностной печатью. Кроме того, каждый архив должен быть снабжен двумя печатями с надписью: «Нотариальный архив Судебного округа…» (название Коммуны – столицы Судебного округа).

Копии нотариальных документов складываются в папку нотариуса, в хронологическом порядке, в соответствии с датой получения акта, и хранятся в специальных конвертах. После прекращения деятельности нотариуса, копии из соответствующей папки переплетаются в книги, согласно инструкциям, время от времени устанавливаемым архивариусом нотариального архива судебного округа. Архивариус должен поддерживать в порядке акты и составлять инвентарную опись в присутствии служащего окружного нотариального архива, уполномоченного архивариусом окружного нотариального архива. Указанную инвентарную опись нужно составлять в двух экземплярах: один для передачи в окружной нотариальный архив, второй – для хранения в самом нотариальном архиве судебного округа. В случае невыполнения Министерство Юстиции устанавливает последний срок, по истечении которого само Министерство за счет заинтересованных Коммун, рассортировывает акты либо проводит инвентаризацию документов, требующих сортировки либо инвентаризации. В случае, если нотариальные документы хранятся в нотариальных архивах судебных округов руководитель нотариального архива направляет в органы судебной власти оригиналы документов, хранящихся в архиве, указав в специальном реестре фамилию и имя нотариуса, дату и реестровый номер самого документа, реквизиты постановления органа судебной власти и реквизиты протокола. В конце каждого документа он должен указывать, было ли судебное

решение итоговым и если оно было таковым, запрашивать в соответствующей канцелярии возврат переданного ей оригинала документа

Нотариальные печати, хранящиеся в архиве, как только становятся непригодными для использования, распределяются в хронологическом порядке в специальном шкафу либо витрине и снабжаются ярлыком с указанием фамилии и имени нотариуса, причины и даты архивирования. Ключ от шкафа архивариус хранит у себя.

Заверенные подлинные копии нотариальных актов складываются в папки, отдельные для каждого нотариуса, в хронологическом порядке, в соответствии с датой получения акта. В соответствии с нормами, описанными в предыдущей статье, копии будут переплетены в книги, с тем, чтобы соответствующие им оригинальные акты были изъяты и сданы на хранение в архив. Бланки и заявления хранятся в отдельных для каждого нотариуса конвертах, конверты хранятся вместе с книгами копий, о которых идет речь выше.

Запросы на прочтение или проверку документов, хранящихся в архиве, должны быть заполнены и подписаны заинтересованными лицами соответствующие формы с указанием фамилии, имени и адреса, основание, предполагаемую или точную дату документа и нотариуса, который его оформил. Руководитель архива или служащий, которому были переданы соответствующие полномочия, после установления личности заявителя должен записать на указанных формах, которые должны быть сохранены и размещены в хронологическом порядке в специальных файлах, реквизиты документа, дата и время его выдачи заинтересованному лицу и его возврата, кроме того должны быть указаны суммы сборов, подлежащие уплате Архиву в соответствии со ст. 25, 26 и 40 Положения о нотариальных тарифах, а также реквизиты квитанции об оплате.

В соответствии со статьей 125 указанного выше Закона прибыль архивариуса нотариального архива судебного округа переводится в пользу заинтересованных Коммун. Правила взыскания прибыли, оплаты расходов и всех прочих вопросов финансового

управления нотариальными архивами судебных округов устанавливаются заинтересованными Коммунами, за исключением инспекционного надзора архивариуса окружного нотариального архива. Расходы, включая выплату заработной платы архивариусу должны авансироваться Коммуной, где находится архив, за исключением обращения Коммуны к кому положено. С этой целью архивариус архива должен своевременно обращаться к мэру указанной Коммуны за соответствующей выплатой.

Нотариальные архивы судебных округов подчиняются управлению и надзору архивариуса окружного нотариального архива. Архивариусы окружных нотариальных архивов должны контролировать ежегодные счета нотариальных архивов судебных округов.

Архивариус окружного нотариального архива следит за регулярным режимом работы в нотариальных архивах судебных округов и дает архивариусам этих архивов инструкции, которые сочтет необходимыми. Кроме того, он может предлагать необходимые проверки. Если архивариус нотариального архива судебного округа не соблюдает полученные инструкции, то архивариус окружного архива уведомляет об этом прокурора Республики для получения необходимых распоряжений. При упразднении судебного округа упраздняет также нотариальный архив судебного округа. Декрет Главы государства об упразднении архива указывает, должны ли акты и документы быть переданы на хранение в Нотариальный архив Судебного округа, с которым был объединен упраздненный архив, или в Окружной нотариальный архив. Нотариальный архив судебного округа может быть упразднен по просьбе заинтересованных Коммун или из-за серьезных продолжительных нарушений в хранении и содержании актов и бумаг: в этом случае акты и документы перевозятся в окружной нотариальный архив за счет Коммуны, где находился упраздненный архив, если саамам Коммуна не обратиться к кому положено.

В каждом нотариальном архиве должны вестись следующие реестры:

а) отчет по депозитам, и предоставлению услуг для публикации, открытия, регистрации и возвращения завещаний, хранящихся в архиве,

б) реестр нарушений законодательства и нотариального регламента,

в) реестр для квитанций по выпискам из реестра за месяц и подтверждающих справок,

г) реестр лиц, лишенных дееспособности, правоспособности, обанкротившихся и лиц, назначение которых по любой причине было аннулировано, а также лиц, приговоренных к штрафу, которые находятся в состоянии легального интердикта. Список, упомянутый в ст. 56 регламента, должен вестись постоянно в нотариальном архиве. В конце каждого месяца Глава архива передает в национальную кассу нотариата специальную таблицу, в которой показан размер гонораров, полагающихся окружным нотариусам и взносы, подлежащие выплате вышеуказанной кассе.

Окружные нотариальные архивы создаются в соответствии с главой I «Об окружных нотариальных архивах» Закона от 2 июля 1957 г. № 588. В окружных нотариальных архивах хранятся документы за последние сто лет. Все остальные документы любого характера, как оригиналы, так и копии, находящиеся на хранении в нотариальных архивах, должны быть переданы в государственные архивы. После осуществления первой передачи, каждые десять лет производится перевод документов за соответствующее прошедшее десятилетие.

Окружной нотариальный архив не может быть открыт для оказания услуг населению пока не будут должным образом обустроены помещения и необходимые средства, а также пока не будут назначены архивариус и другие служащие. О дне, когда новый окружной нотариальный архив открывается для оказания услуг населению, Министерство Юстиции Италии должно уведомить в объявлении, опубликованном в «Бюллетене» самого Министерства юстиции Италии и в «Гадзетта Уффичиале». Объявление размещается бесплатно.

Окружной нотариальный архив учреждается в коммунах – столицах нотариальных округов.[5] При наличии особых условий местоположение Окружного нотариального архива по декрету Главы государства может быть перенесено в другую Коммуну округа, а не в той Коммуне, где находится штаб-квартира Нотариального Совета.[6]

В исключительных случаях окружной нотариальный архив может быть перенесен в из столицы округа в другую коммуну нотариального округа до тех пор, пока не представится возможность объединить его с соответствующим окружным нотариальным архивом.

При изменении судебного округа Министерство Юстиции Италии должно своим декретом предписать, какие именно акты следует в него передать.

Подобные полномочия осуществляются Министерством в отношении актов, полученных после даты упразднения и переданных в компетентные архивы нотариусами, прекратившими свою деятельность в конторах позже восстановленного Округа.

О передаче актов, рассмотренной в предыдущих параграфах, Министерство Юстиции может распорядиться в своем декрете и в случае восстановления упраздненного округа, и в случае объединения его с другим нотариальным округом. В этом случае передача актов осуществляется в нотариальный архив, действующий в последнем округе.[7]

В соответствии со ст. 3 Королевского декрета-закона от 14 июля 1937 г., № 1666 по предложению Министерства Юстиции Италии, совместно с заинтересованными Министерствами, декретами Главы Итальянского Государства предусмотрена сдача на хранение в окружные нотариальные архивы оригиналов соглашений, заключенных в предусмотренных законом случаях, отличными от нотариусов лицами. Регистраторы реестра в марте каждого года обязаны передавать в нотариальные архивы, заверенные подлинные

---

[5] Поправка внесена во втором параграфе ст. 1 Закона от 28 июля 1961 г., №723.
[6] Параграф 1 ст.5 Королевского закона-декрета от 14 июля 1937 г., №1666.
[7] Ст.7 Королевского закона-декрета от 14 июля 1937 г., №1666.

копии актов, десятилетний срок со дня регистраций которых истек до 31 декабря прошлого года. В архивы должны быть также переданы хронологические индексы или рубрики, которыми должна быть снабжена каждая папка с копиями, в соответствии с нормами, установленными регламентом по выполнению закона о регистрационных пошлинах. Регистрационные отделы, находящиеся в той же Коммуне, что и нотариальный архив, осуществляют непосредственную передачу; находящиеся за пределами Коммуны, где находится нотариальный архив, пользуются услугами почтовых отделений и отправляют тщательно запечатанные пакеты заказным отправлением. Папки должны сопровождаться сводным перечнем, составленным в трех экземплярах, один из которых сразу возвращается в качестве полученного уведомления архивариусом за его подписью. Что касается двух других экземпляров, то один остается в архиве, а второй после проверки копий, возвращается отправителю с указанием возможных недочетов замечаний; получатели реестра обязаны предоставить необходимые объяснения. Проверка может осуществляться только лишь служащими нотариального архива без присутствия или представительства служащих регистрационного отдела.

Хранение заверенных копий, которые хранители реестров недвижимости обязаны передавать в архив в соответствии с предписаниями Закона от 25 июня 1943 г., № 540, осуществляется из года в год в декабре. Те же нормы соблюдаются при хранении оригиналов договоров франкирования, которые казенные учреждения должны выполнять в соответствии со ст. 106, пункт 9 Закона. Сдача актов, пятилетний срок со дня заключения истек в декабре прошлого года, осуществляется в марте. Для хранения в архивах оригиналов и копий нотариальных актов, составленных в иностранном государстве, необходимо составить соответствующий протокол с соблюдением норм и форм, предписанных для нотариальных актов.

Прокуроры Республики и Генеральные Прокуроры Республики, когда получат извещение о том, что не уполномоченные легально лица удерживают у себя по какой-либо

причине нотариальные акты и документы, подлежащие хранению в архиве, или когда констатируют, что подобные акты и документы были или будут выставлены на продажу, должны начать процесс изъятия подобных актов и документов, подав иск в компетентный гражданский Суд, приняв, при необходимости, разрешенные для этого законом меры предосторожности, и твердо настаивая на привлечении к гражданской и уголовной ответственности. Архивариусам следует сообщать о подобных случаях, как только они о них узнают, даже если речь идет об актах и документах, не относящихся к их архиву.

У каждого окружного нотариального архива есть архивариус, являющийся одновременно казначеем архива. В окружной нотариальный архив сдаются на хранение:

1) заверенные подлинные копии нотариальных актов, которые регистрационные отделы обязаны передавать в архив по истечении десяти лет с момента регистрации акта, и которые не должны храниться в Архивах судебных округов в соответствии со следующими статьями (1);[8]

2) модули телеграмм и протоколы фонограмм, о которых идет речь в ст. 71;

3) копии записей, внесенных в реестр, о которых см. ст. 65;

4) оригиналы и копии составленных публичных актов и частных договоров, заверенных в иностранном государстве до их использования на территории Итальянского государства, если только они не были уже сданы нотариусу, практикующему в Италии; освобождены от обязательной сдачи акты, перечисленные в параграфе 2 ст. 14 конвенции, ратифицированной на основании Закона от 2 мая 1977 г., №342, для которых предусмотрена обязательная регистрация в книге земельной собственности и в этом случае к ним применяются предписания параграфов 13-3, 13-4 и 13-5 статьи 3 Законодательного декрета от 27 апреля 1990

[8] Ст. 18 ДПР от 26 апреля 1986 г., №131, устанавливает, что «регистрационный отдел хранит оригиналы и копии, удержанные на основании ст. 16, а также формы, о которых см. ст. 17, и по прошествии десяти лет передает их в нотариальный архив за исключением отмененных договоров, которые следует уничтожать».

г., №90 преобразованного поправками, внесенными Законом от 26 июня 1990 г., №165, об обязанности указывать земельный доход от недвижимости – объекта акта, то есть, тем самым судья, регистрирующий сделки с землей, заменяется государственным служащим, уполномоченным передавать акт в окружное бюро взыскания прямых налогов.[9]

5) реестры, журналы учета и акты, принадлежавшие умершим нотариусам или окончательно прекратившим свою деятельность либо перенесшим контору в округ другого Нотариального совета;

6) акты, полученные от лиц, уполномоченных исполнять обязанности нотариуса, в соответствии со ст. 6, после прекращения деятельности нотариуса;

7) нотариальные печати в случаях, перечисленных в стт. 23 и 40;

8) заверенные копии, не сданные в регистрационные отделы, частных заверенных договоров, которые хранители реестра недвижимости должны сдать в архив в соответствии с предписаниями Закона от 24 июня 1943 г., №450[10]

9) оригиналы договоров о франкировании, заключенные казенными учреждениями, в соответствии со ст. 8 Закона от 19 января 1880 г., №5253;

В новоучрежденный окружном нотариальном архиве хранятся акты, реестры, журналы учета и печати, относящиеся к судебному округу архива, начиная со дня, когда архив был открыт для обслуживания населения. На основании декрета Министерства юстиции Италии и после заключения Совета администрации, может быть разрешена передача заверенных

---

[9] Текст п.4 заменен ст. 3 Законодательного декрета от 31 декабря 1996 г., №669, преобразованного поправками, внесенными в Законе 28 февраля 1997 г., №30.

