

Двусторонние международные договоры (соглашения), связанные с нотариальной деятельностью



Тарас Калиниченко

член Комиссии по международному сотрудничеству ФНП

30 ноября 2016 года

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 Федерации 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.