[10] Ст. 31 действующего Закона от 25 июня 1943 г., № 540 устанавливает, что помимо оригинала договоров, подлежащих хранению, в хранилищах Реестров недвижимости на основании стт. 2658-2835 и 2843 ГК, стороны должны представить также нотариально заверенную копию договора. Хранители должны в конце каждого года пересылать указанные копии в окружной нотариальный архив. Копия не нужна, если договор уже заверен нотариусом и зарегистрирован.

подлинных копий нотариальных актов, составленных до учреждения нового архива на территории, входящей в судебный округ этого архива, если там не существует нотариальных архивов судебного округа.

В соответствии со статьей 107 Закона от 17 мая 1952, № 629 Раздела V О нотариальных архивах Главы I Об окружных нотариальных архивах передача актов, книг и печатей, реестров, журналов учета и актов, принадлежавшие умершим нотариусам или окончательно прекратившим свою деятельность либо перенесшим контору в округ другого Нотариального совета; акты, полученные от лиц, уполномоченных исполнять обязанности нотариуса, в соответствии со ст. 6, после прекращения деятельности нотариуса; нотариальные печати в особых случаях, перечисленных в стт. 23 и 40 Закона, что осуществляется в конце месяца со дня прекращения деятельности или переноса конторы.

Директор окружного нотариального архива приступает к изъятию печатей и переносу актов, томов и печатей из конторы нотариуса при участии президента нотариального совета округа либо делегированного им члена. В случае освобождения из-за отказа или переноса конторы передача осуществляется нотариусом либо его особым поверенным в штаб-квартире архива архивариусу при участии президента нотариального совета округа, в котором был зарегистрирован нотариус, либо при участии делегированного им члена совета.

Директор нотариального архива составляет протокол, содержащий инвентарную опись переданных либо изъятых вещей, который за его подписью, подписью президента нотариального совета либо делегированного им члена, а также – нотариуса либо его поверенного, будет храниться в нотариальном архиве. В случае, когда передачу осуществляет нотариус либо его поверенный, протокол составляется в двух оригинальных экземплярах, один из которых выдается нотариусу.[11] Расходы, связанные с опечатыванием и изъятием печатей, инвентаризацией, транспортировкой и депонированием в архиве, а также все другие

[11] Параграфы 1 и 2 изменены ст. 233 Законодательного декрета от 19 февраля 1998 г., №51.

сопутствующие расходы оплачивает архив. Инвентарная опись освобождена от уплаты гербового и регистрационного сборов.[12] Расходы, необходимые для транспортировки и передачи актов, а также для предварительной сортировки, предусмотренной ст. 69 и 70 регламента от 2 октября 1911 г., №1163, оплачивает принимающий архив.

Что касается реестров, журналов учета и нотариальных актов, столетний срок хранения считается со дня окончательного прекращения деятельности нотариусов; что касается не нотариальных актов и документов, то со дня составления. Передача заверенных подлинных копий и хранения старых документов, выполняются по правилам, установленным регламентом для государственных архивов от 2 октября 1911 г., №1163. В отсутствие архивариуса или при наличии уважительной причины все действия, включая изъятие и хранение актов в архиве, выполняет служащий архива, уполномоченный на основании ст. 12 Закона от 17 мая 1952 г., №629. В соответствии со статьей 108 Закона от 17 мая 1952, № 629 после хранения оригинальных актов, реестров и журналов учета сразу же переходят к инспекции и проверке всех указанных актов, реестров и журналов учета в присутствии архивариуса, что должно подтверждаться соответствующим протоколом, составленным архивариусом.[13] Копия этого протокола может быть по требованию выдана на гербовом бланке нотариусу, его наследникам или имеющим на это право лицам. Таким образом, проверка актов, которые ранее были представлены нотариусу для инспектирования, проводится архивариусом и заключается в том, чтобы удостовериться, соответствует ли их количество и нынешнее состояние сохранности результатам протоколов, составленных во время предыдущих проверок. При несоответствии архивариус уведомляет нотариуса либо его

---

[12] По новым дисциплинарным правилам уплаты гербового сбора (Декрет Президента Республики от 26 октября 1972 г., №642) и налоговым льготам (ДПР от 29 сентября 1973 г., №601) взыскание гербового сбора отменено. Остается в силе взыскание регистрационного сбора, если речь идет об акте, составленном Государственной администрацией, включая акты, регистрация которых необязательна (ст. 1 Таблицы Приложения В к ДПР от 26 октября 1972 г., №634).

[13] Изначальный текст предусматривал, что протокол должен быть составлен на не гербовом бланке. Эта льгота была отменена Декретом Президента Республики от 29 сентября 1973 г., №601.

наследников о выявленных нарушениях или пробелах и призывает их исправить все недочеты. О проведенной проверке, ее результатах и предпринятых, если требуется, мерах, составляется соответствующий протокол. Для актов, которые ранее не учитывались при инспектировании, инспекция проводится по правилам, указанным в стт. 128 и 129 Закона от 17 мая 1952, № 629. Статья 109 Закона говорит о том, что оригинальные акты и реестры должны храниться в архиве, в фонде, отдельном от фонда копий. Копии должны быть переплетены в книги, соответствующие книгам оригинальных актов каждого нотариусы. Замечание в отношении реестров: реестровые книги с зарегистрированными актами, составленными между живущими лицами, должны размещаться за серией актовых книг каждого нотариуса.

Порядок архивации следующий: для копий частных актов по регистрационному номеру; для иностранных актов по номеру внесения в реестр архива; для заверенных копий, переданных хранителями ипотечной базы данных, по дате представления в указанную базу данных; для оригиналов договоров о франкировании по дате заключения договора. Папки следует сшивать и по мере необходимости переплетать в книги, либо хранить в специальных ящиках.

Копии реестров, которые нотариусы обязаны представлять ежемесячно в силу ст. 65 Закона, складываются в отдельные для каждого нотариуса папки после внимательного изучения. Копии реестра актов «последней воли» хранятся таким же образом, как завещания.

В статья 110 Закона от 17 мая 1952, № 629 подробно описываются обязанности архивариуса. Архивариус представляет архив, в интересах которого может выполнять, соблюдая нормы, любые архивные действия. Архивариус ответственен за хранение и сохранность всех документов, реестров и печатей, сданных в архив. Он следит за нормальным ходом деятельности архива, за точным выполнением обязательств нотариусов перед архивом, сообщает компетентным властям о штрафах, наложенных на нотариусов или других лиц за несоблюдение нормативных предписаний, касающихся архивов. Ежегодно он подсчитывает

расходы архива за минувший год, составляет предварительную смету на текущий год и представляет их для одобрения в Министерство Юстиции Итальянской Республики.

Архивариус, в качестве казначея архива, в соответствии с процедурой, описанной в соответствии со статьей 111 и ст. 94, взыскивает положенные архиву пошлины и сборы на основании тарифной нормы, прилагаемой к настоящему Закону от 17 мая 1952, № 629; заботится о служебных расходах и выплачивает заработную плату, согласно нормам, которые должны быть установлены в регламенте. Для взыскания положенных архиву пошлин и сборов и зарегистрированные в дебете во исполнение законов о безвозмездном попечительстве, Архивариус может пользоваться предписанием.

Архивариус позволяет инспектировать и читать акты, хранящиеся в архиве, выдает их копии, в том числе – в исполнительной форме, равно как выписки, справки о наличии или отсутствии. В копии, в справке и в выписке должен быть указан номер гербовой марки об уплате соответствующих сборов либо номер, под которым счет зарегистрирован в реестре дебетовых операций.[14] Архивариус, не выполняющий перечисленные выше формальности, будет оштрафован в размере от €0,1 до €0,21.[15] Архивариус выполняет свои должностные обязанности также при открытии наследственного дела, обнародовании и оглашении собственноручно написанных завещаний либо секретных материалов, хранящихся в архиве, соблюдая положения стт. 608, 620 и 621 Гражданского Кодекса Италии. На копиях, выписках и справках, подлежащих выдаче, во исполнение предписаний всегда должен стоять оттиск служебной печати. Директор Архива на время отсутствия или при уважительной причине может делегировать все или некоторые из своих функций служащему архива, с одобрения председателя Суда. Если отсутствие или уважительная причина сохраняются более шести

---

[14] Этот параграф был изменен ст. 32 Королевского декрета от 23 октября 1924 г., №1737, исправлен Законом от 18 марта 1926 г., №562, который отменил особый хронологический реестр, предусмотренный ст.112 Закона о нотариате. Поэтому из текста устранены все упоминания о вышеуказанном реестре.

[15] ст. 24 Декрета-закона от 9 апреля 1948 г., №528.

месяцев, то Министерство Юстиции Италии обязано назначит временно исполняющего обязанности директора. Если делегированное лицо либо временно исполняющий обязанности директора не является служащим группы А, то Председатель суда обязан поручить местному нотариусу заверять копии в исполнительной форме и выполнять действия по открытию наследственного дела, обнародовании и оглашении собственноручно написанных завещаний и секретных материалов.[16]

Продолжительность рабочего дня нотариальных архивов семь часов, за исключением праздничных дней, установленных Законом от 5 марта 1977 г., №54, когда рабочий день составляет не более трех часов при этом служащие выполняют обязанности посменно. На входной двери архива должна быть закреплена табличка с расписанием работы. Нотариус при жизни может изучать сданные им на хранение оригинальные акты и реестры без уплаты каких-либо пошлин. В каждом архиве должны быть составлены два генеральных указателя в алфавитном порядке, один – для нотариусов, где будут указаны фамилии и имена нотариусов, чьи акты сданы на хранение в архив, и дата первого и последнего составленного каждым из них акта; во втором – будут указаны фамилии и имена сторон, участвовавших в составлении акта. В первом также должны быть указаны шкафы, где хранятся акты каждого нотариуса; во втором должна указываться типология акта и дата составления, а также – имя составившего его нотариуса. Генеральный указатель нотариусов должен обновляться сведениями о каждом из нотариусов сразу после сдачи актов в архив. Генеральный указатель сторон представляет собой картотеку с выписками из актов, пополняемую в течение достаточного срока после сдачи актов на хранение. Помимо этих указателей архив должен иметь и указатель всех актов «последней воли», полученных нотариусами: он составляется из выписок реестровых копий, ежемесячно предоставляемых нотариусами. В нем также следует делать отметку об

[16] Параграфы 6, 7 и 8 заменяют три параграфа ст. 12 Закона от 17 мая 1952 г., №629.

обнародовании указанных актов, как только об этом станет известно. Этот указатель должен храниться точно также как предписано для завещаний.

Запрещено входить в архив и оставаться там в ночное время, приносить, разжигать и оставлять на какое бы то ни было время огонь или светильник, курить в помещениях архива без особого разрешения архивариуса, который несет ответственность за выполнение данных предписаний. Нотариусу и другим служащим категорически запрещается изымать из архива акты, реестры, журналы учета, копии, печати, за исключением предусмотренных законом случаев, в которых архивариус должен соблюдать правила, установленные для нотариусов.

Нарушителям статей указанных выше в соответствии со статьей 116 Закона от 17 мая 1952, № 629 кроме основных штрафов, установленных Уголовным кодексом, нарушители предыдущей статьи наказываются уплатой пени в размере от €0,2 до €1,65[17]; в случае повторения служащий архива может быть также наказан отстранением от службы и увольнением. К уплате штрафов, нарушителя, заслушав его, приговаривает суд в совещательной комнате. Все средства перечисляются в пользу нотариального архива. К архивариусам нотариальных архивов судебных округов и коммунальных архивов применяются, насколько это возможно, те же самые дисциплинарные предписания, что к архивариусам окружных архивов. Когда есть обоснованная причина подозревать, что исследование может привести к убыткам для управления в виде потери архивных сборов, установленных законодательством, разрешение может быть отозвано. Указанное выше положение должно соблюдаться, в том числе и регистраторами нотариальных архивов, в отношении завещаний, которые находятся на хранении в архивах в момент смерти завещателя. Регистратору запрещено получать любые суммы за регистрацию актов последнего волеизъявления, размещенных в архиве, если сама регистрация и оплата соответствующего сбора производится исключительно за счет лиц, являющихся наследниками по закону. В случае

[17] Указанный размер пеня установлен ст. 24 Декрета-закона от 9 апреля 1948 г., №528.

несоблюдения указанных положений регистратор должен немедленно проинформировать об этом Министерство юстиции Италии. В реестре регистраторы должны указывать сборы и взносы, подлежащие оплате в пользу архива за документы, полученные от нотариусов в пользу лиц или компаний, принятые на безвозмездной основе, или документы, запрошенные в соответствии со ст. 33 закона № 1158 от 22 ноября 1954 года или которые необходимы для гражданского судопроизводства. Общий список нотариусов, а также общий список документов, выражающих последнее волеизъявление, предусмотренные соответственно статьями 114 Закона о нотариате и 27 королевского указа-закона № 1737 от 23 октября 1924 года, всегда должны соответствовать текущей действительности. В многопрофильном деле, приведенном в ст. 27 королевского указа-закона № 1737, должны быть указаны режим, имя, место и дата рождения, место проживания наследодателя, а также дата, реестровый номер и тип каждого завещания, оформивший его нотариус, и дата перехода документов между живыми с соответствующим реестровым номером. В деле также указываются уже опубликованные собственноручно написанные завещания, доверенные лица, покинувшие конторы нотариусов и отмены завещаний. В случае, предусмотренном ст. 45 закона № 1158 от 22 ноября 1954 года, Регистратор при оформлении каждой копии, вносит примечание в реестр, указывая при этом количество страниц, сумму, выплаченную за сборы на внесение записи, имя частного исполнителя и размер оплаты данной услуги. После оформления копии, Регистратор и уполномоченное лицо ставят собственные подписи в вышеуказанном реестре. В сводном положении, которое должно вестись в хронологическом порядке, должны быть отмечены документы нотариусов, а также официальные публичные документы, одобренные в соответствии со ст. 6 Закона о нотариате, которые прекратили осуществление деятельности копиями документов, отправленных зарубежными государственными органами и консульскими учреждениями.

Подводя итог нотариальной архивной деятельности нотариусов Италии следует отметить, что нотариальные архивы Итальянской республики, являются органичной частью системы нотариата Италии, имеют подробную регламентацию, существуют как самостоятельные юридические образования, имеющие строгую нотариальную специализацию, поддерживаются и контролируются как нотариальным сообществом Италии, так и государством.

В отличии от Итальянской Республики архивная деятельность нотариусов в России развивалась и продолжает развиваться по иному пути.

14 апреля 1866 года Александр II утвердил Положение о нотариальной части, получившее силу закона и вошедшее в состав судебных уставов. Старшие нотариусы состояли на государственной службе при окружном суде, заведовали нотариальным архивом, и получали денежное содержание, в их ведении находилось производство, регистрация и хранение крепостных актов, связанных с недвижимым имуществом. Младшие нотариусы регистрировали все остальные акты, выдавали копии актов, принимали на хранение документы, представленные частными лицами. Положение являлось отправной точкой деятельности всех нотариальных контор и полностью регламентировало нотариальное делопроизводство.[18] Такое положение сохранялось до их уничтожения в 1917-18 году. 22 ноября 1917 г. был издан Декрет о суде № 1. Он упразднял все действовавшие в стране судебные учреждения (за исключением мировых судов, деятельность которых приостанавливалась), прокуратуру, адвокатуру, следственный аппарат. Нотариат фактически был ликвидирован. Коллегия Наркомата юстиции (НКЮ) дважды заседала по вопросу об уничтожении нотариальных «крепостных» актов: 30 сентября 1918 г. (протокол № 97) и 18 ноября того же

---

[18] *Н.Ю. Попова,* Нотариат и вехи российской государственности Нотариальный вестник № 2, 2012

года (протокол № 115). Народный комиссар юстиции Д.И. Курский считал, что «в целях проведения в жизнь декрета о социализации и муниципализации недвижимых имуществ, уничтожения всяких следов прежней частной собственности на недвижимость и в целях использования ненужных запасов старой бумаги для переработки и обращения в бумажную массу предложить заведующим юридическими отделами губсовдепов передать в Совет народного хозяйства нотариальные архивы, архивы бывших судебных палат, окружных и коммерческих судов и уездных съездов...». Таким образом, нотариальные архивы при окружных судах были ликвидированы. 27 (14) апреля 1918 года Председателем ВЦИК Свердловым был подписан Декрет об отмене наследования. 20 мая 1918 года Совет народных комиссаров издал Декрет об отмене дарения. Все нотариальные архивы подлежали уничтожению, как и многотомные дела нотариальных контор и судов, « потому что нотариальные конторы и архивы старших нотариусов при судебных установлениях являлись огромным хранилищем юридических фактов, отражавших «порочную связь» субъектов и объектов гражданского оборота: сведения о правах на земельные участки, домовладения, информацию о заложенном имуществе и др. «Работа» большевиков в архивах стала одним из приоритетных направлений»[19].

Именно это и привело к тому, что до настоящего времени в законодательстве о нотариате не существует понятия «нотариальный архив. **В основе нотариальной архивной деятельности лежит только понятие «хранение» документов нотариуса.** Если в Италии существует достаточно широкое законодательное регулирование нотариальной архивной деятельности, то ни основах законодательства о нотариате, ни в других российских законодательных актах нет правовых норм, регулирующих нотариальную архивную деятельность. Косвенно на наличие нотариальных архивов указывает хранение обязательных

---

[19] *Н.Ю. Попова,* Нотариат и вехи российской государственности Нотариальный вестник № 2, 2012

экземпляров документов, исходящих от нотариуса «в делах нотариальной конторы», которое предусмотрено Основами законодательства России о нотариате.[20] Урегулирован и порядок выдачи дубликатов документов, хранящихся в нотариальной конторе, в случае их утраты по письменным заявлениям граждан, законных представителей юридических лиц, от имени или по поручению которых совершались нотариальные действия. Необходимость хранения нотариальных документов возникнет также и в связи с принятием Федерального закона от 2.10.2012 г. № 166-ФЗ «О внесении изменений в Основы законодательства Российской Федерации о нотариате и отдельные законодательные акты Российской Федерации» в которых Федеральная нотариальная палата наделена полномочиями по ведению реестров удостоверенных завещаний, доверенностей и брачных контрактов, открытых наследственных дел и уведомлений о залоге движимого имущества. Отсутствует надлежащее правовое регулирование статуса нотариального архива и в законодательстве об архивном деле. В соответствии со статьей 13 ФЗ «Об архивном деле в Российской Федерации» обязанность создания архивов документов в целях их хранения, комплектования, учета и использования возложена только на государственные органы, органы местного самоуправления муниципального района и городского округа. Организации и граждане согласно этому закону наделяются лишь правом создавать архивы в целях хранения образовавшихся в процессе их деятельности архивных документов. Таким образом, ни нотариус, ни региональная палата, ни ФНП не обязаны создавать и вести архивы. Законодательство РФ об архивном деле не относит документы, хранящиеся у нотариуса к собственности субъекта РФ, муниципальных образований. Не определено, что они являются государственной собственностью РФ. Часть 1

[20] См., например, статью 60 Основ законодательства РФ о нотариате: «…Однако завещание и договоры о залоге имущества, возведении жилого дома, отчуждении жилого дома и другого недвижимого имущества, а также выражающие содержание сделки по передаче доли или части доли в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью документы предоставляются нотариусу не менее чем в двух экземплярах, один из которых остается в делах нотариальной конторы».

статьи 7 ФЗ «Об архивном деле в РФ» относит к федеральной собственности архивные документы: хранящиеся в федеральных государственных архивах, федеральных музеях и библиотеках, организациях Российской академии наук (за исключением архивных документов, переданных в эти архивы, музеи, библиотеки, организации Российской академии наук на основании договора хранения без передачи их в собственность), федеральных органов государственной власти, иных государственных органов Российской Федерации, в том числе органов Прокуратуры Российской Федерации, Центральной избирательной комиссии Российской Федерации, Счетной палаты Российской Федерации, Центрального банка Российской Федерации (Банка России), Государственной корпорации по атомной энергии «Росатом», бывших неприятельских государств, перемещенные в Союз ССР в результате Второй мировой войны и находящиеся на территории Российской Федерации, если иное не предусмотрено законодательством Российской Федерации о перемещенных культурных ценностях. При этом в законе установлено, что федеральной собственностью могут являться иные архивные документы, отнесенные к данному виду собственности федеральными законами. Вопросы собственности на нотариальные архивы России подробно изложены в статье А.Н. Шмелева «Нотариальный архив: пробелы и противоречия правового регулирования в законодательстве РФ»[21]. В части 5 статьи 14 ФЗ об архивном деле определено, что государственные органы, органы местного самоуправления, организации и граждане в целях обеспечения единых принципов организации хранения, комплектования, учета и использования архивных документов руководствуются в работе с архивными документами законодательством Российской Федерации (в том числе правилами, установленными специально уполномоченным Правительством Российской Федерации федеральным органом исполнительной власти), законодательством субъектов Российской Федерации и муниципальными правовыми актами. Во исполнение названного федерального закона уполномоченным органом были определены требования к условиям хранения архива, согласно

[21] См. Нотариальный вестник № 12, 2012

которым архив надлежит размещать в специально построенном (ых) или приспособленном (ых) для хранения архивных документов здании(ях) или отдельных помещениях здания, удаленном(ых) от опасных в пожарном отношении объектов (нефтехранилища, бензоколонки, автостоянки, гаражи и т.п.) и промышленных объектов, загрязняющих воздух (агрессивные газы, цементная пыль и т.п.). При этом пригодность месторасположения архива должна определяться с учетом заключений службы пожарной охраны и санэпидемстанции о степени загрязненности воздуха (см. пункт 2.11.1.1 Правил организации хранения, комплектования, учета и использования документов Архивного фонда Российской Федерации и других архивных документов в государственных и муниципальных архивах, музеях и библиотеках, организациях Российской академии наук, утвержденных приказом Министерства культуры и массовых коммуникаций РФ.[22] Все предписанные указанным федеральным законом требования о надлежащем ведении и содержании архива фактически возложены на нотариусов, которые несут расходы на эти цели самостоятельно из собственных средств. Расходы по ведению архива включаются в нотариальный тариф. Расходы по содержанию архива нотариуса несут лица, обращающиеся за совершением нотариальных действий. В настоящее время основным документом, регулирующим хранение документов нотариуса являются Правила нотариального делопроизводства от 23.04.2014 г.[23]. В главе IX «Временное хранение. Передача дел» дела, в том числе реестры, книги, журналы постоянного или временного (свыше 10 лет) срока хранения с момента их открытия до момента передачи в соответствующий архив в порядке, установленном законодательством Российской Федерации, подлежат временному хранению по месту их формирования. В случае прекращения полномочий нотариуса, сформировавшего дела, они подлежат временному хранению у нотариуса, которому дела

[22] Приказ Министерства культуры и массовых коммуникаций РФ от 18.01.2007 г. № 19 «Об утверждении Правил организации хранения, комплектования, учета и использования документов Архивного фонда Российской Федерации и других архивных документов в государственных и муниципальных архивах, музеях и библиотеках, организациях Российской академии наук». Зарегистрировано в Минюсте РФ 6.03.2007 г. Регистрационный № 9059.

[23] Приказ Министерства юстиции Российской Федерации от 16.04.2014 г. № 78 «Об утверждении Правил нотариального делопроизводства»

переданы в соответствии с Правилами течение срока хранения дел начинается с 1 января года, следующего за годом окончания производства по делу. Дела постоянного срока хранения по месту формирования хранятся не более 75 лет с момента их окончания. По истечении срока временного хранения дела уничтожаются нотариусом, занимающимся частной практикой, а в государственной нотариальной конторе - лицом, ответственным за делопроизводство. **Существует три направления деятельности по дальнейшему хранению документов нотариуса. Первое направление.** Передача документов нотариуса в муниципальные и государственные архивы. Например, Законом Приморского края «Об определении пределов нотариальных округов, количества должностей нотариусов в нотариальной округе, материально-техническом и финансовом обеспечении государственных нотариальных контор» вопрос передачи архива упраздненных государственных нотариальных контор г. Владивостока, решен тем, что был передан на постоянное хранение ГКУ «Государственный архив Приморского края». Такая тенденция передачи документов доминирует в настоящее время. **Второе направление** - создание в регионах и городах специальных нотариальных архивов. Например, в Санкт-Петербурге создан нотариальный архив г. Санкт-Петербурга, интересен опыт Нижегородской области в создании нотариального архива. Попытки создания нотариальных архивов нотариальных округов и нотариального областного архива были и в Московской области. Организация такого рода архивов требует тщательной проработки и значительного финансирования. В частности, необходимо помещение значительной площади, отвечающее всем необходимым требованиям, в том числе противопожарной безопасности, укомплектование штата специалистов, обладающих знаниями в архивном деле, а также изучение массива и качества документов, подлежащих хранению. **Третье направление**. Предлагается создание некоммерческой организации в форме фонда, созданного нотариусами и нотариальными палатами, который бы создал и содержал нотариальный архив. Это обосновывается тем, что «разобщенность архивов создает трудность в поиске необходимой документации и повышает расходы обратившихся к нотариусам лиц, задачи по сохранению и

ведению архивной документации также не свойственны и нотариальным палатам, а передача архивной документации нотариусов на обслуживание в государственные архивы и архивы муниципалитетов, в коммерческие организации нецелесообразна, так как документация такого рода должна находиться в ведении нотариусов и обрабатываться «нотариусами-архивариусами». [24] Думается, что необходимо дальнейшее исследование опыта нотариусов Итальянской Республики, Германии, Франции, а также нотариусов Санкт-Петербурга и Нижегородской области в создании нотариальных архивов: постепенном развитии нотариального архивного производства, создания качественных нотариальных архивов нотариуса, нотариальных округов, областного и федерального нотариальных архивов. Для этого необходимо внесение изменений и дополнений в ФЗ «Об архивном деле в РФ», Основы законодательства РФ о нотариате, разработки правового статуса нотариального архива, обеспечения финансовой и кадровой поддержки, разработки основных процессуальных положений, касающихся нотариального архивного производства, а также процесса списания и передачи документов нотариуса на хранение в нотариальные архивы нотариального округа, областные нотариальные архивы и Федеральный нотариальный архив и передачу документов нотариусов из государственных и муниципальных архивов на различные уровни нотариальных архивов. Такая работа уже началась в Федеральной нотариальной палате.

Глава XXI. ПРИМЕНЕНИЕ НОТАРИУСОМ НОРМ ИНОСТРАННОГО ПРАВА. МЕЖДУНАРОДНЫЕ ДОГОВОРЫ

Статья 104. Применение норм иностранного права

Нотариус в соответствии с законодательством Российской Федерации, международными договорами Российской Федерации применяет нормы иностранного права. (в ред. Федерального закона от 29.12.2015 N 391-ФЗ). Нотариус принимает документы, составленные в соответствии с

---

[24] Нотариальный вестник 06 июня 2012 года Организация работы архивов Ф.Ф. Тулябаева, Т.Х. Тулябаев

требованиями международных договоров, а также совершает удостоверительные надписи в форме, предусмотренной законодательством других государств, если это не противоречит международным договорам Российской Федерации.

1. Часть первая комментируемой статьи носит общий характер, предусматривая применение нотариусом нормы иностранного права посредством отсылки к неопределенно широкому кругу нормативных правовых актов, составляющим законодательство Российской Федерации и международные договоры Российской Федерации.

Часть вторая комментируемой статьи, с одной стороны, содержит два полномочия нотариуса: во-первых, уполномочивает нотариуса принимать документы, соответствующие требованиям международных договоров, и, во-вторых, - совершать удостоверительные надписи в форме, предусмотренной законодательством других государств), а с другой стороны, налагает на него обязанности: удостовериться в соответствии предъявляемых документов требованиям международных договоров Российской Федерации и обеспечить соответствие формы удостоверительной надписи требованиям законодательства других государств, а также убедиться, что такие требования не противоречат международным договорам Российской Федерации.

Непосредственным образом комментируемая статья связана с положениями о применении правил международных договоров в части:

- принятия документов, составленных в соответствии с международными договорами (часть вторая статьи 106 – см. комментарий к ней);
- применения правил международных договоров о нотариальных действиях, в том числе устанавливающих компетенцию нотариуса на совершение нотариальных действий, не предусмотренных законодательством Российской Федерации (ст. 109 – см. комментарий к ней).

Под международным договором Российской Федерации согласно подпункту «а» статьи 2 Федерального закона от 15 июля 1995 г. № 101-ФЗ «О международных договорах Российской Федерации» понимается международное соглашение, заключенное Российской Федерацией с иностранным государством (или государствами), с международной организацией либо с иным

образованием, обладающим правом заключать международные договоры, в письменной форме и регулируемое международным правом, независимо от того, содержится такое соглашение в одном документе или в нескольких связанных между собой документах, а также независимо от его конкретного наименования <1>.

Юридическую силу имеют также международные договоры СССР, в которых Российская Федерация выступает стороной в качестве государства-продолжателя СССР в соответствии с пунктом 3 статьи 1 указанного Федерального закона. Соответственно положения международных договоров, стороной которых не выступает в установленном порядке Российская Федерация, не могут являться источником норм, определяющих условия и сферу применения нотариусом норм иностранного права.

---------- <1>

Собрание законодательства РФ, 17.07.1995, № 29, ст. 2757

Основы определяет следующие сферы применения норм международных договоров:

- условия применения нотариусом норм иностранного права (часть первая комментируемой статьи);

порядок принятия нотариусом документов, необходимых для совершения нотариальных действий (часть вторая комментируемой статьи);

случаи и порядок принятия нотариусом документов, необходимых для совершения нотариальных действий, не прошедших процедуру легализации (часть вторая статьи 106 Основ);

порядок взаимодействия нотариуса с органами юстиции других государств (ст. 107 Основ);

правила о нотариальных действиях, не предусмотренные законодательством Российской Федерации (часть первая статьи 109 Основ), в том числе совершение нотариусом нотариальных действий, не предусмотренных законодательством Российской Федерации (часть вторая статьи 109 Основ).

Применение норм иностранного права включает в себя несколько этапов. Во-первых, подлежит определению применимое к соответствующим отношениям право, во-вторых, устанавливается норма или круг норм, подлежащих применению, в-третьих, устанавливается содержание подлежащей применению нормы и, наконец, в-четвертых, происходит реализация нормы (группы норм) применительно к соответствующей ситуации.

Необходимость применения норм иностранного права может проистекать из нескольких источников: с одной стороны, это законодательство Российской Федерации, и с другой – нормы международных договоров.

Хотя гражданское законодательство допускает выбор сторонами применимого права при заключении договоров (пункт 1 статьи 1210 ГК РФ), сфера применения права, избранного сторонами ограничивается императивными нормами: а) если в момент выбора сторонами договора подлежащего применению права все касающиеся существа отношений сторон обстоятельства связаны только с одной страной, выбор сторонами права другой страны не может затрагивать действие императивных норм права той страны, с которой связаны все касающиеся существа отношений сторон обстоятельства (пункт 5 статьи 1210 ГК РФ); б) избранное сторонами право договора применимо к отношениям, не основанным на договоре только в случае, если такой выбор допускается законом (пункт 6 статьи 1210 ГК РФ).

Согласно пункту 1 статьи 1192 ГК РФ нормы иностранного права не могут применяться в деятельности нотариуса в тех случаях, когда установлены императивные нормы российского законодательства. Это означает, что правила определения применимого права не затрагивают действие императивных норм законодательства Российской Федерации, которые вследствие указания в самих императивных нормах или ввиду их особого значения, в том числе для обеспечения прав и охраняемых законом интересов участников гражданского оборота, регулируют соответствующие отношения непосредственно, независимо от подлежащего применению права (нормы непосредственного применения). Например, к числу таких норм относится статья 1224 ГК РФ «Право, подлежащее применению к отношениям по наследованию».

Применение иностранного права связывается с определением правового положения лиц (глава 67 ГК РФ) и имущественных и личных неимущественных отношений (глава 68 ГК РФ). Так, необходимость применения норм иностранного права зачастую возникает при удостоверении сделок с имуществом, когда нотариус обязан проверить принадлежность этого имущества на праве собственности или ином вещном праве, наличие сособственников и обременений, запрещений отчуждения или ареста данного имущества.

В соответствии с пунктом 1 статьи 1186 ГК РФ право, подлежащее применению к гражданско-правовым отношениям с участием иностранных граждан или иностранных юридических лиц либо гражданско-правовым отношениям, осложненным иностранным элементом, в том числе в случаях, когда объект гражданских прав находится за границей, определяется на основании международных договоров Российской Федерации, ГК РФ, других законов и обычаев, признаваемых в Российской Федерации.

В случаях, когда международные договоры Российской Федерации, законодательство Российской Федерации, признаваемые Российской Федерацией законы и обычаи не позволяют определить применимое право, применению подлежит право страны, с которой гражданско-правовое отношение, осложненное иностранным элементом наиболее тесно связано (пункт 2 статьи 1186 ГК РФ).

В случае, если международный договор Российской Федерации содержит материально-правовые нормы, подлежащие применению к конкретным правоотношениям, то в соответствии с пунктом 3 статьи 1186 ГК РФ использование коллизионных норм дли определения применимого права не допускается.

К нормам непосредственного применения следует отнести положения статьи 106 Основ, устанавливающей обязательность применения российского законодательства при осуществлении действий, связанных с охраной имущества и выдачей свидетельства о праве на наследство в ситуациях, осложненных иностранным элементом (*см. комментарий к статье 106 Основ*), а также норму, устанавливающую полномочия федерального органа юстиции определять порядок совершения нотариальных действий, не предусмотренных законодательством Российской Федерации, право

совершения которых предоставляется нотариусу в силу международного договора (см. комментарий к статье 109 Основ).

В части вторая комментируемой статьи говорится о принятии документов нотариусом. Понятие «принятие документов» в Основах не раскрывается, однако содержание его устанавливается в статьи 45 Основ, в которой определены цели представления документов для совершения нотариального действия (подтверждение фактов, которые нотариус обязан проверить при совершении нотариального действия) и общие требования к документам (отсутствие подчисток, приписок, зачеркнутых слов и пр.).

Системное толкование части второй статьи 104 и части второй статьи 106 позволяет заключить, что нормы международных договоров могут устанавливать изъятие из правила, установленного частью первой статьи 106 (*см. комментарий к ней*), согласно которому составленные за границей с участием должностных лиц компетентных органов других государств или от них исходящие документы могут приниматься нотариусом при условии их легализации органом МИД России, под которой понимается так называемая консульская легализация.

Международные договоры соответственно устанавливают требования, при соблюдении которых документы, составленные в одном государстве-участнике международного договора, могут быть представлены нотариусу для совершения нотариальных действий в другом государстве-участнике соответствующего международного договора. Примером такого международного договора может служить Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам, заключенная в г. Минске 22 января 1993г.<1>

Таким образом, применение норм международного договора предполагает установление нотариусом:

- наличия действующего международного договора между Российской Федерацией и государством, в котором изготовлен представленный для совершения нотариального действия документ;
- содержания требований международного договора к документам, при соблюдении которых их легализация не требуется;
- соответствие представленного документа требованиям международного договора.

Требования к совершению удостоверительной надписи, в том числе ее форме, установлены Порядком оформления форм реестров регистрации нотариальных действий, нотариальных свидетельств, удостоверительных надписей на сделках и свидетельствуемых документах (приложение № 2 к приказу Минюста России от 27.12.2016 г. № 313 (далее – Порядок) <2>. В соответствии с пунктом 3 Порядка удостоверительные надписи на сделках и свидетельствуемых документах

---------- <1>

Бюллетень международных договоров. 1995. № 2. С. 3 - 28. <2>Официальный интернет-портал правовой информации http://www.pravo.gov.ru, 30.12.2016.

совершаются на русском языке, за исключением случаев, предусмотренных Основами. Данное исключение содержится в статье 10 Основ, которой предусматривается возможность использования языков республик в составе Российской Федерации, автономной области и автономных округов.

Часть вторая комментируемой статьи предусматривает совершение удостоверительной надписи в форме, предусмотренной законодательством другого государства при условии, если это не противоречит международным договорам Российской Федерации. Следует отметить, что данная норма практически не применяется, поскольку ни указанный выше Порядок, ни действующие международные договоры Российской Федерации не содержат специального правового регулирования под данному вопросу. Согласно общепризнанным нормам международного права, закрепленным в международных договорах Российской Федерации, документы, составленные в пределах юрисдикции одного государства, к числу которых относятся и нотариальные акты, принимаются на территории другого государства только при условии их соответствующего удостоверения в установленном порядке. Главным условием для признания нотариально удостоверенного документа в иностранном государстве является его легализация В настоящее время наиболее широкое распространение получили два способа такого удостоверения - консульская легализация и проставление апостиля. Процедура консульской легализации документов довольна сложна. Кроме того, нотариально

оформленный документ, прошедший такую легализацию, будет действителен лишь в государстве, консульское учреждение которого проставило на нем надпись о легализации.

В настоящее время наиболее распространенным, действующим более чем в 100 странах, в том числе и в России, является такой способ признания документов, как проставление апостиля. В целях упрощения процесса признания иностранных документов в г.Гааге 5 октября 1961 г. была подписана Конвенция, отменяющая требования консульской легализации иностранных документов, путем проставления апостиля. Проставление апостиля менее обременительно, чем процедура консульской легализации и является единственной формальностью, которую могут потребовать для удостоверения подлинности документа. В отличие от легализации документ, на котором проставлен апостиль, должен приниматься в любой стране - участнице Гаагской конвенции. Апостиль представляет собой специальный штамп, который проставляется на официальных документах, в том числе и нотариально оформленных, и не требует дальнейшей легализации. Апостиль проставляется на самом документе или на отдельном листе, скрепляемом с документом. Апостилем удостоверяется подлинность подписи нотариуса, подписавшего документ нотариальный акт. Апостиль проставляется субъекте Российской Федерации, на территории которого выдан документ.

Необходимо отметить, что процедура проставления апостиля не требуется, если международным договором Российской Федерацией предусмотрено взаимное признание официальных документов (отказ от легализации).

Таким образом, прежде всего, необходимо удостовериться, что изготовление удостоверительной надписи не противоречит действующим международным договорам Российской Федерации.

Следует обратить внимание, что в соответствии с письмом Минюста России от 26.09.2014 № 06/86999-МТ «О возможности принятия российскими нотариусами для совершения нотариальных действий документов, исходящих из государственных образований, не признанных Российской Федерацией самостоятельными субъектами международного права» международное право не запрещает государствам признавать действительность некоторых юридических актов органов, осуществляющих фактическую власть на неподконтрольных официальной власти территориях, а практика признания

официальных документов, выданных непризнанными государственными образованиями, встречает поддержку в актах международных судебных органов.

2. В настоящее время существует проблемы, связанные с применением норм иностранного права и международных договоров. Прежде всего, это относится к участию в международных конвенциях. Казалось бы, восстановление членства РФ в Гаагской конференции по МЧП, произошедшее в 2001 году, давало надежду на то, что некоторые зарекомендовавшие себя на практике международные конвенции могли бы существенно упростить ведение международной нотариальной деятельности. К таким конвенциям относятся: Гаагская Конвенция от 02.10.1973 о международном управлении имуществом умерших лиц, упрощающая администрацию международным наследством; Гаагская Конвенция от 01.08.1989 о праве, применимом к наследованию в силу смерти, устанавливающая единство право применимого к наследству, независимо от его движимой или недвижимой природы, и допускающая выбор применимого права самим заинтересованным лицом; Гаагская Конвенция от 05.10.1961 о коллизии законов, касающихся формы завещательных распоряжений, которая практически исключает возможность формальной недействительности завещания при соблюдении внутреннего законодательства государства, с которым само завещание или завещатель были связаны; Базельская Конвенция от 16.05.1972 о введении системы регистрации завещаний, которая сводит к минимуму случаи не обнаружения завещания, как во внутреннем обороте, так и на международном уровне; Вашингтонская Конвенция от 26.10.1973, предусматривающая единообразный унифицированный закон о форме международного завещания, которая облегчает международный оборот завещаний и актов их отмены за счёт использования унифицированной формы. Деятельность России в рамках этих конвенций привела бы к успешной реализации и защите прав российских граждан за рубежом, однако на практике указанные конвенции практически не действуют. Сомнение вызывает и реализация специального 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" в рамках Европейского Союза, учитывая тот факт что нотариусы России практически не участвовали в его создании.

3. Отношения, связанные с нотариальной деятельностью, особенно в области наследования, содержатся в основном двусторонних договорах РФ о правовой помощи с иностранными государствами. В настоящее время действуют следующие международные договоры по вопросам правовой помощи и по вопросам гражданского процесса: 1) Соглашение между СССР и Австрийской Республикой по вопросам гражданского процесса 1970 г. 2) Договор между СССР и Алжирской Народной Демократической Республикой о взаимном оказании правовой помощи 1982 г. 3) Договор между РФ и Аргентинской Республикой о сотрудничестве и правовой помощи по гражданским, торговым, трудовым и административным делам 2000 г. 4) Договор между СССР и Народной Республикой Болгарией о правовой помощи по гражданским, семейным и уголовным делам 1975 г. 5) Договор между СССР и Венгерской Народной Республикой об оказании правовой помощи по гражданским, семейным и уголовным делам 1958 г. 6) Договор между СССР и Социалистической Республикой Вьетнам о правовой помощи по гражданским, семейным и уголовным делам 1981 г. 7) Договор между СССР и Греческой Республикой о правовой помощи по гражданским и уголовным делам 1981 г. 8) Договор между РФ и Арабской Республикой Египет о взаимной правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, коммерческим и семейным делам 1997 г. 9) Договор о взаимном оказании правовой помощи между СССР и Иракской Республикой 1973 г. 10) Договор между РФ и Исламской Республикой Иран о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским и уголовным делам 1996 г. 11) Договор между СССР и Королевством Испании о правовой помощи по гражданским делам 1990 г. 12) Договор между РФ и Республикой Индией о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским и торговым делам 2000 г. 13) Конвенция между СССР и Итальянской Республикой о правовой помощи по гражданским делам 1979 г. 14) Договор между СССР и Народной Демократической Республикой Йемен о правовой помощи по гражданским и уголовным делам 1985 г. 15) Договор между СССР и Республикой Кипр о правовой помощи по гражданским и уголовным делам 1984 г. 16) Договор между СССР и Корейской

Народно-Демократической Республикой об оказании правовой помощи по гражданским, семейным и уголовным делам 1957 г. 17) Договор между РФ и Латвийской Республикой о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам 1993 г. 18) Договор между РФ и Литовской Республикой о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам 1992 г. 19) Договор между РФ и Монголией о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским и уголовным делам 1999 г. 20) Договор между РФ и Республикой Польша о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским и уголовным делам 1996 г. 21) Соглашение между Министерством юстиции России и Министерством юстиции Республики Польша о порядке сношений по гражданским делам Сведения о наименованиях, адресах и территориальной компетенции окружных судов Республики Польша 22) Договор между СССР и Румынской Народной Республикой об оказании правовой помощи по гражданским, семейным и уголовным делам 1958 г. 23) Договор между СССР и Тунисской Республикой о правовой помощи по гражданским и уголовным делам 1984 г. 24) Договор между СССР и Финляндской Республикой о правовой защите и правовой помощи по гражданским, семейным и уголовным делам 1978 г. 25) Соглашение между СССР и Францией о передаче судебных и нотариальных документов и выполнении судебных поручений по гражданским и торговым делам 1936 г. 26) Договор между СССР и Чехословацкой Социалистической Республикой о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам 1982 г. 27) Договор между РФ и Эстонской Республикой о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам 1993 г. 28) Договор между СССР и Федеративной Народной Республикой Югославией о правовой помощи по гражданским, семейным и уголовным делам 1962 г. 29).Договор между Российской Федерацией и Республикой Куба о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским и уголовным делам от 14 декабря 2000 г. 30.Договор между Российской Федерацией и Республикой Мали о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам от 31 августа 2000 г. 31).Договор между Российской Федерацией и Республикой Албания о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским и уголовным делам

от 30 октября 1995 г. 32). Договор между Российской Федерацией и Республикой Грузия о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам от 15 сентября 1995 г.

Статья 105. Охрана наследственного имущества и выдача свидетельств о праве на наследство

Действия, связанные с охраной находящегося на территории Российской Федерации имущества, оставшегося после смерти иностранного гражданина, или имущества, причитающегося иностранному гражданину после смерти гражданина Российской Федерации, а также с выдачей свидетельства о праве на наследство в отношении такого имущества, осуществляются в соответствии с законодательством Российской Федерации.

1. Статья состоит из одной части, содержащая норму непосредственного действия, устанавливающую обязательность применения российского законодательства к совершению действий, связанных с охраной определенных видов имущества, а также порядку выдачи свидетельства о праве на наследство. Указанная норма исключает применение норм иностранного права к порядку и содержанию указанных в комментируемой статье действий без ущерба для применения нотариусом норм иностранного права при установлении фактов, имеющих юридическое значение, а также норм международного права при решении вопроса о принятии документов, подтверждающих соответствующие юридические факты.

Она непосредственно связана с пунктами 27 и 28 статьи 35, частью второй ст. 46, статьями главы XI, а также со ст. 107 в части получения сведений и документов, необходимых для совершения соответствующих нотариальных действий.

Меры по охране наследства предусмотрены статьями 1172 и 1173 ГК РФ. В соответствии с общим правилом, установленным пунктом 2 статьи 1171 ГК РФ, нотариус принимает меры по охране наследства и управлению им по заявлению одного или нескольких наследников, исполнителя завещания, органа местного самоуправления, органа опеки и попечительства или других лиц, действующих в интересах сохранения наследственного имущества. Статьи 64 – 73 Основ, посвящены принятию мер к охране наследственного имущества и выдаче свидетельства о праве на наследство.

При решении вопроса об основаниях заведения наследственного дела на умершего иностранного гражданина или выдачи иностранному гражданину свидетельства о праве на наследство на имущество, принадлежащее иностранному гражданину, нотариусы руководствуются пунктом 117 Правил нотариального делопроизводства (утверждены приказом Минюста России от 16 апреля 2014 г. № 78), в соответствии с которым основанием для начала производства по наследственному делу является получение нотариусом документа, свидетельствующего об открытии наследства (заявления о принятии наследства, о выдаче свидетельства о праве на наследство, об отказе от наследства, о принятии мер к охране наследственного имущества, об управлении наследственным имуществом, о вынесении постановления о выплате денежных средств на достойные похороны наследодателя, о выдаче свидетельства о праве собственности пережившего супруга на долю в общем имуществе супругов, о согласии быть исполнителем завещания, о выдаче свидетельства, удостоверяющего полномочия исполнителя завещания, и т.д.). В рамках заведенного наследственного дела, обязательно выяснение открывалось ли наследственное дело в отношении умершего иностранного гражданина на территории другого государства и извещение наследников об открывшемся наследстве, место жительства или работы которых известно нотариусу, установление круга наследников, которые еще не обратились за оформлением своих наследственных прав. При этом закон говорит только о наследниках, место жительства или работы которых нотариусу известно. Такого рода действия осуществляются посредством запросов в органы юстиции, которые ведут переписку с органами юстиции других стран по данному вопросу. Информацию об имуществе умершего иностранного гражданина нотариус может получить из представленных ему документов, перечень которых закон не ограничивает. Это - выписки из документов, выдаваемых организациями, ответственными за ведение учета проживания граждан, документы государственных органов – держателей государственных реестров, документы о записях регистрации актов гражданского состояния и т.п.

Статья 64 Основ предусматривает, что когда это необходимо в интересах наследников, отказополучателей, кредиторов или государства нотариус вправе по собственной инициативе принять меры к охране наследственного имущества по месту открытия наследства.

В соответствии со статьей 35 Основ принятие мер по охране наследственного имущества и выдача свидетельства о праве на наследство относятся к нотариальным действиям. Соответственно, их совершение сопряжено с выполнением таких обязанностей, как установление личности гражданина, обратившегося за нотариальным действием (ст. 42 Основ), проверка дееспособности граждан, правоспособности юридических лиц, полномочий, на совершение нотариального действия (ст. 43 Основ), проверку соответствия установленным требованиям документов, предъявляемым в подтверждение фактов, являющихся основанием для совершения нотариальных действий.

На стадии, предшествующей совершению нотариальных действий, предусмотренных комментируемой статьей в отношении находящегося на территории Российской Федерации имущества, оставшегося после смерти иностранного гражданина, или имущества, причитающегося иностранному гражданину после смерти гражданина Российской Федерации (меры по охране наследственного имущества), а также выдаче свидетельства о праве на наследство в отношении такого имущества, неизбежно возникает необходимость применения нотариусом норм иностранного права для определения правового положения иностранных граждан (гл. 67 ГК РФ), а также имущественных и личных неимущественных отношений (гл. 68 ГК РФ), а также правил международных договоров, устанавливающих особенности оформления предъявляемых для совершения нотариальных действий документов.

В этой связи действия, связанные с охраной наследственного имущества, и меры по охране наследственного имущества как нотариальное действие, являются не тождественными понятиями и соотносятся между собой как общее и частное.

Таким образом, соотношение сфера применения российского законодательства к действиям, связанным с охраной наследственного имущества, подлежит установлению с учетом положений части первой статьи 104 Основ, а меры по охране наследственного имущества и выдача свидетельства о праве на наследство регулируются российским законодательством, в том числе, приказом Минюста России от 27.12.2016 г. № 313.

Так, например, согласно позиции Федеральной нотариальной палаты, изложенной в письме от 26.07.2013 г. № 1605/06-09 «О принятии нотариусом мер по охране наследственного имущества», в соответствии со 1112 ГК РФ нотариус должен убедиться, что имущество, в отношении которого планируется установить меры по охране, входит в состав наследства, то есть имущество принадлежало наследодателю на определенном вещном праве.

2. Наследование с участием иностранных субъектов основывается исключительно на национальных правовых нормах. С другой стороны, существует тенденция более полного урегулирования наследственных отношений в нормах международного права. Ч. 4 ст. 15 Конституции 1993 года устанавливает приоритет норм международного права по отношению к внутренним источникам права. Большинство норм в области наследования содержится 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. Вместе с тем многие положения их них устарели и требуют изменения и развития. Это касается и двусторонних международных договоров о правовой помощи между Россией и другими странами. Их основными вопросами в области международного наследования должны стать: квалификация, выбор применимого права и применение компетентных норм о наследовании. Прежде всего, необходимо определить понятия «иностранный субъект» в наследственном правоотношении. 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 (ст. 1186, 1187 ГК РФ). Понятие иностранный субъект (ст.1186 ГК) в наследственном правоотношении исходит из факта нахождения наследственного имущества за рубежом, наличия иностранного гражданства у наследодателя, постоянного проживавшего на территории России, факта проживания наследодателя за рубежом при наличии имущества на российской территории. Между тем нахождение наследников, даже имеющих российское гражданство, за границей создает дополнительные проблемы при ведении наследственного дела, связанные с необходимостью уведомления заинтересованных лиц о начатом

наследственном процессе и его движении. Иностранное гражданство наследников не оказывает существенного влияния на процедуру наследования, которая осуществляется в соответствии с российским правом. Специальные постановления об исчислении срока для принятия наследства содержатся в договорах о правовой помощи с Болгарией (п.4 ст.39 договора), Венгрией (п. 3 ст. 44 договора) и Польшей (п. 3 ст. 46 договора). Как предусматривается в этих договорах, в тех случаях, когда наследодатели являлись гражданами соответствующих договаривающихся государств и умерли на территории другого государства, срок для принятия наследства будет исчисляться со дня уведомления дипломатического или консульского представителя о смерти наследодателя. Существенными являются положения международных договоров и конвенций о незамедлительном уведомлении другой договаривающейся стороны, гражданином которой являлся умерший, о смерти наследодателя, и доведении до сведения не только дипломатического или консульского представительства всех данных, которые известны в отношении наследников, отказополучателей, о составе и размере наследства, о наличии или отсутствии завещания, о том какие меры приняты по охране наследства и других сведений, но и нотариусов. Такие нормы предусмотрены двухсторонними договорами о правовой помощи со странами Балтии (например, Эстонией (ст.46), Латвией (ст.46), Литвой (ст.46), но должны лечь в основу двусторонних международных договоров о наследовании.

Определение компетенции национального правоприменителя. Вопрос о компетенции решается в приоритетном порядке на основании соответствующих правил международного договора РФ с иностранным государством, на территории которого находится наследственное имущество или проживал наследодатель, и только при отсутствии применимых договорных правил — на основании национальных норм.

В международных договорах РФ разрешение вопроса о компетенции по наследственным делам происходит по принципу разделения компетенции для оформления наследственных прав отдельно для движимого и недвижимого имущества. Для оформления наследственных прав на движимое имущество компетентны учреждения государства по месту последнего жительства наследодателя,

а в отношении недвижимого имущества компетентны учреждения государства по месту нахождения недвижимости. В частности, такой подход поддерживают Минская конвенция (ст. 48), Кишиневская конвенция (ст. 51), двусторонние соглашения РФ о правовой помощи с Азербайджаном (ст. 45), Болгарией (ст. 35), Ираном (ст. 39), Кыргызстаном (ст. 45), Латвией (ст. 45), Молдовой (ст. 45), Монголии (ст. 41), Чехией и Словакией (ст. 43), Эстонией (ст. 45). Проблемным для нотариусов является отсутствие норм о компетенции по наследственным делам в двусторонних договорах о правовой помощи, заключенных Россией с Алжиром, Грецией, Ираком, Испанией, Йеменом, Кипром, Китаем, Тунисом, Финляндией. Поэтому важнейшей задачей, является развитие взаимоотношений с нотариатами этих стран с целью инициирования возможного заключения двусторонних договоров о наследовании. Важное значение в делах международного наследования приобретает выбор права, применимого к наследственным правоотношениям. В России правовые нормы направлены в большинстве случаев к применению российского материального права при регулировании наследственных отношений с внешним субъектом (п.1 ст. 1224 ГК РФ, Минская конвенция, большинство двусторонних договоров о правовой помощи). Международным соглашением Российской Федерации с иностранным государством могут быть установлены иные коллизионные правила, которые имеют приоритет по отношению к нормам международного частного права, содержащимся во внутренних источниках, и должны применяться для определения компетентных норм материального права. Таким образом, речь идет о договорном режиме определения применимого к наследованию права, с тем, чтобы вопросы коллизионного права, превращались в двусторонних отношениях в нормы материального права. Например, международные договоры РФ с иностранными государствами в отличие от некоторых международных конвенций не содержат какой-либо универсальной дефиниции понятия «место жительство». Думается, что и этот вопрос необходимо урегулировать в двусторонних международных договорах о наследовании. Несколько слов об унификации регулирования выморочного имущества в порядке наследования. Это наиболее актуально в наших взаимоотношениях со странами Прибалтики, Украины, Молдовы. Вопросы правового регулирования выморочного имущества определены в Минской конвенции

(ст.46), её Кишиневской редакции (ст.49), в двусторонних договорах с Азербайджаном (ст.43), Болгарией (ст.33), Венгрия (ст.38), Вьетнамом (ст.36), Ираном (ст.37), КНДР (ст.37), Кыргызстаном (ст.43), Латвией (ст.43), Литвой (ст.43), Молдовой (ст.43), Монголией (ст.36), Польшей (ст.40), Румынией (ст.38), Эстония (ст.43), Чехия и Словакия (ст.41). В большинстве случаев движимое имущество должно поступать в собственность государства, на территории которого наследодатель имел последнее место жительства, а недвижимое — в собственность государства, на территории которого оно находится. Рекомендуется использовать форму завещания, предусмотренных правом страны, которое предположительно будет применимо к самому наследованию. Завещание должно также соответствовать законодательству государства, где находится недвижимость (например, в договорах с Грецией (ст. 22), Кипром (ст. 22), Финляндией (ст. 25). Однако, вопрос этот остается спорным и требует особого решения в двусторонних отношениях по наследованию. Российские нотариусы с удовлетворением бы восприняли ускорение присоединения к информационной системе Европейских государств, связанных с поиском завещаний и их отменой, унификацией форм завещания, учитывая создание собственной информационной системы учета завещаний и их отмены. В нашем случае Россия должна развивать процедуры унификации подходов к удостоверению и формам завещаний, присущей романо-германской системе права.

3. Единственным действующим инструментом в настоящее время являются двусторонние международные договора РФ о правовой помощи с иностранными государствами (чуть более 40) или региональные конвенции, самая известная из которых — Минская от 22.01.1993 и её не ратифицированная РФ Кишинёвская редакция 2002 года. Однако многие положения их них безнадежно устарели и требуют изменения и развития. Следует отметить недостаточно налаженную систему информирования между государствами по вопросам нотариальной деятельности. Речь, прежде всего, должна идти об упрощении взаимоотношений нотариусов, стран международного нотариата. В настоящее время все отношения и переписка, например, по наследственным делам ведется через органы государственного управления - Министерства юстиции, которые иногда по политическим, бюрократическим соображениям тормозят процессы обмена информацией, например о

наследовании на территории других стран. Думается, что нотариусы должны напрямую входить в информационные системы, осуществлять обмен информацией, минуя административные препоны. Во исполнение резолюции Руководящего Совета МСН, одобренных в ходе заседаний в Брюгге в феврале 2009 года и в Лондоне в июне 2009 года принят Внутренний регламент Международной Нотариальной Сети, с целью упростить в целом установление контактов между нотариусами, находящимся в разных странах. Цели сети: а) Упростить в целом установление контактов между нотариусами, находящимся в разных странах, помогая в частности: в поисках нотариуса, говорящего на определённом иностранном языке; в поисках нотариуса с определённой специализацией; в поисках нотариуса, которому передан архив другого нотариуса при прекращении последним нотариальной деятельности; сотрудничать при выполнении тех или иных юридически значимых действий за рубежом при возникновении проблем или неэффективности официальных инструментов оказания правовой помощи; предоставлять сведения о необходимости / возможности использования нотариальной формы в запрашиваемой стране; предоставлять информацию о: действующих нормах права, доктрине и судебной практике по поставленным вопросам; процедуре совершения нотариальных действий, содержании нотариальных актов и их реквизитах; полномочиях; компетенции органов и/или должностных лиц государства, которые участвуют в решении вопросов, имеющих значение для нотариальной деятельности. Думается, что эта сеть могла быть более продуктивно использована российскими нотариусами для обеспечения сведений о нотариальной деятельности.

4. Следует отметить стремление к унификации наследственных правоотношений, которые направлены на упрощение процедур наследования в странах Европейского Союза, начинает разрабатываться уже с декабря 2009 г. Целью Европейского Регламента (ЕС 650/2012) принятого 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»), являлось упрощение процедуры так называемого «трансграничного» наследования, что отражает стремление Европы к полному урегулирования и унификации наследственных

отношений в нормах международного права, в частности в Европейском праве. Вопрос этот важен и для российского законодательства, особенно после развала СССР.

Если говорить о России, то стремление к упрощению процедур для нас приемлемо. ч. 4 ст. 15 Конституции 1993 года устанавливает приоритет норм международного права по отношению к внутренним источникам права. 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. Между тем, нормы Европейского законодательства о наследовании и новый европейский Регламент дают возможность сравнить сферы действия, изменение содержания норм о наследовании в Европе, в сопоставлении их с российским законодательством. Примером такого рода взаимодействия, заимствования, унификации в области наследственных отношений является Федеральный закон № 259-ФЗ «О внесении изменений в части первую, вторую и третью Гражданского кодекса Российской Федерации», который ввел в российское законодательство совершенно новый правовой институт — наследственный фонд, призванный изменить порядок управления имуществом и бизнесом после смерти наследодателя, существующий в Европейском праве. Вопросы о совместном завещании и о наследственном договоре предусмотренные в Регламенте, где под «договором о наследовании» понимается договор, в том числе соглашение, вытекающее из взаимных завещаний, который, учитывая или не учитывая это, создает, изменяет или прекращает действие прав на имущество одного или более лиц, его подписавших, а под «совместным

завещанием» понимается завещание, составленное в виде единого документа двумя или более лицами, также являются предметом активного обсуждения в российской юридической науке и практике.

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»), является, по мнению ЕС, 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. Российская теория международного права и законодатель относят Регламент к так называемому «мягкому международному праву», носящему рекомендательный характер.

С одной стороны, в соответствии с п. 73 Регламента говориться, 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. Казалось бы, восстановление членства РФ в Гаагской конференции по МЧП, произошедшее в 2001 году, давало надежду на то, что некоторые зарекомендовавшие себя на практике международные конвенции могли бы существенно упростить ведение международных наследственных дел в российской юрисдикции привела бы к успешной реализации наследственных прав российских граждан за рубежом, однако на практике указанные конвенции почти не действуют. Поэтому сложно говорить о вопросе приоритета Регламента по отношению к Конвенциям в российской практике.

С другой стороны, Регламент требует, чтобы в отношениях между государствами-членами Европейского Союза настоящий Регламент имел преимущественное значение над договорами, заключенными только между двумя или более государствами-членами Европейского Союза, в вопросах, по которым данные Конвенции пересекаются с настоящим Регламентом. Большинство норм в области наследования содержится 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. Многие положения их них устарели и требуют изменения и развития. Это касается и двусторонних международных договоров о правовой помощи между Россией и другими странами. Однако российское право определяет приоритет участия в Конвенциях и международных соглашениях и договорах приоритетным по отношению в соотношении с Регламентом, поскольку Регламент не рассматривается как источник международного права. Поэтому использование Регламента не будет носить обязательный характер.

В соответствии с Регламентом, 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. 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. Само по себе оно не является правом, исполнимым в обязательном порядке, но имеет доказательственную силу, и считается точно отражающим все элементы, установленные правом,

применимым к наследованию, или любым другим правом, применимым к отдельным элементам, таким как действительность по существу распоряжений имуществом после смерти владельца. 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. Неясен правовой режим копий Свидетельств о наследовании, по сравнению с подлинником. В российской практике, к лицу, обратившемуся за выдачей свидетельства о праве на наследство нотариусом выдается подлинник. Суды выдают решения о наследовании в виде копии.

Свидетельство о праве на наследство для заграницы, выдаваемое российскими нотариусами и Европейское свидетельство о наследстве, установленное Регламентом в чем-то сходные, но в чем-то разные по своей природе. Главное в их основе – понятие «имущество». В Регламенте речь идет не о свидетельстве о праве на наследство, а о Европейском свидетельстве о наследстве, которое «можно использовать для подтверждения нижеследующего: статуса и/или прав каждого из наследников, или, как может оказаться, каждого отказополучателя, упомянутого в Свидетельстве, и их соответствующих долей в наследственном имуществе; приписывания определенного объекта или объектов имущества, составляющих часть наследуемого имущества, наследнику(-ам) или, как может оказаться, отказополучателю(-ям), упомянутым в Свидетельстве; полномочиях лица, которое, как обозначено в Свидетельстве, должно исполнить завещание или управлять наследственным имуществом. В Европейском регламенте „наследованием“ понимается наследование имущества умершего лица

и все формы передачи имущества, прав и обязательств по причине смерти, будь то добровольная передача собственности в соответствии с распоряжением имуществом после смерти владельца или наследование при отсутствии завещания».

Регламент позволяет признавать все решения и нотариальные акты в области наследования наряду с созданием европейского свидетельства о наследстве. В частности, Европейское свидетельство о наследстве, составленное в соответствии с настоящим Регламентом, должно быть юридически действительным документом для регистрации права на имущество, передаваемого по наследованию, в реестре прав государства-члена Европейского Союза. Это не должно препятствовать тому, чтобы регистрирующий орган мог 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. Указанное свидетельство предназначено для использования наследниками по закону, наследниками по завещанию, имеющими прямые 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: a) статуса и/или прав наследников по закону, или же наследников по завещанию, указанных в сертификате, и положенных им наследственных долей; b) предоставления определенного имущества из наследственной массы наследнику/наследникам по завещанию или же наследнику/наследникам по закону, упомянутым в свидетельстве; c) полномочий исполнителя завещания или управляющего наследством, упомянутого в сертификате.

Однако, следуя принципу субсидиарности, 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.

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, которое выдается для информирования о наследнике, времени и месте смерти, которое является основой для открытия наследственного производства в других странах. 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. Форма Европейского свидетельства о наследстве не соответствует форме российского свидетельства о праве на наследство, хотя в ней 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 Свидетельстве должна содержаться следующая информация, в объеме, определяемом целями его выдачи: a) название и адрес органа, выдающего Свидетельство; b) номер документа; c) элементы, на основании которых выдающий Свидетельство орган считает выдачу Свидетельства вопросом своей компетенции; d) дата выдачи документа; e) 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; f) 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; g) 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 быть 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; o) 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 о российской формы, форма европейского свидетельства намного больше и включает около пятнадцати страниц, которые полностью должны быть заполнены, что существенно затруднит общение.

Россия, так и страны где наследственные дела ведут нотариусы, находятся в орбите романо-германской правовой семьи. Это еще раз заставляет задуматься о создании упрощенной системы наследственных отношений между нашими странами, где проживает большое количество русского населения. п. 61 Регламента говорит о том, что нотариальные акты имеют такое же доказательственное значение в другом государстве-члене Европейского Союза, как и в государстве происхождения, или наиболее сопоставимое значение. При определении доказательственного значения конкретного нотариального акта в другом государстве-члене Европейского Союза или наиболее сопоставимое значение, необходимо учитывать природу и сферу применения доказательственного значения нотариального акта в государстве-члене Европейского Союза, в котором он был издан. 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.»

Статья 106. Принятие нотариусом документов, составленных за границей

Документы, составленные за границей с участием должностных лиц компетентных органов других государств или от них исходящие, принимаются нотариусом при условии их легализации органом Министерства иностранных дел Российской Федерации.

Без легализации такие документы принимаются нотариусом в тех случаях, когда это предусмотрено законодательством Российской Федерации и международными договорами Российской Федерации.

1. Статья состоит из двух частей, устанавливающих общее правило, согласно которому нотариус вправе для совершения нотариальных действий принимать составленные за границей документы, исходящие от должностных лиц компетентных органов других государств или составленные с их участием, только при наличии их легализации органом МИД России (первая часть), а также возможность исключения из общего правила в случаях, предусмотренных российским законодательством и международными договорами Российской Федерации (вторая часть).

Положения статьи имеют значение для реализации любых нотариальных действий, предусмотренных статьей 35 Основ, в целях совершения которых предъявляются документы, подпадающие под критерии, предусмотренные частью первой комментируемой статьи. Российская Федерация является участницей Конвенции, отменяющей требование легализации иностранных официальных документов (заключена в Гааге 05.10.1961 г.) (далее – Гаагская конвенция 1961 года). В соответствии с абзацем первым статьи 3 указанной Конвенции Единственной формальностью, которая может быть потребована для удостоверения подлинности подписи, качества, в котором выступало лицо, подписавшее документ, и, в надлежащем случае, подлинности печати или штампа, которыми скреплен этот документ является проставление апостиля. Процедура проставления апостиля не может быть потребована, если в соответствии с абзацем вторым статьи 3 Гаагской конвенции 1961 года если законы, правила или обычаи, действующие в государстве, в котором представлен документ, либо договоренность между двумя или несколькими договаривающимися государствами, отменяют или упрощают данную процедуру или освобождают документ от легализации. Вместе с тем в соответствии со статьей 8 указанной Конвенции если между двумя или несколькими договаривающимися государствами заключен международный договор, котором содержатся положения, требующие

определенных формальностей для удостоверения подписи, печати или штампа, настоящая Конвенция допускает это лишь в том случае, указанные в таком договоре формальности являются более строгими, чем легализация путем проставления апостиля.

Часть вторая комментируемой статьи корреспондирует с частью второй статьи 104 Основ постольку, поскольку принимаемые нотариусом документы должны соответствовать требованиям международных договоров.

В соответствии с пунктом 6 Положения о МИД России, утвержденного Указом Президента Российской Федерации от 11.07.2004 г. МИД Росси осуществляет консульскую легализацию документов в соответствии с порядком, установленном МИД России. В соответствии с пунктом 3 указанного Положения МИД России осуществляет свою деятельность непосредственно (центральный аппарат) и через дипломатические представительства и консульские учреждения Российской Федерации, представительства Российской Федерации при международных (межгосударственных, межправительственных) организациях (загранучреждения), территориальные органы - представительства МИД России на территории Российской Федерации (территориальные органы).

В соответствии с пунктом 1 Административного регламента Министерства иностранных дел Российской Федерации по предоставлению государственной услуги по консульской легализации документов услуги по консульской легализации документов осуществляют непосредственно МИД России, консульские учреждения Российской Федерации и консульские отделов дипломатических представительств Российской Федерации (консульские учреждения).

Соответственно, к органам МИД России, осуществляющим консульскую легализацию документов в смысле указанного Административного регламента, относятся только центральный аппарат МИД России и консульские учреждения, но не территориальные органы на территории Российской Федерации.

Такое расхождение терминологии проистекает из содержания статьи 5 Венской конвенции о консульских сношениях (заключена в Вене 24.04.1963 г.), согласно которой консульские функции (в том числе, функции нотариуса, регистратора актов гражданского состояния и других подобных

обязанностей) на территории иностранного государства осуществляются именно консульскими учреждениями.

Положения указанной Конвенции имплементированы в российское законодательство Федеральным законом от 05.07.2010 г. N 154-ФЗ "Консульский устав Российской Федерации" (далее – Консульский устав РФ). В соответствии со статьей 2 Консульского устава РФ к консульским функциям относится консульская легализация иностранных официальных документов, предназначенных для представления на территории Российской Федерации. Согласно статье 27 Консульского устава РФ консульская легализация иностранных официальных документов – это процедура, предусматривающая удостоверение подлинности подписи, полномочия лица, подписавшего документ, подлинности печати или штампа, которыми скреплен представленный на легализацию документ, и соответствия данного документа законодательству государства пребывания.

Согласно статье 27 Консульского устава РФ консульская легализация иностранных официальных документов – это процедура, предусматривающая удостоверение подлинности подписи, полномочия лица, подписавшего документ, подлинности печати или штампа, которыми скреплен представленный на легализацию документ, и соответствия данного документа законодательству государства пребывания.

В соответствии с пунктом 2 статьи 27 Консульского устава Российской Федерации консульское должностное лицо легализует составленные с участием должностных лиц компетентных органов государства пребывания или от них исходящие официальные документы, которые предназначены для представления на территории Российской Федерации, если иное не предусмотрено международными договорами, участниками которых являются Российская Федерация и государство пребывания.

Российская Федерация является участницей ряда международных договоров, устанавливающих как правила консульской легализации, так и условия, при которых такая легализация не требуется. *Конвенция, отменяющая требование легализации иностранных официальных документов* (заключена в Гааге 05.10.1961 г.) (далее – Гаагская конвенция 1961 года). В соответствии с абзацем первым статьи

3 консульская легализация не требуется, в случае проставления апостиля компетентным органом государства, в котором был совершен документ.

Апостиль должен быть выполнен по форме, предусмотренной статьей 4 Гаагской конвенции 1961 года. Каждое договаривающееся государство назначает, с учетом их официальных функций, те органы, которым предоставляются полномочия на проставление апостиля и уведомляет как о самом назначении, так и любых последующих изменениях в назначении этих органов Министерство иностранных дел Нидерландов (ст. 6). Подпись, печать или штамп, проставляемые на апостиле, не требуют никакого заверения (ст. 5).

В соответствии с абзацем вторым статьи 1 Гаагской конвенции 1961 года ее действие распространяется на документы, исходящие от органа или должностного лица, подчиняющихся юрисдикции государства, включая документы, исходящие от прокуратуры, секретаря суда или судебного исполнителя, административные документы, нотариальные акты и официальные пометки (отметки о регистрации; визы, подтверждающие определенную дату; заверения подписи на документе, не засвидетельствованном у нотариуса).

Вместе с тем согласно абзацу третьему статьи 1 указанной Конвенции, ее действие не распространяется на документы, совершенные дипломатическими или консульскими агентами или административные документы, имеющие прямое отношение к коммерческой или таможенной операции. Соответственно, такие документы не могут быть приняты без консульской легализации.

Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам (заключена в Минске 22.01.1993 г.) (далее – Минская конвенция 1993 года). Российская Федерация является участником данной Конвенции, которая предусматривает более широкий круг документов, не нуждающихся в консульской легализации документов в качестве необходимого условия взаимного их признания договаривающимися сторонами, а также устанавливает категорию документов, не нуждающихся и в проставлении апостиля.

В соответствии со статьей 13 Минской конвенции 1993 года документы, которые на территории одной из договаривающихся сторон изготовлены или засвидетельствованы учреждением или специально на

то уполномоченным лицом в пределах их компетенции и по установленной форме и скреплены гербовой печатью, принимаются на территориях других договаривающихся сторон без какого-либо специального удостоверения (п. 1), а документы, которые на территории одной из договаривающихся сторон рассматриваются как официальные документы, пользуются на территориях других договаривающихся сторон доказательной силой официальных документов (п. 2).

Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам (заключена в Кишиневе 07.10.2002 г.) (далее – Кишиневская конвенция), подписана, но не ратифицирована Российской Федерацией. В соответствии с пунктом 4 статьи 120 Кишиневской конвенции государства Минская конвенция и протокол к ней продолжают применяться в отношениях между государством - участником настоящей Конвенции и государством, являющимся их участником, для которого настоящая Конвенция не вступила в силу. Соответственно, государства, являющиеся участниками обеих конвенций, должны учитывать специфику их применения.

Статья 107. Взаимоотношения нотариуса с органами юстиции других государств

Порядок взаимоотношений нотариуса с органами юстиции других государств определяется законодательством Российской Федерации и международными договорами Российской Федерации.

1. Статья состоит из одной части, содержащей отсылку к неопределенному кругу источников права, относящихся к российскому законодательству либо являющихся международными договорами Российской Федерации.

Непосредственно связана со статьей 108, а также со статьями, устанавливающими правила совершения определенных нотариальных действий и требования к приему документов, необходимых для их совершения.

Правила рассмотрения запросов, связанными с нотариальной деятельностью установлены разделом VI Методических рекомендациями об организации работы по исполнению международных обязательств Российской Федерации в сфере правовой помощи, утвержденными приказом Минюста России от 24.12.2007 г. № 249 (далее – Методические рекомендации).

В соответствии с пунктом 50 Методических рекомендаций запрос о правовой помощи, связанной с нотариальной деятельностью, имеет вид поручения (просьбы) об оказании содействия в получении сведений, документов, информации и иных видов правовой помощи, предусмотренных международными договорами и необходимых для совершения конкретного нотариального действия.

Согласно пунктам 50 и 51 Методических рекомендаций с запросом к органам юстиции иностранного государства в порядке, установленном международным договором и законодательством Российской Федерации, уполномочены обращаться нотариус (работающий в государственной нотариальной конторе или занимающийся частной практикой), а также лицо, временно исполняющее обязанности нотариуса.

Важно учитывать, что пункт 50 Методической рекомендации, устанавливающий право нотариусов обращаться непосредственно к компетентным органам иностранных государств противоречит подпункту «б» пункта 2 Указа Президента Российской Федерации от 17.04.2017 г. № 170, которым не предусмотрено соответствующее право нотариусов непосредственно взаимодействовать с компетентными органами государств-участников Минской конвенции 1993 года и протокола к ней.

В соответствии с пунктом 53 Методических рекомендаций запросы о правовой помощи от компетентных органов иностранных государств поступают к нотариусам на исполнение в пределах их компетенции через Минюст России (центральный аппарат или управление по соответствующему федеральному округу), а при поступлении запросов из стран СНГ – через территориальные органы Росрегистрации.

Круг вопросов, по которым может запрашиваться правовая помощь: получение копий наследственных дел и материалов по ним; пересылка документов, касающихся личных или имущественных прав и интересов граждан запрашиваемого государства; предоставление сведений о законодательстве иностранного государства и о практике его применения; установление адресов лиц, проживающих на территории иностранного государства; принятие мер, необходимых для обеспечения охраны наследства, находящегося на территории запрашиваемого государства, или для управления этим наследством; вскрытие (оглашении) завещания.

Пункт 54 устанавливает единые требования оформлению как запросов, направляемых в иностранное государство, так и ответов на запросы, поступающих из иностранных государств: если объем запроса или ответа на запрос превышает один лист, то листы должны быть прошиты вместе с приложениями, пронумерованы, скреплены подписью нотариуса и удостоверены оттиском его печати, количество листов должно быть указано прописью.

Пункт 52 Методических рекомендаций устанавливает требования к содержанию запроса о правовой помощи, связанного с нотариальной деятельностью, к которым относится указание наименования запрашиваемого органа юстиции иностранного государства. Необходимо отметить, что выполнение данного требования требует обращения непосредственно к тексту международного договора Российской Федерации с соответствующим иностранным государством.

Так, например, в соответствии с пунктом 2 статьи 1 Минской конвенции 1993 года под учреждениями юстиции понимаются суды, прокуратура и иные учреждения других договаривающихся сторон, к компетенции которых относятся гражданские, семейные и уголовные дела. В случае необходимости определить компетентный орган иностранного государства, в который подлежит направлению соответствующий запрос, представляется целесообразным предварительное уточнение сведений о таком органе в компетентном органе Российской Федерации.

Примерный перечень международных договоров Российской Федерации, предусматривающих взаимное оказание правовой помощи по гражданским, семейным и уголовным делам, приводится в письме Федеральной налоговой службы от 15.02.2005 г. № 26-0-05/1142@.

Статья 108. Обеспечение доказательств, требующихся для ведения дел в органах других государств

Нотариус обеспечивает доказательства, требующиеся для ведения дел в органах других государств.

1.Непосредственно связана со статьей 107, п. 18 ст. 35, ст. 102, ст. 103. Обеспечение доказательств является одним из нотариальных действий в органах других государств, предусмотренных статьей 35 Основ осуществляется через органы юстиции. Понятие «федеральный орган юстиции» является эквивалентом понятия «федеральный орган исполнительной власти в области юстиции» (см. часть третью статьи 1 Основ). В соответствии с подпунктом 28 пункта 6 Положения о Министерстве юстиции Российской Федерации (Минюст России) Минюст России утверждает формы реестров регистрации нотариальных действий, нотариальных свидетельств и удостоверительных надписей, осуществляет иные функции по нормативно-правовому регулированию, предусмотренные законодательством Российской Федерации о нотариате.

В случае участия Российской Федерации в международном договоре, предусматривающем совершение нотариальных действий, не предусмотренных российским законодательством, положения части второй комментируемой статьи в совокупности с подпунктом 28 пункта 6 Положения о Министерстве юстиции Российской Федерации обеспечивают надлежащую компетенцию Минюста России по нормативно-правовому регулированию порядка совершения соответствующих нотариальных действий.

В соответствии со статьей 102 Основ обеспечение доказательств осуществляется нотариусом по просьбе заинтересованного лица, если имеются основания полагать, что представление доказательств впоследствии станет невозможным или затруднительным. Оценка по критериям невозможности и (или) затруднительности представления доказательств впоследствии определяется заинтересованным лицом самостоятельно при принятии решения об обращении к нотариусу.

Формулировка комментируемой статьи не позволяет достоверно оценить, является ли эта норма обязывающей или управомочивающей нотариуса на совершение соответствующих действий. По крайней мере, Методические рекомендациями об организации работы по исполнению международных обязательств Российской Федерации в сфере правовой помощи, утвержденными приказом Минюста России от 24.12.2007 г. № 249 (далее – Методические рекомендации) не относят действия, связанные с обеспечением доказательств, предусмотренных статьей 103 (допрос свидетелей, производство

осмотра письменных и вещественных доказательств, назначение экспертизы), к вопросам, относящимся к запросам о правовой помощи по вопросам, связанным с нотариальной деятельностью.

Процессуальные аспекты обеспечения доказательств в самом общем виде изложены в статье 103 Основ и не дают четких ориентиров относительно последовательности действий нотариуса, а также объема прав и обязанностей лиц, затрагиваемых соответствующими процедурами. Более подробно процессуальная сторона обеспечения доказательств раскрывается в пункте 45 Методических рекомендаций по совершению отдельных нотариальных действий нотариусами Российской Федерации (далее – Методические рекомендаций по совершению отдельных нотариальных действий).

Следует отметить, что по своему содержанию к обеспечению доказательств, предусмотренных статьей 103, близки меры, связанные с морским протестом: заявление капитана о происшествии, имевшем место в период плавания или стоянки судна, которое может явиться основанием для предъявления к судовладельцу имущественных требований, принимается нотариусом в целях обеспечение доказательств для защиты прав и законных интересов судовладельца (ст. 99 Основ); на основании заявления капитана составляется акт о морском протесте, составлению которого должны предшествовать изучение данных судового журнала, опрос капитана судна и, по возможности, не менее четырех других свидетелей из числа экипажа судна (ст. 101 Основ). Причем обеспечение доказательств не увязывается с юрисдикцией, в которой акт о морском протесте будет предъявлен в качестве доказательства. Тем не менее, Методические рекомендации по совершению отдельных нотариальных действий не относят действия по подготовке акта о морском протесте к действиям, связанным с обеспечением нотариусом доказательств.

Несмотря на то, что Методические рекомендации не относят действия, связанные с обеспечением доказательств к действиям, совершаемым нотариусами в рамках международных договоров, систематическое толкование статей 107, 108 и 109 Основ позволяет заключить, что, во-первых, международными договорами Российской Федерации обеспечение доказательств может быть отнесено действиям, подлежащим исполнению в рамках запросов о правовой помощи, и, во-вторых, международными договорами Российской Федерации могут быть установлены специфические формы

нотариальных действий, направленных на обеспечение доказательств, но не предусмотренных Основами.

Статья 109. Международный договор

Если международным договором Российской Федерации установлены иные правила о нотариальных действиях, чем те, которые предусмотрены законодательными актами Российской Федерации, при совершении нотариальных действий применяются правила международного договора.

Если международный договор Российской Федерации относит к компетенции нотариуса совершение нотариального действия, не предусмотренного законодательством Российской Федерации, нотариус производит это нотариальное действие в порядке, устанавливаемом федеральным органом юстиции. (в ред. Федерального закона от 29.12.2014 N 457-ФЗ)

1. Понятие международного договора Российской Федерации изложено в подпункте «а» статьи 2 Федерального закона от 15.07.1995 г. № 101-ФЗ «О международных договорах Российской Федерации». Это международное соглашение, заключенное Российской Федерацией с иностранным государством (или государствами), с международной организацией либо с иным образованием, обладающим правом заключать международные договоры, в письменной форме и регулируемое международным правом, независимо от того, содержится такое соглашение в одном документе или в нескольких связанных между собой документах, а также независимо от его конкретного наименования. В соответствии с пунктом 3 статьи 1 Федерального закона от 15.07.1995 г. № 101-ФЗ «О международных договорах Российской Федерации» исключение составляют договоры СССР, в которых Российская Федерация выступает стороной в качестве государства-правопреемника СССР.

Статья состоит из двух частей: часть первая предусматривает приоритет международных договоров Российской Федерации в части применения установленных ими правил нотариальных действий по сравнению с правилами, предусмотренными законодательством Российской Федерации; часть вторая устанавливает во-первых, возможность отнесения международными договорами Российской

Федерации к компетенции нотариусов нотариальных действий, не предусмотренных законодательством Российской Федерации, и, во-вторых, наделяет федеральный орган исполнительной власти в области юстиции правом устанавливать порядок совершения таких нотариальных действий.

Комментируемая статья непосредственно связана со статьей 108 постольку, поскольку международными договорами Российской Федерации в целях реализации международных обязательств могут быть предусмотрены отнесенные к компетенции нотариусов нотариальные действия, не предусмотренные законодательством Российской Федерации.

Кроме того, в случае участия Российской Федерации в указанном выше международном договоре, реализация положений комментируемой статьи повлечет необходимость непосредственного применения нотариусами норм международных договоров при приеме документов, предусмотренную частью первой статьи 104.

2. Международные договоры, прежде всего, исходят из положений Конституции и ГК РФ, закрепляющих положение о том, что правила, установленные гражданским законодательством, применяются к отношениям с участием иностранных граждан, лиц без гражданства и иностранным юридическим лицам, если иное не предусмотрено федеральным законом. Ч. 4 ст. 15 Конституции 1993 года устанавливает приоритет норм международного права по отношению к внутренним источникам права. Статья 109 Основ предусматривает «если международным договором Российской Федерации установлены иные правила о нотариальных действиях, чем те, которые предусмотрены законодательными актами Российской Федерации, при совершении нотариальных действий применяются правила международного договора. Если международный договор Российской Федерации относит к компетенции нотариуса совершение нотариального действия, не предусмотренного законодательством Российской Федерации, нотариус производит это нотариальное действие в порядке, устанавливаемом федеральным органом юстиции (в ред. Федерального закона от 29.12.2014 N 457-ФЗ). Статья 106 Основ говорит о том, принятии нотариусом документов, составленных за границей. Документы, составленные за границей с участием

должностных лиц компетентных органов других государств или от них исходящие, принимаются нотариусом при условии их легализации органом Министерства иностранных дел Российской Федерации. Без легализации такие документы принимаются нотариусом в тех случаях, когда это предусмотрено законодательством Российской Федерации и международными договорами Российской Федерации. Порядок взаимоотношений нотариуса с органами юстиции других государств определяется законодательством Российской Федерации и международными договорами Российской Федерации. Без легализации такие документы принимаются нотариусом в тех случаях, когда это предусмотрено законодательством Российской Федерации и международными договорами Российской Федерации (Статья 107.)

3. Международные договоры и соглашения связанные с нотариальной деятельностью можно разделить на две категории: двусторонние международные договоры, и двусторонние корпоративные соглашения и договоры, заключаемые между нотариальными системами, в лице их высших представительных органов — Нотариальных палат и Советов. Если первые являются источниками международного права, то, вторые носят характер намерений и планов взаимного сотрудничества, определяющих организационный механизм взаимоотношений между нотариальными корпорациями, не имеющие нормативного характера. По содержанию международные договоры в области нотариальной деятельности подразделяются на определяющие легализацию документов и наследование с участием иностранных субъектов.

4. Важное значение приобретает анализ двусторонних международных договоров о правовой помощи с позиции нотариальной деятельности. В основе этих договоров лежат понятия «правовая защита» и «правовая помощь» (например, Договор между Российской Федерацией и Азербайджанской Республикой о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам от 22 декабря 1992 г. Договор между Российской Федерацией и Республикой Албания о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским и уголовным делам от 30 октября 1995 г., Договор между Российской Федерацией и Республикой Грузия о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам от 15 сентября 1995 г. и т.д.), в некоторых

применяется термин «правовое сотрудничество» (например, Договор между РФ и Аргентинской Республикой о сотрудничестве и правовой помощи по гражданским, торговым, трудовым и административным делам 2000 г. и т.д.). Во многих договорах о правовой помощи существуют общие положения, определяющие предмет договоров и их цели. Как правило, предметом и целью договоров является «Правовая защита». Граждане одной Договаривающейся Стороны пользуются на территории другой Договаривающейся Стороны в отношении своих личных и имущественных прав такой же правовой защитой, как и граждане этой Договаривающейся Стороны. Это относится также и к юридическим лицам, которые созданы в соответствии с законодательством одной из Договаривающихся Сторон. Граждане одной из договаривающейся стороны имеют право свободно и беспрепятственно обращаться в суды, прокуратуру, нотариальные конторы (далее именуемые учреждения юстиции) и в иные учреждения другой Договаривающейся Стороны, к компетенции которых относятся гражданские и уголовные дела, могут выступать в них, возбуждать ходатайства, предъявлять иски и осуществлять иные процессуальные действия в тех же условиях, как и собственные граждане. Безусловно, защита прав граждан и юридических лиц является основой нотариальной деятельности. Однако в договорах о правовой помощи, нотариальные конторы представлены как учреждения юстиции, каковыми они не являются. Ст. «Правовая помощь» говорит о том, что учреждения юстиции Договаривающихся Сторон оказывают правовую помощь по гражданским и уголовным делам в соответствии с положениями настоящего договора. Учреждения юстиции оказывают правовую помощь и другим учреждениям, к компетенции которых относятся, дела, указанные в пункте 1 настоящей статьи. Другие учреждения, к компетенции которых относятся дела, указанные в пункте 1 настоящей статьи, направляют просьбы о правовой помощи через учреждения юстиции. В соответствии с указанной статьей учреждения юстиции оказывают правовую помощь и другим учреждениям. Между тем нотариат не является учреждением. Ст. об «Объеме правовой помощи» говорит о том, что правовая помощь охватывает выполнение процессуальных действий, предусмотренных законодательством запрашиваемой договаривающейся стороны, в частности допрос сторон, обвиняемых и подсудимых, свидетелей, экспертов, проведение экспертиз,

судебного осмотра, передачу вещественных доказательств, возбуждение уголовного преследования и выдачу лиц, совершивших преступления, признание и исполнение судебных решений по гражданским делам, вручение и пересылку документов, предоставление по просьбе другой стороны сведений о судимости обвиняемых. Прежде всего, российским законодательством, в частности законодательством о нотариате, нотариальные действия и нотариальная деятельность не признается процессуальной, в лучшем случае — это «порядок» или «регламент». Объем правовой помощи также не содержит никаких норм ни о нотариальных действиях, ни о нотариальной деятельности. В связи с этим возникает вопрос, как соотносится понятие «нотариус», имеющий специальный правовой статус, с понятием «правовая помощь»? Возмездный и безвозмездный характер правовой помощи непосредственно связан либо с судебной, консульской деятельностью, либо с адвокатскими услугами. Европейский Суд по правам человека неоднократно обращался в своих решениях к теме бесплатной юридической помощи, рассматривая ее в контексте ст. 6 Конвенции о защите прав человека и основных свобод, заключенной 4 ноября 1950 г., которая гласит: «Каждый в случае спора о его гражданских правах и обязанностях или предъявления ему любого уголовного обвинения имеет право на справедливое и публичное разбирательство дела...». И хотя ч. 3 ст. 6 Конвенции устанавливает гарантии предоставления бесплатного защитника только обвиняемым в уголовных делах, Европейский Суд расширил толкование этой статьи, используя тест «равенства двух рук», т. е. равенства сторон в состязательном процессе. 31 мая 2002 г. Европейский комитет по правовому сотрудничеству Совета Европы разработал План действий по созданию систем юридической помощи. В данном документе отмечено, что для обеспечения эффективного доступа к правосудию можно внедрять различные модели: сокращения нагрузки на судей путем широкого использования внесудебных примирительных мер или распространения практики заключения мировых соглашений непосредственно до начала судебного разбирательства; внесения изменений в процессуальное законодательство, с тем, чтобы сделать процедуру более простой и понятной для граждан; упрощения требований, предъявляемых к документам, используемым в судебном процессе; более широкого распространения правовой информации, включая судебные решения, среди юристов

и общественности; улучшения системы и процедуры апелляционного пересмотра решений, особенно в гражданских и коммерческих делах, которые обычно тянутся гораздо дольше, чем дела уголовные. В п. 6 указанного Плана действий говорится, что «на практике надлежащие системы оказания юридической помощи являются существенной составляющей равного для всех доступа к правосудию и могут включать оказание юридической помощи, в том числе представительство юристами; предоставление информации, юридическое консультирование в часы и месте, выбранные с учетом потребности заявителей и с обеспечением гарантии того, что заявителям ясны полученные ими консультации юристов; защиту обвиняемых в уголовном процессе; подготовку дел в других процессах, кроме уголовных, и представление клиентов в суде; содействие в обращении к органам публичной власти, если оно включает правовой аспект; консультации и помощь на стадии исполнения судебных решений и приговоров, включая подачу заявлений с просьбой об освобождении». Как видно, юридическая помощь больше связана с деятельностью судьи, консула, защитника-адвоката.